

Малеина М.Н. Об имущественных и иных правах на воздушное пространство. "Журнал российского права", 2008, №10.

Правовое регулирование использования воздушного пространства. Вопрос о правах на тот или иной объект встает после обретения практической возможности использования этого объекта, получения материальной и иной выгоды. Воздушное пространство активно используется в таких областях, как авиатransпорт грузов, пассажиров, почты; авиационные работы для сельского хозяйства, охраны и защиты окружающей природной среды (в том числе тушение пожаров); проведение исследований климата; охрана Государственной границы РФ, отражение воздушного нападения на территорию Российской Федерации, запуск военных объектов; жилищное строительство и строительство промышленных объектов, размещение высотных зданий, линий электросвязи; распространение наружной рекламы с использованием щитов, аэростатов и иных технических средств; спорт (парашютные прыжки, стрельба и пр.); отдых, развлечения (охота, запуск пиротехнических изделий, полеты на воздушном шаре, использование открытого пространства в эстетических целях); запуск космических аппаратов в комплексных целях.

Этот перечень подтверждает, что технические возможности, а также экономические и социальные потребности позволяют выделить воздушное пространство как объект приложения интересов множества лиц в различных областях деятельности. Следовательно, актуальна постановка вопроса о многостороннем исследовании понятия "воздушное пространство", субъектах его использования, построении системы прав на воздушное пространство и их пределов.

Правовое регулирование. В главе II Воздушного кодекса РФ [1] устанавливаются основы правового регулирования воздушного пространства. Российское воздушное пространство характеризуется как пространство над территорией Российской Федерации, в том числе воздушное пространство над внутренними водами и территориальным морем РФ. Постановлением Правительства РФ от 18 июня 1998 г. №605 "О государственном регулировании и организации использования воздушного пространства Российской Федерации" [2] государственное регулирование использования воздушного пространства поручено Министерству обороны РФ и Федеральной авиационной службе России. Федеральные правила использования воздушного пространства Российской Федерации [3], утвержденные Постановлением от 22 сентября 1999 г. №1084 (далее – Федеральные правила), устанавливают права и обязанности пользователей воздушного пространства.

Закон от 20 августа 1993 г. №5663-1 "О космической деятельности" [4] называет космической любую деятельность, связанную с непосредственным проведением работ по исследованию и использованию космического пространства. Однако осуществляется эта деятельность, как правило, через воздушное пространство. Закон от 1 апреля 1993 г. №4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" [5] определяет границы территории Российской Федерации, в том числе воздушного пространства, а также порядок применения оружия, боевой техники, специальных средств для защиты Государственной границы РФ. Федеральный закон от 10 января 2002 г. №7-ФЗ "Об охране окружающей среды" [6] в качестве объектов охраны называет атмосферный воздух и озоновый слой атмосферы, устанавливает плату за загрязнение окружающей среды шумом, теплом, электромагнитными, ионизирующими и другими видами физических воздействий. Положение об организации и осуществлении государственного мониторинга окружающей среды (государственного экологического мониторинга) [7], утвержденное Постановлением Правительства РФ от 31 марта 2003 г. №177, вводит ряд мер по наблюдению за состоянием окружающей среды, в том числе и в воздушном пространстве. Федеральный закон от 7 июля 2003 г. №126-ФЗ "О связи" [8]

способствует организации деятельности, связанной с размещением сооружений связи и средств связи, в том числе в воздушном пространстве. Федеральный закон от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ "О рекламе" [9] устанавливает правила использования воздушного пространства при размещении наружной рекламы.

Кодекс РФ об административных правонарушениях содержит следующие составы административных правонарушений: нарушение правил охраны атмосферного воздуха (ст.8.21), эксплуатация механических транспортных средств с превышением нормативов содержания загрязняющих веществ в выбросах либо нормативов уровня шума (ст.8.23), нарушение требований при осуществлении работ в области гидрометеорологии, мониторинга загрязнения окружающей природной среды и активных воздействий на гидрометеорологические и другие геофизические процессы (ст. 8.40), нарушение правил использования воздушного пространства (ст.11.4). Уголовный кодекс РФ включает следующие составы преступлений: нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах (ст.217), загрязнение атмосферы (ст.251), нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта (ст.263), нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст.351) и др.

Правовое регулирование использования воздушного пространства, таким образом, осуществляется путем использования системы федеральных нормативных актов. Это прежде всего Воздушный кодекс РФ, которому отведена роль системообъединяющего акта, специальные комплексные федеральные законы, касающиеся определенной сферы деятельности, наконец, кодексы, устанавливающие ответственность за нарушение правил использования воздушного пространства. Воздушный кодекс РФ может характеризоваться как транспортный кодекс, так как 15 из 18 его глав посвящены регулированию отношений в связи с деятельностью в области гражданской авиации. Такое содержание Воздушного кодекса РФ не соответствует потребностям использования воздушного пространства в различных целях.

