**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

Пленума Конституционного Суда

Азербайджанской Республики

*О соответствии постановлений Кабинета Министров Азербайджанской Республики*

*от 28 сентября 2012 года № 217 и от 26 декабря 2014 года №399*

*Конституции Азербайджанской Республики*

**2 июня 2016 года город Баку**

Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Судабы Гасановой, Ровшана Исмаилова, Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова и Кямрана Шафиева (судья-докладчик),

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

представителя органа подавшего запрос – заведующего Научно-аналитическим сектором Апарата Уполномоченного по правам человека (Омбудсман) Азербайджанской Республики Махира Мамедова,

представителей органа-ответчика – заведующего сектором отдела Финансирования правоохранительных органов, заведующего сектором Правового отдела Апарата Министерства Финансов Азербайджанской Республики Джейран Ганбаровой,

эксперта – старшего преподавателя кафедры конституционного права юридического факультета Бакинского государственного университета Эльшада Насирова,

специалиста – начальника Юридического управления Министерства Обороны Азербайджанской Республики, полковника юстиции Рауфа Кишиева,

в соответствии с частью VII статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики рассмотрел в открытом судебном заседании в порядке конституционного производства конституционное дело в связи с запросом Уполномоченного по правам человека (Омбудсман) Азербайджанской Республики о соответствии Постановлений Кабинета Министров Азербайджанской Республики от 28 сентября 2012 года №217 и от 26 декабря 2014 года №399частям I, III, IV и V статьи 25, статье 37, частям I и V статьи 149 Конституции Азербайджанской Республики,

Заслушав по делу доклад судьи К.Шафиева, выступления представителей органа подавшего запрос и органа ответчика и специалиста, заключение эксперта, исследовав и обсудив материалы дела, Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики

**У С Т А Н О В И Л:**

Уполномоченный по правам человека (Омбудсман) Азербайджанской Республики обратившись в Конституционный Суд Азербайджанской Республики (далее – Конституционный Суд), просил проверить соответствие Постановления Кабинета Министров Азербайджанской Республики «Об установлении порядка и суммы выплаты военнослужащему (кроме военнослужащих срочной действительной военной службы) не использовавшему по тем или иным причинам очередного отпуска в календарном году, а также в течении других календарных лет периода прохождения действительной военной службы, компенсации за неиспользованный очередной отпуск этого года, а также других календарных лет периода прохождения действительной военной службы» от 28 сентября 2012 года №217 (далее – Постановление Кабинет Министров от 28 сентября 2012 года №217) и Постановления Кабинета Министров Азербайджанской Республики «Об установлении порядка и суммы выплаты военнослужащим, (кроме военнослужащих срочной действительной военной службы) уволенным с военной службы в запас и отставку с 1 февраля 1994 года по 12 июня 2010 года компенсации за неиспользованный очередной отпуск календарных лет того периода» от 26 декабря 2014 года №399 (далее – Постановление Кабинет Министров от 26 декабря 2014 года №399) частям I, III, IV и V статьи 25, статье 37, частям I и V статьи 149 Конституции Азербайджанской Республики (далее – Конституция).

В запросе указывается, что в постановлениях Кабинета Министров от 28 сентября 2012 года №217 и от 26 декабря 2014 года №399 в отличие от других военнослужащих разъясняется положение военнослужащих (судей, начальников канцелярий, начальников охраны, начальников хозяйственных частей и др.) проходивших службу в военных трибуналах (военных судах) и уволенных со службы в запас или отставку, не установлено каким государственным органом должна быть выплачена, установленная законом компенсация за не использованный отпуск календарных лет (с 1 февраля 1994 года до 12 июня 2010 года), которые они не были в отпуску.

По мнению органа подавшего запрос, возникшая неопределенность – отсутствие возможности получения проходившим службу военнослужащими (судьями, начальниками канцелярий, начальники охран, начальниками хозяйственных частей и др.) проходившим службу в военных трибуналах (военных судах) установленной законом компенсации за неиспользованный отпуск календарных лет, в сравнении с лицами, находящимися в таком же положении и имеющими возможность получить компенсацию, является дискриминацией и приводит к нарушению закрепленных в Конституции прав на равенство, отдых, социальное обеспечение и пр.

Учитывая содержание запроса и требования статьи 32.5.7 Закона Азербайджанской Республики «О Конституционном Суде», Пленум Конституционного Суда отмечает, что предмет данного конституционного дела составляет проверка соответствия Постановлений Кабинета Министров Азербайджанской Республики от 28 сентября 2012 года №217 и от 26 декабря 2014 года №399 статье 37 Конституции.

В связи с запросом Пленум Конституционного Суда считает необходимым отметить следующее.

