

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 305-ЭС24-18991

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Москва

10 декабря 2024г.

Судья Верховного Суда Российской Федерации Чучунова Н.С., изучив по материалам истребованного дела кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью ФСК «Мостоотряд-47» на решение Арбитражного суда города Москвы от 13 декабря 2023 г., постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18 марта 2024 г. и постановление Арбитражного суда Московского округа от 26 августа 2024 г. по делу № А40-15862/2023,

УСТАНОВИЛ:

Департамент природопользования и охраны окружающей среды города Москвы (далее – Департамент, истец) обратился в Арбитражный суд города Москвы с иском к обществу с ограниченной ответственностью ФСК «Мостоотряд-47» (далее – ООО ФСК «Мостоотряд-47», ответчик 1, заявитель), обществу с ограниченной ответственностью «Объединенная строительная компания 1520» (далее – ООО «ОСК 1520», ответчик 2) о взыскании солидарно с ООО ФСК «Мостоотряд-47», ООО «ОСК 1520» суммы вреда, причиненного окружающей среде в размере 1 945 979,71 руб., и судебной неустойки за каждый день неисполнения решения суда по данному спору в размере 5 000 руб. в день ежедневно, с даты вступления в законную силу по дату фактического исполнения решения арбитражного суда в полном объеме.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 13 декабря 2023 г., оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 18 марта 2024 г., исковые требования удовлетворены частично, с ответчика 1 в пользу истца взыскано 1 945 979,71 руб. убытков; в удовлетворении остальной части исковых требований отказано.

Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 26 августа 2024 г. указанные судебные акты оставлены без изменения.

В кассационной жалобе, поданной в Верховный Суд Российской Федерации, заявитель просит отменить состоявшиеся судебные акты, ссылаясь на существенное нарушение норм материального и процессуального права.

Дело истребовано из Арбитражного суда города Москвы 5 ноября 2024 г.

По смыслу части 1 статьи 291.1, части 7 статьи 291.6, статьи 291.11 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) кассационная жалоба подлежит передаче для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации, если изложенные в ней доводы подтверждают наличие существенных нарушений норм материального права и (или) норм процессуального права, повлиявших на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод, законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Изучив материалы дела и доводы кассационной жалобы, судья Верховного Суда Российской Федерации приходит к выводу о наличии оснований для передачи жалобы вместе с делом для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Как установлено судами и следует из материалов дела, 13 мая 2021 г. в Департамент природопользования и охраны окружающей среды города Москвы поступило обращение Коваль В.В.

Для выяснения обстоятельств по факту выявленного правонарушения возбуждено дело об административном правонарушении от 13 мая 2021 г. № 1407-623/2021.

29 июля 2021 г. при обследовании территории с адресным ориентиром: Москва, СЗАО, ул. Щукинская, м. Щукинская (территория возле трамвайного разворотного кольца), в рамках осуществления государственного контроля за выполнением требований по защите зеленых насаждений в городе Москве по пням установлено уничтожение зеленых насаждений не менее 12 деревьев пород: клен ясенелистный (5 дер.), ива ломкая (1 дер.), тополь бальзамический (6 дер.) различного возраста (от 35 до 45 лет) и 1 кустарник неустановленной породы; порубочные остатки отсутствуют.

Составлен протокол осмотра от 29 июля 2021 г. № 1408-623/2021.

Разрешительная документация на вырубку зеленых насаждений в системе АИС ПБ и ОЭК СЗАО отсутствует.

В соответствии с информацией, представленной ДКРС-Москва открытое акционерное общество «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД»), ОАО «РЖД» является заказчиком проекта «Организация пригородно-городского пассажирского железнодорожного движения на участке Подольск-Нахабино (МЦД-2)» «Строительство остановочного пункта Щукинская. 12 этап». Главным подрядчиком объекта является АО «РЖДстрой» (договор № 2055/М от 20 ноября 2018 г.).

По информации ОАО «РЖД» в мае 2021 г. приемка выполненных работ по освобождению территории от зеленых насаждений и передача строительной площадки не осуществлялись.

ОАО «РЖД» представлен договор на выполнение работ № 2055/М от 20 ноября 2018 г. на строительство объекта железнодорожного транспорта по титулу 5699: «Строительство остановочного пункта Щукинская. 12 этап», в соответствии с договором ОАО «РЖД» является заказчиком, АО «РЖДстрой» подрядчиком.