В соответствии со ст.71 и 72 Конституции РФ часть отношений, связанных с использованием воздушного пространства, находится в ведении России (определение статуса и защита воздушного пространства РФ; федеральные транспорт, пути сообщения; деятельность в космосе и др.), некоторые отношения находятся в совместном ведении России и субъектов Федерации (вопросы владения, пользования и распоряжения природными ресурсами; охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности и др.).

Акты субъектов Федерации и муниципальные акты фрагментарно включают нормы, определяющие временное или разовое использование воздушного пространства в границах соответствующего субъекта, например Положение о порядке выдачи разрешений Правительством Москвы на полеты воздушных судов и на подъемы привязных аэростатов над Москвой (утв. распоряжением мэра Москвы от 25 марта 2002 г. №163-РМ) [10], Положение о порядке и правилах организации и проведения фейерверков (салютов) в городе Белгороде (утв. Постановлением администрации г. Белгорода от 28 июня 2004 г. №146) [11].

К вопросам местного значения, решение которых обеспечивает местное самоуправление, относятся пользование и распоряжение имуществом, находящимся в собственности поселения; организация в границах поселения электроснабжения населения; организация строительства; создание условий для массового отдыха жителей поселения; организация благоустройства территории поселения; осуществление земельного контроля за использованием земель поселения; организация и осуществление мероприятий по гражданской обороне и др. (ст.14 Федерального закона от 6 октября 2003 г. №131-ФЗ "Об общих принципах организации

местного самоуправления в Российской Федерации" [12]). Указанные вопросы связаны с использованием воздушного пространства в границах поселения.

Право на воздушное пространство. С использованием воздушного пространства возникают право суверенитета, право собственности и другие вещные права, право на благоприятную окружающую среду.

Право суверенитета. В пункте 1 ст.1 Воздушного кодекса РФ закреплено, что Российская Федерация обладает полным и исключительным суверенитетом в отношении воздушного пространства Российской Федерации.

По Резолюции 1803 (XVII) Генеральной Ассамблеи ООН "Неотъемлемый суверенитет над естественными ресурсами", принятой 14 декабря 1962 г., право народов и наций на суверенитет означает свободу распоряжаться своими естественными богатствами и ресурсами в соответствии со своими национальными интересами [13]. Обратим внимание на то, что в этой Резолюции суверенитет определяется только над естественными ресурсами и трактуется не как правомочие собственности, а как гарантия экономической независимости государства и возможность установления правил о разрешении и запретах по поводу природных ресурсов. Тем более из этой Резолюции не следует, что исключительное право собственности на естественные богатства и ресурсы принадлежит государству. Согласно Декларации о недопустимости вмешательства во внутренние дела государств, об ограждении их независимости и суверенитета (принята 21 декабря 1965 г. Резолюцией 2131 (XX) на 20-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН) суверенитет объясняется как соблюдение территориальной целостности или политической независимости любого государства.

В статье 1 Закона РФ от 1 апреля 1993 г. №4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" Государственная граница РФ обозначена как линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия ее государственного суверенитета. Таким образом, в российском Законе положения о суверенитете однозначно говорят не о хозяйственных правах государства, а о территории субъекта международного права, поэтому право суверенитета можно определить как право на сохранение независимости государства с учетом установленных границ. Субъектом права на суверенитет является само государство. Такой подход оправдан и соответствует принципам международного права.

Если же обозначить границу воздушного пространства, то вертикальный суверенитет государства начинается от уровня поверхности земли до границы с космосом.

Право собственности на другие вещные права. Существуют разные взгляды по оценке права на воздушное пространство как на вещное право. По мнению некоторых цивилистов, институт права собственности не применяется в России в отношении воздушного пространства, находящегося над территорией страны. "Пространство над поверхностью земли давно перестало быть объектом права собственности лиц, владеющих земельными участками" [14]. "Гражданским кодексом РФ правовой режим воздушного пространства, находящегося над земельным участком, в каких-либо категориях вещного права не определен... Его место занимает положение о государственном суверенитете" [15]. Воздушный кодекс РФ и Федеральные правила распространяют на воздушное пространство, в том числе на предельно малую высоту от 0 до 200 м, суверенитет Российской Федерации [16].

Однако сфера использования земельного участка в XXI в. значительно расширилась по сравнению с классическим использованием земли как почвенного слоя в XVIII-XIX вв. и земли, включая подземное пространство, в XX в. С другой стороны, государственный суверенитет не препятствует формированию вещных прав на земельные участки.

