

**Харківський окружний адміністративний суд**

61022, м. Харків, майдан Свободи, 6, inbox@adm.hr.court.gov.ua, ЄДРПОУ: 34390710

У Х В А Л А**про витребування доказів****16 січня 2024 року****№ 520/35801/23**

Суддя Харківського окружного адміністративного суду Бадюков Ю.В., розглянувши у письмовому провадженні в приміщенні суду в м. Харкові клопотання про витребування доказів по справі за позовом Лукавенка Валентина Олександровича до Військової частини А0501, третя особа - Міністерство оборони України про визнання протиправним та скасування рішення, зобов'язання вчинити певні дії, -

В С Т А Н О В И В :

Лукавенко Валентин Олександрович звернувся до Харківського окружного адміністративного суду з адміністративним позовом до Військової частини А0501, третя особа - Міністерство оборони України, в якому просить суд:

- визнати незаконним та скасувати Рішення Командира військової частини А 0501 Полковника Федосенко Павла Юрійовича від 08.08.2023 № 03/1138, яким було визнано відсутність підтверджуючих матеріалів для звільнення з військової служби згідно з підпункту "г" пункту 2 частини четвертої статті 26 Закону України «Про військовий обов'язок і військову службу» (якщо їхні близькі родичі (чоловік, дружина, син, донька, батько, мати, дід, баба або рідний (повнорідний, неповнорідний) брат чи сестра) загинули або пропали безвісти під час здійснення заходів із забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії Російської Федерації у Донецькій та Луганській областях, а також під час забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії проти України під час дії воєнного стану);

- зобов'язати військову частину А 0501 в особі командира Полковника Федосенко Павла Юрійовича повторно розглянути рапорт Лукавенка В.О. та прийняти рішення щодо звільнення солдата Лукавенка В.О., з військової служби у зв'язку з сімейними обставинами на підставі пп. г) п.2 ч.4 ст. 26 Закону України "Про військовий обов'язок та військову службу", а саме як військовослужбовця, близький родич якого, загинув через отримані травми, які призвели до смерті, пов'язані із захистом Батьківщини у зв'язку із повномасштабним збройним наступом російської федерації.

Від представника третьої особи до матеріалів справи надійшли пояснення на позовну заяву, у якому міститься клопотання про витребування у військової частини А7270 матеріалів службового розслідування, витяги з наказів та інші документи, які б могли підтвердити факт загибелі Подоприви Я.О. під час здійснення заходів із забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії Російської Федерації у Донецькій та Луганській областях, а також під час забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії проти України під час дії воєнного стану.

Вирішуючи означене питання, суд відзначає, що згідно ч. 4 ст. 9 КАСУ суд вживає передбачені законом заходи, необхідні для з'ясування всіх обставин у справі, у тому числі щодо виявлення та витребування доказів з власної ініціативи.

Згідно ч. 1 ст. 80 КАСУ учасник справи, у разі неможливості самостійно надати докази, вправі подати клопотання про витребування доказів судом.

Згідно приписів ч.ч. 3 – 8 ст. 80 КАСУ про витребування доказів за власною ініціативою або за клопотанням учасника справи, або про відмову у витребуванні доказів суд постановляє ухвалу.

Суд може витребувати докази також до подання позову в порядку, встановленому статтями 114 - 117 цього Кодексу.

Суд може уповноважити на одержання таких доказів заінтересовану особу.

Будь-яка особа, у якій знаходиться доказ, повинна видати його на вимогу суду.

Особи, які не мають можливості подати доказ, який витребує суд, або не мають можливості подати такий доказ у встановлені строки, зобов'язані повідомити про це суд із зазначенням причин протягом п'яти днів з дня вручення ухвали.

У випадку неповідомлення суду про неможливість подати докази, витребувані судом, а також за неподання таких доказів без поважних причин, суд застосовує до відповідної особи заходи процесуального примусу, визначені цим Кодексом.

За приписами ч. 1 ст. 147 КАСУ у разі неподання без поважних причин письмових, речових чи електронних доказів, що витребувані судом, або неповідомлення причин їх неподання суд може постановити ухвалу про тимчасове вилучення цих доказів державним виконавцем для дослідження судом.