В соответствии с пунктом 1.1 договора заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению комплекса строительно-монтажных работ по титулу 5699: «Строительство остановочного пункта Щукинская. 12 этап». Акты о приемке выполненных работ не представлены.

ОАО «РЖД» представлен дендроплан, совмещенный со стройгенпланом, в соответствии с которым вырубленные зеленые насаждения назначены на сохранение.

АО «РЖДстрой» представлен договор на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объектах инвестиционной программы «Организация пригородно-городского пассажирского железнодорожного движения на участке Подольск-Нахабино» № 03-18-01-4724 от 12 декабря 2018 г.; согласно договору АО «РЖДстрой» является генподрядчиком, ООО «ОСК 1520» подрядчиком.

В соответствии с договором генподрядчик поручает, а подрядчик принимает на себя выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте инвестиционной программы «Организация пригородно-городского пассажирского железнодорожного движения на участке Подольск-Нахабино» (далее - объект).

В соответствии с пунктом 1.3 подрядчик выполняет работы собственными силами и/или силами привлеченных субподрядных организаций, согласованных с генподрядчиком.

Согласно пункту 4.2.10 договора подрядчик обязан обеспечить и нести ответственность в ходе проведения работ за выполнение на строительной площадке необходимых мероприятий, в том числе по охране окружающей среды, зеленых насаждений и земли.

В соответствии с пунктом 4.2.42 договора подрядчик несет полную ответственность перед генподрядчиком за работы по указанному договору, выполненные привлеченными подрядчиком субподрядными организациями, или иными лицами, и не вправе ссылаться на нарушения со стороны своих контрагентов в качестве оснований освобождения от обязательств и от ответственности за их нарушение.

Согласно пункту 18.1 договора подрядчик обязан при осуществлении работ соблюдать требования Федерального закона от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» (далее – Закон об охране окружающей среды) и иных нормативных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ. Подрядчик несет ответственность за нарушение указанных требований в соответствии с законодательством Российской Федерации.

ООО ФСК «Мостотряд-47» представлен договор на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объектах инвестиционной программы «Строительство остановочного пункта Щукинская, 12 этап» № 03-18-01-4724-10-МО47 от 12 декабря 2018 г. (далее - договор); ООО ОСК 1520 - подрядчик, ООО ФСК «Мостотряд-47» - субподрядчик.

В соответствии с пунктом 1.1 договора подрядчик поручает, а субподрядчик принимает на себя подряд на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по объекту: строительство остановочного пункта Щукинская, 12 этап.

Согласно пункту 4.2.10 субподрядчик обязан обеспечить и нести ответственность в ходе проведения работ за выполнение на строительной площадке необходимых мероприятий, в том числе по охране окружающей среды, зеленых насаждений и земли.

В соответствии с пунктом 18.1 договора субподрядчик обязан соблюдать требования Федерального закона от 10 января 2002 г. № 7 «Об охране окружающей среды» и иных нормативно правовых актов об охране окружающей среды. Субподрядчик несет ответственность за нарушение указанных требований в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В качестве доказательств выполнения работ ООО ФСК «Мостотряд-47» представлены справки о стоимости выполненных работ и затрат за май 2021 г. (№ 21 от 31 мая 2021 г.), акты о приемке выполненных работ № 1, 2, 3, 4, 5, 6 от 31 мая 2021 г., корректировочные акты № 2к и 3к от 31 мая 2021 г. на объекте «Строительство остановочного пункта Щукинская, 12 этап». Представлен общий журнал работ ООО ФСК «Мостотряд-47», подтверждающий ведение работ в период с 1 мая по 13 мая 2021 г.

Суды установили, что ООО ФСК «Мостотряд-47» 13 мая 2021 г. в период времени с 15-00 до 15-50 допустило незаконное уничтожение зеленых насаждений различных пород, а именно, при обследовании территории с адресным ориентиром: Москва, СЗАО, ул. Щукинская, м. Щукинская (территория возле разворотного трамвайного кольца), в рамках осуществления государственного контроля за выполнением требований по защите зеленых насаждений в городе Москве выявлено уничтожение зеленых насаждений (не менее 12 деревьев пород: клен ясенелистный (5 дер.), ива ломкая (1 дер.), тополь бальзамический (6 дер.) различного возраста (от 35 до 45 лет) и кустарника неустановленной породы. Порубочные остатки не вывезены, что является нарушением требований Закона города Москвы от 5 мая 1999 г. № 17 «О защите зеленых насаждений» (далее - Закон города Москвы № 17), постановления Правительства Москвы 10 сентября 2002 г. № 743-ПП «Об утверждении Правил создания, содержания охраны зеленых насаждений и природных сообществ города Москвы» (далее - Правила).