Отдельные авторы полагают, что в воздушном пространстве над поверхностью земли никакого объекта права нет. Свобода собственника действовать в пространстве вытекает из принципа, что никто не может мешать ему действовать на своем земельном участке [17], воображаемый столб, уходящий вверх и вниз от земельного участка, не принадлежит его собственнику, он пользуется тем, что находится в этом пространстве в силу того, что находится на самом земельном участке, и потому имеет больше на это оснований, чем иные лица [18]. Воздушное пространство над земельным участком не находится на праве собственности соответствующего лица, не является частью земельного участка, хотя правовой режим последнего и распространяется (в части использования) на это пространство. У собственника нет абсолютного права на воздушное пространство над земельным участком, поскольку закон говорит исключительно о возможности использования [19].

Следует заметить, что действовать на земельном участке и действовать над земельным участком не одно и то же. Конечно, обработку земли, строительство здания надо отнести к деятельности на земельном участке как поверхностном (почвенном) слое, но полет над земельным участком - это использование только определенной зоны воздушного пространства. Если исходить из того, что собственнику земельного участка не принадлежит "воздушный столб", то у него нет законных оснований его использования, поэтому нельзя утверждать, что собственник "имеет больше оснований для использования пространства, чем иные лица".

Российское законодательство не закрепляет право использования воздушного пространства в качестве самостоятельного субъективного вещного права. Возможность использовать воздушное пространство может входить в структуру одного из известных субъективных вещных прав.

Ранее в отдельных субъектах Федерации воздушное пространство было закреплено на праве собственности как самостоятельный объект. Так, в ст.11 Декларации "О государственном суверенитете Советской Республики Тува" от 12 декабря 1990 г. №101 было указано, что "воздушное пространство... на территории Республики является исключительной собственностью и национальным достоянием Советской Республики Тува и охраняется ее законами" [20].

Вряд ли можно признать воздушное пространство самостоятельным объектом права собственности. Воздушное пространство имеет стабильные параметры (высоту, длину, ширину) и заполнено меняющейся по составу газообразной смесью. Но само по себе пространство не является самостоятельной вещью, имеющей материальный характер. Воздушное пространство и воздух неоднозначные понятия. Воздух (смесь газов атмосферы) - материальный объект, его характеризует состав, плотность, температура, вес. На атмосферный воздух как природный ресурс право собственности каких-либо субъектов не возникает. Использование неатмосферного воздуха в коммерческих целях возможно [21].

По законодательству отдельных стран воздушное пространство относится к объектам права собственности как составная часть земельного участка. Согласно ст.905 Германского гражданского уложения 1896 г. право собственника земельного участка простирается на пространство над и под поверхностным слоем земельного участка. В соответствии со ст. 11 Закона Израиля "О недвижимом имуществе" 1969 г. право собственности на земельный участок распространяется на все то, что находится над поверхностью земельного участка. Указанные положения, если иное не предусмотрено другими законами, не препятствуют свободному использованию третьими лицами воздушного пространства над земельным участком.

В исследовании "Руководящие принципы по единицам недвижимого имущества и их идентификаторам, а также их значение для обеспечения эффективного административного управления землей и землеустройства на государственном уровне"

(ЕСЕ/НВР/135), разработанном в 2002 г. Европейской экономической комиссией ООН, говорится о "третьем измерении" земельного участка. Под "третьим измерением" подразумевается, что земельный участок представляет собой не только простую горизонтальную плоскость, но и слои пространства над и под земельным участком [22]. В ранее действовавшем Федеральном законе "О государственном земельном кадастре" (утратил силу 17 мая 2008 г.) земельным участком называлась часть поверхности земли (в том числе поверхностный почвенный слой), границы которой описаны и удостоверены в установленном порядке уполномоченным государственным органом, а также все, что находится над и под поверхностью земельного участка, если иное не предусмотрено федеральными законами о недрах, об использовании воздушного пространства и другими федеральными законами. В юридической литературе также высказано признание права собственности на воздушное пространство в границах и в составе земельного участка. "В пределах поверхности принадлежащего собственнику участка он является и хозяином того воздушного столба, который поднимается над его землей" [23]. К. Анненков пишет, что следует считать правильным объяснение Сената, что собственнику земли принадлежит право на воздушное пространство над поверхностью земли, состоящей в его владении (решение 1887 г. №93) [24].