В целях обеспечения пункта 1.3 Указа Президента Азербайджанской Республики от 10 июня 2010 года №281 «О применении Закона Азербайджанской Республики от 11 мая 2010 года №1005-IIIQD «О внесении дополнений в Закон Азербайджанской Республики «О статусе военнослужащих» и в Положение «О прохождении военной службы» утвержденного Законом Азербайджанской Республики от 3 октября 1997 года №377-IQ»» Кабинет Министров принял Постановление от 28 сентября 2012 года №217.

После этого Кабинет Министров подал запрос в Конституционный Суд и просил истолковать двадцатый абзац пункта 1 статьи 11 Закона Азербайджанской Республики «О статусе военнослужащих» и второй части статьи 121 Положения «О прохождении военной службы» утвержденного Законом Азербайджанской Республики от 3 октября 1997 года №377-IQ.

Пленум Конституционного Суда Постановлением от 28 марта 2014 года пришел к такомувыводу, что право получения компенсации за неиспользованный очередной отпуск за календарный год предусмотренное в двадцатом абзаце пункта 1 статьи 11 Закона «О статусе военнослужащих» и части второй статьи 121 Положения «О прохождении военной службы», утвержденного Законом Азербайджанской Республики от 3 октября 1997 года №377-IQ распространяется также на военнослужащих, уволенных в запас и отставку до 12 июня 2010 года. В тоже время в соответствии с правовыми позициями, отраженными в описательно-мотивировочной части настоящего Постановления Кабинету Министров было рекомендовано установление суммы и порядков выплаты компенсации военнослужащим, уволенным в запас и отставку до 12 июня 2010 года за неиспользованный очередной отпуск, календарных лет в период нахождения на действительной военной службе.

Принимая во внимание правовую позицию, отраженную в Постановлении Пленума Конституционного Суда от 28 марта 2014 года, Кабинет Министров принял Постановление от 26 декабря 2014 года №399.

Как и указано в запросе, в соответствующих Постановлениях Кабинета Министров в отличие от других военнослужащих, не внесена ясность в вопрос **о** выплате судьям военных трибуналов, членам Верховного Суда входящим в военную коллегию и военнослужащим проходившим службу в их апаратах, уволенным со службы в запас или отставку компенсации за неиспользованный очередной отпуск.

В связи с поставленным в запросе вопросом, Пленум Конституционного Суда считает целесообразным проанализировать нормы Конституции и некоторых законодательных актов.

Согласно статье 37 Конституции каждый имеет право на отдых. Работающим по трудовому договору гарантируются установленный законом, но не превышающий 8 часов рабочий день, дни отдыха и праздничные дни, предоставление не менее одного раза в год оплачиваемого отпуска продолжительностью не менее 21 календарного дня.

Право на отдых, в том числе право на использование оплачиваемого отпуска нашло отражение в статье 24 Всеобщей декларации прав человека, пункте «d» статьи 7 Международного Пакта об экономических, социальных и культурных правах и в первом пункте статьи 3 Конвенции №132 Международной Организации Труда "Об оплачиваемых отпусках" принятой в 1970 году.

Реализуя право на отдых индивид освобождается от исполнения обязанностей, вытекающих из трудовых отношений и используя данное время по своему усмотрению, в первую очередь, может восстановить свои моральные и физические силы, трудоспособность и укрепить здоровье. Наряду с этим другое важное предназначение права на отдых заключается в развитии и усовершенствовании способностей и талантов личности, обеспечении его участия в личной и общественной жизни.

В связи с рассмотрением вопроса, указанном в запросе должен быть установлен круг лиц, обладающих статусом военнослужащего и внесена ясность в вопрос о том, что обладают ли данным статусом судьи военных трибуналов, члены Верховного Суда, входящие в военную коллегию, и лица прошедшие службу в их аппаратах.

В соответствии с правовой позицией, сформированной в Постановлении Пленума Конституционного Суда от 28 марта 2014 года, законодатель, закрепляя в рамках своих конституционных полномочий особый правовой статус военнослужащих, устанавливает определенные дополнения или ограничения для осуществления их прав и свобод, а также возлагает на эти лица особые обязанности, вытекающие из обязанностей, принципов и функций военной службы и из особенностей деятельности лиц проходящих военную службу.

Согласно статьям 2 и 3 Закона Азербайджанской Республики «О статусе военнослужащих» статус военнослужащего имеют граждане Азербайджанской Республики и граждане других государств, состоящие на действительной военной службе в Вооруженных Силах Азербайджанской Республики, в пограничных войсках Азербайджанской Республики и в других воинских формированиях созданных в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики, а также находящиеся на сборах военнообязанные. Статус военнослужащего граждане приобретают со дня призыва в Вооруженные Силы Азербайджанской Республики, поступления добровольно или по контракту на службу в Вооруженных Силах, призыва на сборы, поступления в военные учебные заведения.