30 августа 2021 г. по результатам административного расследования вынесено постановление по делу № 0401-1819/2021/СЗАО о привлечении ООО ФСК «Мостотряд-47» к административной ответственности на основании статьи 4.19 Закона города Москвы от 21 ноября 2007 г. № 45 «Кодекс города Москвы об административных правонарушениях» с

назначением административного наказания в виде административного штрафа в размере 300 000 руб. Штраф в добровольном порядке не оплачен.

Требование о возмещении вреда, причиненного окружающей среде направлены в адрес ООО ФСК «Мостоотряд-47» 14 октября 2021 г., в адрес ООО «ОСК 1520» - 6 декабря 2022 г.

Исчисление размера фактических затрат на восстановление зеленых насаждений произведено в соответствии с Методикой расчета размера платежей за вырубку зеленых насаждений и для проведения компенсационного озеленения при осуществлении градостроительной деятельности в городе Москве, утвержденной постановлением Правительства Москвы от 29 июля 2003 г. № 616-ПП (далее - Методика).

Расчет ущерба, причиненного окружающей среде, произведен старшим государственным инспектором города Москвы в области охраны окружающей среды - В.В. Мартынюковой, которая уполномочена проводить указанные расчеты.

Поскольку ответчиками в добровольном порядке компенсация вреда не произведена, Департамент обратился в суд с настоящим иском.

Суды первой и апелляционной инстанций, с выводами которых согласился суд округа, исследовав и оценив по правилам статей 9, 65, 68, 71 АПК РФ представленные в материалы дела доказательства, руководствуясь статьями 15, 308.3, 322, 393, 1064, 1080, 1082 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 42 Земельного кодекса Российской Федерации, статьями 77, 78 Закона об охране окружающей среды, статьями 1, 2, 3, 7 Закона города Москвы № 17, пунктами 2.8, 8.1.1-8.1.5 Правил, пунктом 1.7 Порядка проведения компенсационного озеленения, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 29 июля 2003 г. № 616-ПП (далее – Порядок), разъяснениями, изложенными в пункте 12 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», пункте 9 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 30 ноября 2017 г. № 49 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении вреда, причиненного окружающей среде», частично удовлетворили иск.

При этом судебные инстанции исходили из того, что в результате проведенного административного расследования установлено, что ООО ФСК «Мостоотряд-47» с нарушением требований действующего законодательства произвело вырубку зеленых насаждений. Данное обстоятельство не опровергнуто ответчиком-1, как в ходе административного расследования, так и в рамках судебного разбирательства по настоящему делу.

Расчет причиненных убытков, произведенный истцом в соответствии с Методикой и приказом Комитета города Москвы по ценовой политике в строительстве и государственной экспертизе проектов от 30 декабря 2020 г. № МКЭ-ОД/20-93, проверен судами и признан правильным.

Констатировав, что ответчиком-2 какая-либо вырубка зеленых насаждений ответчику-1 не поручалась, указаний таких не выдавалось,

территория рубки в зону строительства не включена, суды пришли к выводу о необоснованности требований истца, заявленных к ответчику-2.

Выражая свое несогласие с выводами судов, заявитель указывает, что судами ошибочно не был применен пункт 1.5 Методики, в соответствии с которым компенсационная стоимость и стоимость компенсационного озеленения за уничтожаемые зеленые насаждения при осуществлении строительства объекта капитального строительства в границах участка, предоставленного для целей строительства, составляет 250 000 руб. (рассматриваемый случай является именно таким и уплата данной суммы предусмотрена Разделом 4.2.2.12 положительного заключения государственной экспертизы от 11 декабря 2020 г., выданного ФАУ «Главгосэкспертиза России»).

В качестве основания в отказе в применении пункта 1.5. Методики суд первой инстанции указал на то, что разрешение на строительство было получено позднее даты вырубki деревьев.

Суды апелляционной и кассационной инстанций согласились с данным выводом.

Однако, по мнению заявителя, получение ОАО «РЖД» разрешения на строительство позднее даты вырубki деревьев не исключает возможность применения пункта 1.5 Методики.