Полагаем, что земельный участок и пространство над ним следует считать единой вещью, поэтому имущественное право на воздушное пространство, очевидно, должно быть производно от аналогичного права на земельный участок. Собственник земельного участка должен признаваться и собственником "воздушного столба" над ним. Другой землепользователь соответственно обладает правомочиями владения и пользования воздушным пространством в том объеме, который определит собственник. С.А. Бабкин приходит к выводу, что юридически земельный участок - это часть пространства, имеющая коническую форму, сужающуюся до точки к центру земли и расширяющуюся в противоположном направлении. Границы этой фигуры располагаются в плотных слоях атмосферы [25]. По мнению В.В. Чубарова, такое определение земельного участка представляется неточным. Верхнюю границу земельного участка как недвижимой вещи можно определить через границу злоупотребления собственником своим правом (п.1 ст.10 ГК РФ). Специфика оценки предела действий собственника в этом случае состоит в том, что он не вправе совершать действия, причиняющие ущерб не только конкретному лицу, но и публичным интересам ввиду необходимости использовать воздушное пространство (хотя в конкретном случае публичные интересы будут воплощаться в действия определенных лиц, например собственников или владельцев авиационных судов) [26].

На наш взгляд, вряд ли целесообразно верхнюю границу земельного участка определять "через границу злоупотребления собственником своим правом". В таком случае о верхней границе использования земельного участка можно узнать только в момент ее нарушения. Кроме того, вызывает сомнения сам подход к решению вопроса о том, надо ли изначально исходить из предположения произведенных нарушений собственником земельного участка, ведь такая же возможность нарушений существует со стороны третьих лиц, незаконно вторгающихся в чужое воздушное пространство.

В воздушном праве есть понятие "структура воздушного пространства", которое включает в себя совокупность ограниченных в вертикальной и горизонтальной плоскостях элементов воздушного пространства, предназначенных для организации использования воздушного пространства (п.2 Федеральных правил), выделяются также понятия отдельных частей воздушного пространства - "запретная зона", "зона ограничения", "опасная зона", "маршрут полета", "воздушный коридор", а также "нижнее воздушное пространство", "верхнее воздушное пространство". Границей нижнего и верхнего воздушного пространства является высота 8100 м (п.20 Федеральных правил).

В составе земельного участка необходимо выделять вертикальный и горизонтальный срезы, позволяющие установить пространственные масштабы данного земельного участка, т.е. пределы пространства, на которое распространяется правовой режим земельного участка.

Высота воздушного пространства прежде всего ограничивается космическим пространством. Эта величина должна быть определена международными соглашениями, так как связана с вертикальным суверенитетом государства. По мнению некоторых специалистов, воздушное пространство следует установить в размере 100-110 км над уровнем океана [27], что космонавтике дает возможность свободно развиваться.

Полагаем, что верхняя граница "воздушного столба" отдельных земельных участков, принадлежащих субъектам на праве собственности, должна быть отражена в российском законодательстве и, как правило, не совпадает с абсолютной высотой воздушного пространства. Конкретная величина этой верхней границы должна зависеть от назначения земельного участка. Целесообразно закрепить законодательно несколько верхних границ "воздушного столба", например наибольшую высоту "воздушного столба" над землями природно-заповедного, оздоровительного назначения.

Предлагаемые уточнения земельного участка как объекта влекут за собой ряд последствий. При ведении государственного кадастрового учета земельных участков наряду с другими характеристиками в Едином государственном реестре земель необходимо указывать и верхнюю границу земельных участков.

В российском законодательстве должен быть отражен единый подход к определению объекта права собственности на земельный участок. В пункт 2 ст.261 ГК РФ надо внести изменения, указав, что право собственности на земельный участок распространяется и на воздушное пространство над ним в пределах установленных законом границ.

Размышляя о статусе рассматриваемого объекта, следует сделать вывод о том, что отчуждение воздушного пространства от земельного участка недопустимо. Делимость земельного участка предполагает деление горизонтальных и вертикальных границ одновременно, но не отдельных срезов (подземное пространство, почвенный слой, воздушное пространство).

Согласно п.3 ст.261 ГК РФ собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над и под поверхностью этого земельного участка, если иное не предусмотрено законами о недрах, об использовании воздушного пространства, иными законами и не нарушает прав других лиц. Следовательно, за определенную плату или бесплатно собственник земельного участка может разрешать использовать воздушное пространство над его земельным участком ниже установленной законом границы, если это не нарушает безопасной высоты полета воздушных судов, санитарных, градостроительных правил, интересов соседей [28]. Например, предоставлять в пользование какого-либо субъекта один определенный слой, часть или зону воздушного пространства для строительства над земельным участком или зданием сооружений в виде моста, эстакады, балкона, организации воздушной трассы, полетов на воздушном шаре, размещения наружной рекламы с использованием рекламных конструкций.