Дослідивши матеріали справи суд відзначає, що позивач, на момент спірних правовідносин проходить військову службу у в/ч А0501.

У позовній заяві зазначено, що його неповнорідний брат (мають спільну матір) – Подоприга Ярослав Олександрович, 10.11.1991 р.н., 04.09.2022 року помер внаслідок отриманих травм.

Представник третьої особи у наданих поясненнях вказує, що згідно Витягу з протоколу засідання 12 Регіональної військово-лікарської комісії про встановлення причинного зв'язку захворювань, поранень, контузій, травм, каліцтв (Протокол №383 від 28.02.2023р.) зазначено, що травма молодшого сержанта Подопригора Я.О., пов'язана з проходженням військової служби.

Довідкою про безпосередню участь особи в здійсненні заходів із забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії Російської Федерації у Донецькій та Луганській областях №7270/2003 від 15.12.2022р. підтверджено, Подопригора Я.О., дійсно в період з 01.03.2022 по 04.09.2022 безпосередньо брав участь в здійсненні заходів із забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії Російської Федерації у Донецькій та Луганській областях вірній військовій присязі.

Вказує, що позивач не зазначає, що у вищезазначеній довідці зазначено, що Подоприга Я.О. помер в результаті травм не сумісних з життям отриманих під час дорожньо-транспортної пригоди 05.09.2022р.

Згідно сповіщення про смерть №1006 від 06.09.2022 Подоприга Я.О. загинув від отриманих травм внаслідок ДТП поблизу населеного пункту Костянтинівка 04.09.2022р.

Також, в свідоцтві про смерть серія І-ВЛ № 850716 від 12.09.2022 року міститься дата 04.09.2022р.

У зв'язку із цим, командуванням частини А0501 була надана відповідь №03/1150 від 08.09.2023р. у якій повідомлено Позивачу про те, що в/ч А0501 ставиться під сумнів правомірність та достовірність даних, викладених у довідці командира військової частини А7270 від 15.12.2022, де зазначено, що Подоприга Я.О. помер в результаті травм несумісних з життям отриманих під час дорожньо- транспортної пригоди 05.09.2022р.

Враховуючи те, що Довідка командира військової частини А7270 №7270/2003 від 15.12.2022р. містить іншу дату смерті, командування частини А0501 не має можливості звільнити позивача у зв'язку із відсутністю у останнього підстав для звільнення, передбачених Законом.

У зв'язку з зазначеним, просив суд витребувати вказані документи.

Суд вважає, що зазначені докази мають значення для правильного та повного встановлення обставин у справі, доказом для повного та об'єктивного розгляду цієї справи, а тому вважає за необхідне витребувати означені докази, через що клопотання представника третьої особи підлягає задоволенню.

Враховуючи вищенаведене, керуючись ст. ст. 9, 80, 114-117, 294 КАС України, суд, -

УХВАЛИВ:

1. Клопотання представника третьої особи про витребування доказів – задовольнити.
2. Витребувати у військової частини А7270 належним чином засвідчені копії матеріалів службового розслідування, витяги з наказів та інші документи, які б могли підтвердити факт загибелі Подоприги Я.О. під час здійснення заходів із забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії Російської Федерації у Донецькій та Луганській областях, а також під час забезпечення національної безпеки і оборони, відсічі і стримування збройної агресії проти України під час дії воєнного стану.
3. Надіслати до військової частини А7270 (код ЄДРПОУ 26624525) копію ухвали для виконання, а іншим учасникам справи – для відома.
4. Зобов'язати військову частину А7270 (код ЄДРПОУ 26624525) копію витребуваного наказу направити на адресу суду протягом 5 - ти днів з дня отримання копії цієї ухвали за допомогою системи «Електронний суд».
5. У задоволенні іншої частини клопотання – відмовити.
6. Невиконання цієї ухвали може мати наслідком застосування такого процесуального примусу, як тимчасове вилучення доказів державним виконавцем для дослідження судом (ст. 147 КАСУ).
7. Ухвала набирає законної сили з моменту її підписання суддею та оскарженню не підлягає.

Повна ухвала складена 16.01.2024 р.

Суддя

Бадюков Ю.В.