Так в соответствии с пунктом 1.5 Методики, компенсационная стоимость и стоимость компенсационного озеленения за уничтожаемые зеленые насаждения при осуществлении строительства и (или) реконструкции объекта капитального строительства в границах участка, предоставленного для целей строительства, составляет 250 000 руб.

Данная норма является специальной, она устанавливает размер компенсации за зеленые насаждения, уничтожаемые именно при осуществлении строительства или реконструкции объектов капитального строительства.

Разделом 4.2.2.12 положительного заключения государственной экспертизы № 77-1-13-063604-2020 от 11 декабря 2020 г., выданным ФАУ «Главгосэкспертиза России» в отношении строительства данного объекта (стр. 90-91 заключения; т. 3, л.д. 119-120) предусмотрено следующее:

«4.2.2.12. В части охраны окружающей среды

... За пределами существующей полосы отвода железной дороги в зону работ на дополнительные постоянный и временный землеотводы попадают 109 деревьев и 34 кустарника, из них вырубается 36 деревьев и 10 кустарников.

Вырубке с оплатой компенсационной стоимости подлежат 23 дерева (клен ясенелистный, вишня, тополь, ива) и 10 кустарников. В рамках реализации проектных решений будет уничтожено 2173 м² травяного покрова.

При вырубке зеленых насаждений, сохранение которых в границы проведения работ не представляется возможным, будет осуществлена компенсация за уничтожение зеленых насаждений в границах участка, предоставленного для строительства, в размере 250 000 р., на основании пункта 1.5 Методики.

При этом, соответствующий платеж за уничтожение зеленых насаждений на основании разрешения на строительство объекта капитального строительства должен совершаться лицом, которому выдано разрешение на строительство № 77-08-2812-2021МС - ОАО «РЖД».

14 мая 2021 г. Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ ОАО «РЖД» выдано разрешение № 77-08-2812-2021МС на строительство указанного объекта.

Кроме этого, в соответствии с подпунктом «а» пункта 1 Перечня видов подготовительных работ, не причиняющих существенного вреда окружающей среде и ее компонентам, которые могут выполняться до выдачи разрешения на строительство объекта федерального значения, объекта регионального значения, объекта местного значения, порядке их выполнения, а также экологических требованиях к их выполнению, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 7 ноября 2020 г. № 1798, до выдачи разрешения на строительство допускается выполнение работ по освобождению земельного участка от деревьев и иных насаждений в границах размещения объекта капитального строительства.

Суды отказали в применении пункта 1.6 Порядка, согласно которому уничтожение зеленых насаждений разрешается без взимания компенсационной стоимости и стоимости компенсационного озеленения при уничтожении зеленых насаждений, произрастающих в охранных зонах инженерных сетей и коммуникаций (при том, что вырубленные деревья находились в охранной зоне трамвайной сети и это истцом не опровергалось).

Суды отклонили довод о необходимости применения пункта 1.6 Порядка, поскольку:

- ответчиком не был получен порубочный билет;
- вырубка осуществлялась ответчиком не в целях содержания охранных зон, а в целях строительства.

По мнению заявителя, вывод о том, что пункт 1.6 Порядка применяется только в случаях, когда получен порубочный билет, ничем не обоснован. Также не основан на законе и вывод судов о том, что пункт 1.6 Порядка применяется только в случаях вырубки в целях содержания охранных зон.

Между тем, применение пункта 1.6 Порядка не зависят от факта неполучения порубочного билета, что соответствует правовой позиции, изложенной в определении Верховного Суда Российской Федерации № 305-ЭС24-5427 от 25 июля 2024 г. по делу № А40-12042/2023.

В соответствии с пунктом 5.5 свода правил СП 98.13330.2018 «Трамвайные и троллейбусные линии» СНиП 2.05.09-90, утвержденных приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 20 ноября 2018 г. № 735/пр (далее - Свод правил СП 98.13330.2018), минимальное горизонтальное расстояние от оси трамвайного пути на прямых участках до зданий, сооружений и устройств надлежит принимать, м:

- одиночных стволов деревьев с диаметром кроны до 5 м:
в нормальных условиях - 5,0.

В этом же пункте указано, что на кривых участках пути (как, например, на рассматриваемом поворотном кольце) минимальные расстояния от оси пути

до зданий, сооружений и устройств надлежит увеличивать на величину выноса или свеса вагона.