Разрешение на использование воздушного пространства должно включать время начала и окончания деятельности (период размещения), район выполнения деятельности (диапазон высоты, маршрут полета), вид деятельности и, возможно, другие сведения с учетом специфики деятельности. Такое разрешение собственника - физического или юридического лица может быть оформлено как самостоятельный договор либо как часть договора аренды, безвозмездного пользования или сервитута.

Право на благоприятную воздушную среду. Благоприятное воздушное пространство означает постоянное или временное отсутствие ненужных материальных объектов, видимость (прозрачность) и безопасность (предельно допустимые по закону и (или) договору воздействия шума, звукового давления, вибрации, электромагнитного излучения, радиации, отсутствие угрозы падения каких-либо предметов).

Соответственно, право на благоприятное воздушное пространство - возможность требовать обеспечения свободы пространства, его видимости и безопасности. Это право часто идентифицируется с правом на благоприятную окружающую среду, поскольку безвоздушного пространства рядом с поверхностью Земли не существует. Если безопасность пространства нарушается путем воздействия шума, радиации, вибрации и прочего и видимость уменьшается в связи с изменением состава воздуха, то такой подход оправдан. Если же пространство (часть, слой) необоснованно занимает неуправомоченным лицом и (или) последствиями его деятельности, то речь идет не о защите окружающей среды, а о других имущественных и неимущественных интересах потерпевшего.

Таким образом, право на благоприятное воздушное пространство входит как правомочие в структуру субъективного права собственности на земельный участок и в структуру субъективного неимущественного права на благоприятную окружающую среду. Последнее право принадлежит собственнику земельного участка, а также третьим лицам в различных ситуациях (гражданам, находящимся на территориях государственных и муниципальных лесов, посетителям парков, работникам, осуществляющим строительные или сельскохозяйственные работы на открытом воздухе, и другим лицам).

Ограничение прав на воздушное пространство. В пункте 1 ст.13 Воздушного кодекса РФ говорится о равных правах всех пользователей воздушного пространства на его использование. В следующем пункте этой статьи закреплены приоритеты при возникновении потребности в использовании воздушного пространства одновременно двумя и более пользователями в следующей последовательности:

- 1) отражение воздушного нападения, предотвращение и прекращение нарушений Государственной границы РФ или вооруженного вторжения на территорию Российской Федерации;
- 2) оказание помощи при чрезвычайных ситуациях природного и техногенного характера;
- 3) запуск, посадка, поиск и эвакуация космических аппаратов и их экипажей;
- 4) предотвращение и прекращение нарушений федеральных правил использования воздушного пространства;
- 5) выполнение полетов воздушных судов, в том числе в интересах обороноспособности и безопасности государства, или иная деятельность по использованию воздушного пространства, осуществляемые в соответствии с решениями Правительства РФ или в порядке, установленном Правительством РФ;
- 6) выполнение полетов воздушных судов или иная деятельность по использованию воздушного пространства, осуществляемые в соответствии со специальными договорами;
- 7) выполнение полетов воздушных судов государственной авиации при внезапных проверках боевой готовности, а также при перебазировании частей и подразделений государственной авиации;
- 8) осуществление регулярных воздушных перевозок пассажиров и багажа;
- 9) выполнение полетов воздушных судов государственной авиации;
- 10) выполнение полетов воздушных судов экспериментальной авиации;
- 11) осуществление регулярных воздушных перевозок грузов и почты;

- 12) осуществление нерегулярных воздушных перевозок, выполнение авиационных работ;
- 13) проведение учебных, спортивных, демонстрационных и иных мероприятий;
- 14) выполнение полетов воздушных судов или иная деятельность по использованию воздушного пространства, осуществляемые в целях удовлетворения потребностей граждан.

Приведенный список настолько значителен, что применение приоритета утрачивает значение. Думается, что необходимо обозначить несколько пределов при осуществлении прав с использованием воздушного пространства: внешняя безопасность, государственная безопасность; жизнь и здоровье граждан; охрана природы. Приоритеты должны быть указаны в предлагаемом порядке. Имущественные интересы других лиц в отношении земельного участка (воздушного пространства над ним) не могут рассматриваться как приоритетные. При столкновении таких прав суд должен определить порядок их осуществления.