В части 1 статьи 1 действовавшего до 30 ноября 2001 года Закона Азербайджанской Республики «О военных трибуналах» (далее – Закон «О военных трибуналах») указано, что военные трибуналы являются судами Азербайджанской Республики, входят в единую судебную систему и действуют в Вооруженных Силах Азербайджанской Республики. Законодатель в данном положении конкретно отметил, что работа военных трибуналов организована в составе Вооруженных Сил Азербайджанской Республики.

В статье 6 данного Закона установлены требования, предъявляемые к кандидатам в судьи военных трибуналов, в члены Верховного Суда, входящих в военную коллегию и в народные заседатели. Так, судьями военных трибуналов, членами Верховного Суда, входящими в военную коллегию в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики, избирались граждане Азербайджанской Республики, достигшие 25 лет, состоящие на действительной военной службе, имеющие высшее юридическое образование и воинское звание офицерского состава. Народным заседателем военного трибунала независимо от возраста мог быть избран состоящий на действительной военной службе гражданин Азербайджанской Республики. Народными заседателями военной коллегии Верховного Суда Азербайджанской Республики могли быть избраны состоящие на военной службе граждане Азербайджанской Республики, достигшие 25 лет. Иные вопросы избрания и полномочий членов военных трибуналов, членов Верховного Суда, входящих в военную коллегию, решались в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики.

Как видно из содержания указанной статьи законодатель, в качестве основного требования к кандидатам в судьи военных трибуналов, в члены Верховного Суда, входящего в военную коллегию, даже в народные заседатели установил прохождение ими действительной военной службы.

Таким образом, согласно смыслу анализируемой статьи на основании действовавшего в тот период законодательства лицо, не прошедшее действительную воинскую службу, не могло быть назначено на должность судьи в военных трибуналах, члена Верховного Суда, входящего в военную коллегию и не могло быть избрано народным заседателем военного трибунала.

Вместе с тем в статье 21 Закона «О военных трибуналах» предусмотрены положения о структуре, штатах и комплектации военных трибуналов. Так, согласно данной статье структуру и штаты апарата военных трибуналов устанавливало Министерство юстиции Азербайджанской Республики, по согласованию с Министерством обороны Азербайджанской Республики. Структуру и штаты апарата военной коллегии Верховного Суда Азербайджанской Республики устанавливал Президиум Верховного Суда Азербайджанской Республики, по согласованию с Министерством обороны Азербайджанской Республики. Финансовое и материально-техническое обеспечение, охрана военных трибуналов и военной коллегии Верховного Суда Азербайджанской Республики осуществлялись за счет средств Министерства обороны Азербайджанской Республики.

Как видно, финансовое и материально-техническое обеспечение военных трибуналов и военной коллегии Верховного Суда осуществлялась непосредственно за счет средств Министерства обороны Азербайджанской Республики

Из анализа вышеуказанных норм законодательства можно придти к такому выводу, что предусмотренное в постановлениях Кабинета Министров от 28 сентября 2012 года №217 и от 26 декабря 2014 года №399 положение «военнослужащий» охватывает также судей военных трибуналов, членов Верховного Суда, входящих в военную коллегиюи военнослужащих проходивших службу в их апаратах.

В этом случае, оспариваемыми постановлениями Кабинета Министров не исключается выплата судьям военных трибуналов, членам Верховного Суда, входящим в военную коллегию и военнослужащим, проходивших службу в их апаратах компенсации за неиспользованный очередной отпуск.

В этом контексте, Пленум Конституционного Суда считает, что Постановления Кабинета Министров от 28 сентября 2012 года №217 и от 26 декабря 2014 года №399 не противоречат статье 37 Конституции.

Пленум Конституционного Суда отмечает, что было бы целесообразно установление Кабинетом Министров порядка выплаты судьям военных трибуналов, членам Верховного Суда, входящим в военную коллегию и военнослужащим проходившим службу в их апаратах компенсации занеиспользованный очередной отпуск с 1 февраля 1994 года дотогопериода, действия Закона «О военных трибуналах».

Руководствуясь частью VII статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 52, 62, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики «О Конституционном Суде», Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики

**П О С Т А Н О В И Л:**

1. В связи с тем, что постановления Кабинета Министров Азербайджанской Республики от 28 сентября 2012 года №217 и от 26 декабря 2014 года №399 не исключают выплатысудьям военных трибуналов, членам Верховного Суда Азербайджанской Республики, входящим в военную коллегию и военнослужащим, проходившим службу в их аппаратахкомпенсации за неиспользованный очередной отпуск, поэтому данные постановления не противоречат статье 37 Конституции Азербайджанской Республики.

2. Постановление вступает в силу со дня опубликования.

3. Постановление опубликовать в газетах «Азербайджан», «Республика», «Халг газети», «Бакинский рабочий» и «Вестнике Конституционного Суда Азербайджанской Республики».

4. Постановление является окончательным и не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.