В соответствии с пунктом 7.66. указанного свода правил, элементы контактной сети, находящиеся под напряжением, должны быть удалены на расстояние не менее, чем на 1,5 м. от стволов деревьев, и не менее, чем на 1 м. от его ветвей.

Помимо этого, в соответствии с Требованиями к границам установления охранных зон объектов электросетевого хозяйства, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24 февраля 2009 г. № 160 «О порядке установления охранных зон объектов электросетевого хозяйства и особых условий использования земельных участков, расположенных в границах таких зон», охранные зоны устанавливаются на расстоянии 2 м. вдоль воздушных линий электропередачи.

Из плана, представленного истцом, следует, что спиленные деревья находятся в охранной зоне трамвайной линии, они располагались с нарушением пункта 5.5 свода правил СП 98.13330.2018.

Таким образом, в соответствии с пунктом 1.6 Порядка, их вырубка допускалась без взимания компенсационной стоимости и стоимости компенсационного озеленения.

Суды не дали оценки доводу о том, что ООО ФСК «Мостоотряд-47» в соответствии с утвержденной проектной документацией производило высадку новых кустарников на объекте, т.е. производило компенсационное озеленение, предусмотренное проектной документацией и заключением государственной экспертизы, что является натуральной формой возмещения вреда.

В материалы дела представлен акт освидетельствования скрытых работ от 27 июня 2021 г. № Г-1, подтверждающий высадку в месте производства работ, в том числе на месте вырубленных деревьев 269 кустарников.

Как указано в пункте 2 данного акта, работы выполнены по проектной документации Чертеж «0528-1295-12-00-07-ГП» лист 6 «План благоустройства территории», разработанной АО «Мосгипротранс».

В соответствии с пунктами 2.2, 2.3 Порядка, при осуществлении градостроительной деятельности компенсационное озеленение осуществляется в натуральной форме в случае наличия мест для посадки зеленых насаждений. Допускается на участках, обремененных инженерными коммуникациями, производить замену посадки деревьев на кустарники из расчета 1 дерево - 20 кустарников.

Способами возмещения вреда являются возмещение его в натуре (предоставление вещи того же рода и качества, исправление поврежденной вещи и т.п.) или возмещение причиненных убытков (статья 1082 ГК РФ).

В силу прямого указания Закона об охране окружающей среды при определении размера вреда окружающей среде, причиненного нарушением законодательства в области охраны окружающей среды, учитываются понесенные лицом, причинившим соответствующий вред, затраты по устранению такого вреда.

Согласно статье 10 Закона города Москвы № 17 возмещение вреда производится в денежной или натуральной форме.

В соответствии со статьей 13 указанного Закона проведение компенсационного озеленения для создания зеленых насаждений взамен утраченных или приведение их в исходное состояние является натуральной формой возмещения вреда.

Согласно статье 11 данного Закона возмещение вреда производится в денежной или натуральной форме. Форма возмещения определяется в порядке, установленном Правительством Москвы.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 16 Обзора судебной практики по вопросам применения законодательства об охране окружающей среды, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 24 июня 2022г. зачет понесенных причинителем вреда затрат в счет возмещения вреда в денежной форме возможен в случае завершения полного комплекса работ и при условии, что такие работы выполнены до вынесения решения судом.

При определении размера вреда, причиненного в результате нарушения законодательства об охране окружающей среды, суды должны проверять доводы о понесенных затратах на устранение вреда и возможности зачета понесенных затрат в счет возмещения вреда в денежной форме. Указанная позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации № 305-ЭС24-5427 от 25 июля 2024 г. по делу № А40-12042/2023

Приведенные заявителем в кассационной жалобе доводы заслуживают внимания, в связи с чем данную жалобу с делом следует передать для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Руководствуясь пунктом 2 части 7 статьи 291.6 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судья

ОПРЕДЕЛИЛ:

кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью ФСК «Мостоотряд-47» на решение Арбитражного суда города Москвы от 13 декабря 2023 г., постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18 марта 2024 г. и постановление Арбитражного суда Московского округа от 26 августа 2024 г. по делу № А40-15862/2023 передать для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Назначить судебное заседание по рассмотрению указанной кассационной жалобы на 23 января 2025 г. на 12 часов 00 минут в помещении суда по адресу: Москва, улица Поварская, дом 15, зал № 3048 (подъезд 5).

Судья Верховного Суда
Российской Федерации

Н.С. Чучунова