Ограничения такого рода и сейчас закреплены в нормативных правовых актах. Приведем несколько примеров, не претендуя на исчерпывающий перечень. Так, в пограничной зоне хозяйственная и иная деятельность, связанная с использованием землями, лесами, водами, проведение массовых общественно-политических, культурных и других мероприятий в пределах пятикилометровой полосы местности вдоль Государственной границы РФ на суше, морского побережья, российских берегов пограничных водоемов, а также до рубежа инженерно-технических сооружений в случаях, если он расположен за пределами пятикилометровой полосы местности, осуществляется на основании разрешений пограничных управлений ФСБ России (ст.16 Закона РФ "О Государственной границе Российской Федерации"). Такая деятельность может осуществляться и с использованием воздушного пространства. Проведение предусмотренного контроля до начала этой деятельности обеспечивает внешнюю безопасность России.

Согласно ст.72 Воздушного кодекса РФ полет воздушного судна над населенными пунктами должен выполняться на высоте, позволяющей в случае неисправности воздушного судна произвести посадку за пределами населенных пунктов или на специально предусмотренных для этих целей взлетно-посадочных площадках в пределах населенных пунктов.

К местам, запрещенным для проведения фейерверков с применением пиротехнических изделий бытового назначения, относятся: территории, здания, сооружения, не отвечающие требованиям пожарной безопасности и безопасности граждан; территории, непосредственно прилегающие к зданиям лечебных и детских учреждений и жилым зданиям, и подобные места (п.3.3 Положения об обороте пиротехнических изделий бытового назначения и организации проведения фейерверков в городе Ростове-на-Дону, утв. решением Ростовской-на-Дону городской Думы от 23 июня 2006 г. N 149) [29]. Эти и подобные меры способствуют защите жизни и здоровья людей.

Использование воздушного пространства над государственными природными заповедниками на высоте ниже 2000 м без согласования с руководителями указанных заповедников или Федеральной службы по надзору в сфере природопользования запрещено (п.105 Федеральных правил). Существует и ряд других запретов, направленных на сохранение благоприятной окружающей среды.

Согласно Рекомендации ЮНЕСКО "О сохранении красоты и характера пейзажей и местностей" [30], принятой 11 декабря 1962 г., для сохранения пейзажей, созданных как природой, так и трудом человека и представляющих культурный или эстетический интерес, следует принимать предупредительные и исправительные меры. Основные нормы и принципы, регламентирующие в каждом государстве - члене ЮНЕСКО сохранение пейзажей и местностей, должны иметь силу закона, тогда как меры по их

применению передаются в ведение соответствующих властей в рамках функций, которые возлагаются на них по закону (ст.1, 6, 13). Эти положения ЮНЕСКО не получили последовательного отражения в российском законодательстве. Поэтому полагаем, что культурный или эстетический интерес к сохранению облика местности, в том числе воздушного пространства, в настоящее время не является приоритетным при решении вопроса об ограничении прав на воздушное пространство. Однако после соответствующего изменения российского законодательства такой интерес должен приниматься во внимание.

Защита прав на воздушное пространство. Защита прав на воздушное пространство осуществляется в зависимости от вида нарушения этого права. Нарушение воздушного пространства происходит путем временного проникновения в него материальных объектов, а также звуковых волн, радиации, запахов или размещения материальных объектов в чужом пространстве. Соответственно, применимы разные виды исков [31]: иски об устранении чужих материальных объектов, нависающих над земельным участком; иски о запрете или ограничении деятельности, нарушающей чужое пространство; иски о возмещении причиненных убытков и о компенсации нематериального вреда. В одном исковом заявлении могут быть соединены перечисленные выше виды требований.

Еще Дигесты Юстиниана предусматривали: "Дерево нависает с твоего земельного участка над земельным участком такого-то лица. Если от тебя не зависит, что ты не обрежешь его выше 15 футов от земли, тогда запрещено применять силу с целью не позволить такому-то лицу так обрезать дерево и присвоить себе дрова" (§7 Титула XXVII) [32]. Соответственно, иски об устранении насаждений, камней, скальных пород или об устранении части здания или о сносе здания, об устранении сооружения, в том числе наружной рекламы, если они нависают над чужим земельным участком, могут применяться для защиты интересов соседствующего собственника и в настоящее время. В чужом пространстве может зависнуть материальный объект и не принадлежащий соседу, например воздушный шар, зонд, линии электросвязи. В таких случаях предъявляется соответственно требование к собственнику (титульному владельцу) данных объектов. По природе это негативные иски (ст.304, 305 ГК РФ).

Собственник недвижимого имущества, чье воздушное пространство нарушено без его согласия, имеет право самостоятельно устранить материальный объект в порядке самозащиты с отнесением затрат на нарушителя. Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения (п.2 ст.14 ГК РФ). Возможно провести демонтаж чужой рекламной конструкции или поручить такую работу третьему лицу. В некоторых случаях самозащита вряд ли осуществима без предварительного согласования своих действий с нарушителем, например в случае, если над земельным участком висит чужой балкон или линия электросвязи.

Иски о запрете деятельности целесообразно предъявить, если происходит проникновение в чужое пространство прежде всего звуковых и иных волн, запахов, тепла, яркого света (т.е. того, что не имеет постоянной формы материального объекта). Однако возможно предъявление таких требований и в других случаях. На практике встречаются иски об ограничении деятельности аэропортов, организаций железнодорожного транспорта, дискотек и пр. Целевое назначение таких исков защитить неимущественный интерес в благоприятном состоянии окружающей среды и (или) имущественный интерес в свободе использования воздушного пространства.

Следует отметить, что зачастую нарушение затрагивает одновременно право на благоприятную окружающую среду, включая свободное пространство над земельным участком, и право на неприкосновенность жилого помещения, включая воздушную среду внутри жилых помещений. В число прав, гарантируемых Конвенцией о защите

прав человека и основных свобод 1950 г. (далее - Конвенция 1950 г.), не включено право на защиту природы или окружающей среды. Общего ухудшения качества окружающей среды недостаточно для удовлетворения заявления потерпевшего (см.: Постановление Европейского суда по правам человека по делу Киртатос против Греции от 22 марта 2003 г. №41666/98 [33]), поэтому Европейский суд по правам человека, решая подобные дела, исходит из ч.1 ст. 8 Конвенции 1950 г. ("каждый имеет право на уважение его личной и семейной жизни, его жилища").

Так, заявительница обратилась в суд с иском против городского совета, обвиняя его в бездействии по отношению к шуму дискотеки и требуя выплаты компенсации за вред, причиненный ее здоровью шумовым воздействием. Однако ее исковые требования были отклонены судом на основании, что ей не удалось доказать суду факт нарушения покоя граждан в ночное время. Европейский суд по правам человека, рассмотрев жалобу, пришел к выводу, что по делу допущено нарушение требований ст. 8 Конвенции 1950 г. и заявительнице был причинен как моральный вред, так и материальный ущерб. Органы власти отнесли район, где проживает заявительница, к категории акустически насыщенных зон, поскольку уровень шума в этом районе превышает допустимые нормы, что причиняет местным жителям большое беспокойство. Следовательно, требовать от заявительницы доказывания факта нарушения покоя граждан в ночное время в ее доме являлось ненужной формальностью [34].

В другом примере заявительница Л.О. в июле 1988 г. направила жалобу в административную палату провинциального суда Мурсии (Испания) о покушении на ее здоровье и о серьезных неудобствах в жизни в связи с деятельностью предприятия по переработке жидких и твердых отходов кожевенных заводов - источника неприятных запахов и шума. Семья заявительницы вынуждена была переехать в оплаченную муниципалитетом квартиру, а затем в приобретенный на свои средства новый дом. Местный суд отказал в ее иске. Апелляционную жалобу отклонил Верховный Суд Испании. Конституционный Суд Испании постановил, что поданная жалоба является недостаточно обоснованной. Однако Европейский суд по правам человека решил, что государству не удалось установить справедливый баланс между интересами экономического благосостояния города (создание предприятия по переработке отходов) и надлежащим соблюдением прав заявительницы на неприкосновенность ее жилища, личной и семейной жизни. Общая сумма нанесенного заявительнице ущерба не поддавалась точному определению. Тем не менее в соответствии с оценками, основанными на положениях ст. 50 Конвенции 1950 г. о справедливом возмещении ущерба, Европейский суд по правам человека вынес решение о выплате заявительнице 4 млн. испанских песет [35].

В рассматриваемых примерах шум, неприятные запахи причиняли неудобства и гражданам, находящимся вне жилых помещений. Соответственно, не исключено предъявление иска и в случае нарушения свободного пространства над земельным участком, со ссылкой на ст.1 Протокола к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подписанный 20 марта 1952 г. ("каждое физическое или юридическое лицо имеет право на уважение своей собственности").

Потерпевшие не просят прекратить деятельность или удалить чужой объект, а только предъявляют требование о возмещении вреда, если на момент предъявления иска такая деятельность прекратилась или объект погиб (разрушен, исчез и прочее). Например, иск о возмещении вреда в связи с падением отделившейся части ракеты предъявил лесхоз войсковой части. Падение части ракеты вызвало пожар, вследствие чего было повреждено, уничтожено 321,57 куб. м деревьев, и расходы по ликвидации последствий составили 123 тыс. 223 руб. 24 коп. Арбитражный суд Архангельской области удовлетворил иск, взыскав ущерб в доход местного бюджета Мезенского района

Архангельской области. Постановления апелляционной и кассационной инстанций поддержали вынесенное решение [36].

Следует заметить, что неоднозначное законодательное определение земельного участка (с включением и без включения в его состав воздушного пространства), отсутствие верхней границы использования земельного участка собственником, доминирующее правовое регулирование авиаперевозок среди других видов деятельности по использованию воздушного пространства влекут неопределенность положения потерпевших лиц и сложность в обосновании способов защиты. Этим можно объяснить незначительное количество исков, в которых прямо упоминается требование о защите воздушного пространства.

ССЫЛКИ:

- [1] СЗ РФ. 1997. №12. Ст. 1383.
- [2] СЗ РФ. 1998. №26. Ст. 3077.
- [3] СЗ РФ. 1999. №40. Ст. 4861.
- [4] РГ. 1993. 6 окт.
- [5] РГ. 1993. 4 мая.
- [6] СЗ РФ. 2002. №2. Ст. 133.
- [7] СЗ РФ. 2003. №14. Ст. 1278.
- [8] СЗ РФ. 2003. №28. Ст. 2895.
- [9] СЗ РФ. 2006. №12. Ст. 1232.
- [10] Вестник Мэрии Москвы. 2002. №14.
- [11] Белгородские новости. 2004. 2 июля.
- [12] СЗ РФ. 2003. №40. Ст. 3822.
- [13] СПС "КонсультантПлюс": Международное право.
- [14] Халфина Р.О. Вступительная статья // Вагацума Сакаэ, Ариидзуми Тору. Гражданское право Японии. М., 1983. С. 22.
- [15] Гражданское право. Ч. 1: Учеб. / Отв. ред. А.И. Масляев, В.П. Мозолин. М., 2005. С. 368.
- [16] Степанов С.А. Недвижимое имущество в гражданском праве. М., 2004.
- [17] Законы гражданские. Практический и теоретический комментарий / Под ред. А.Э. Вормса и В.Б. Ельяшевича. Вып. 2. М., 1913. С. 310.
- [18] Скловский К.И. Применение гражданского законодательства о собственности и владении. Практические вопросы. М., 2004.
- [19] Корнеев А.Л. Сделки с земельными участками: Учеб. пособие. М., 2006; СПС "КонсультантПлюс": Комментарий Законодательства.
- [20] Тувинская правда. 1990. 14 дек.
- [21] Анализ конструирования возможных прав на неатмосферный воздух см. в статье: Малеина М.Н. Об имущественных правах на воздух и воздушное пространство. Законодательство и экономика. 1992. №3-4. С. 12-14.
- [22] <http://www.unesco.org/env/documents/2005/wpla/Guideline>
- [23] Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Казань, 1902. С. 238.
- [24] Анненков К. Система русского гражданского права. Т. II. СПб., 1900. С. 23.
- [25] Бабкин С.А. Основные начала организации оборота недвижимости. М., 2001. С. 54.
- [26] Чубаров В.В. Проблемы правового регулирования недвижимости. М., 2006.
- [27] Василевская Э.Г. О высотном разграничении воздушного и космического пространства // Сов. государство и право. 1979. №11. С. 100-105.
- [28] Для сравнения укажем, что законодательство о недрах развивалось путем описания правомочий собственника земельного участка и его границ. Так, согласно ст. 19 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. №2395-1 "О недрах" собственники земельных участков имеют право по своему усмотрению в их границах осуществлять без применения взрывных работ добычу общераспространенных полезных ископаемых, не числящихся на

государственном балансе, и строительство подземных сооружений для своих нужд на глубину до пяти метров, а также устройство и эксплуатацию бытовых колодцев и скважин на первый водоносный горизонт, не являющийся источником централизованного водоснабжения.

[29] Ростов официальный. 2006. 5 июля.

[30] Международные нормативные акты ЮНЕСКО. М., 1993. С. 313.

[31] В статью не включены исследования уголовной и административной ответственности за нарушение воздушного пространства.

[32] Дигесты Юстиниана / Отв. ред. Л.Л. Кофанов. Т. VI. Полутом 2. М., 2005. С. 437.

[33] Бюллетень Европейского суда по правам человека. 2003. №10.

[34] По материалам Постановления Европейского суда по правам человека от 16 ноября 2004 г. №4143/02 Морено Гомез против Испании // Бюллетень Европейского суда по правам человека. 2005. №4.

[35] Постановление Европейского суда по правам человека от 9 декабря 1994 г. Лопез Остра против Испании // Европейский суд по правам человека. Избранные решения. Т. 2. М., 2000. С. 69-78.

[36] Решение Арбитражного суда Архангельской области от 17 марта 1999 г. по делу №А05-914/99-65-2// СПС "КонсультантПлюс": Региональное законодательство.