

В АПЕЛЛЯЦИОННУЮ КОЛЛЕГИЮ ПО
ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ СУДА г.АСТАНЫ

От истца:

Экологического общества «Зеленое спасение»,
г.Алматы, ул.Шагабутдинова, д. 58, кв. 28,
тел. 727-253-62-56, факс. 727-253-62-56
e-mail: grsalmati@gmail.com

АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ЖАЛОБА

(на решение Специализированного межрайонного экономического суда г.Астаны)

22 июня 2009 года судья Специализированного межрайонного экономического суда г.Астаны (СМЭС) Иманкулов Е.С. рассмотрел гражданское дело по иску Экологического общества «Зеленое спасение» к Правительству Республики Казахстан, Главному государственному санитарному врачу РК, Министерству здравоохранения РК, Министерству охраны окружающей среды РК (МООС) о бездействии Правительства, приведшем к нарушению прав и законных интересов граждан Республики Казахстан и о признании заключения Главного государственного санитарного врача № 07-2 от 16 января 2004 года о сокращении санитарно-защитной зоны недействительным. Исковые требования удовлетворены частично. Судья признал заключение Главного государственного санитарного врача Белонога А.А. за № 07-2 от 16 января 2004 года на Дополнение к проекту «Санитарно-защитная зона Карачаганакского нефтегазоконденсатного месторождения» от 25 декабря 2003 года незаконным. В остальной части в иске отказал.

Не согласившись с решением суда, каждый в своей части, истец и Главный санитарный врач Республики Казахстан Белоног А. обратились в апелляционную коллегию суда г.Астаны. 10 июня 2009 года коллегия по гражданским делам суда города Астаны вынесла постановление, оставив решение суда без изменения, а апелляционные жалобы без удовлетворения.

10 сентября 2009 года надзорная коллегия суда города Астаны, предварительно рассмотрев надзорную жалобу истца, отказала в возбуждении надзорного производства по пересмотру решения СМЭС и постановления апелляционной коллегии.

23 декабря 2009 года надзорная коллегия Верховного Суда отменила вышеуказанные судебные акты, возвратив дело в СМЭС для рассмотрения его по существу в ином составе суда. В своем постановлении надзорная коллегия указала, какие конкретно вопросы должны быть разрешены при новом рассмотрении дела.

13 января 2010 года дело приняла к производству судья СМЭС гор.Астаны Бабишева А.С., которая 1 июня 2010 года вынесла решение, допустив нарушение процессуальных норм права. Согласно решению, отказывая в удовлетворении исковых требований, судья вышла за пределы исковых требований без согласия истцов в нарушение п.2 ст. 219 ГПК РК. В нарушение п.1 ст.51 ГПК РК безосновательно и также без согласия истца судья допустила замену ответчиков, исключив заявленных в исковом заявлении, и в нарушение п.2 ст. 49 ГПК РК по своей инициативе изменила основание иска. Судьей также нарушены нормы материального права, что в целом дает основание в соответствии с п.4 ст.363 и п.3 ст. 365 ГПК РК суду апелляционной инстанции отменить решение судьи Бабишевой А.А. и вынести новое решение согласно добытым в суде доказательствам и в соответствии с законами Республики Казахстан.

Суть дела такова.

В 1979 году рядом с поселком Березовка было открыто Карачаганакское нефтегазоконденсатное месторождение (КНГКМ). В 1997 году оно было сдано в эксплуатацию международному консорциуму «Карачаганак Петролеум Оперейтинг Б.В.». В 2000 году началась главная фаза разработки проекта, в рамках которой **были построены новые объекты по переработке газа, жидких углеводородов и другие. Это привело к значительному увеличению производства и интенсивному загрязнению окружающей среды.** В 2004 году Правительство РК констатирует факт высокого содержания сероводорода в нефти **и газе**, добываемых на Карачаганакском месторождении (от 3 до 5%), что почти вдвое превышает норму сероводорода, при которой устанавливается санитарно-защитная зона (СЗЗ) расчетом, но не **менее 5000 метров**. Размеры санитарно-защитной зоны для современных крупных промышленных предприятия и промышленных комплексов, которым и является КПО, устанавливаются **с учетом расчетов максимальных аварий**

и чрезвычайных ситуаций на объектах. Пятикилометровая зона в таких случаях рассматривается как ориентирующая.

Вместо того, чтобы срочно принимать меры по отселению жильцов поселка Березовка, практически оказавшихся в пределах СЗЗ, главный санитарный врач республики г-н Белоног А. в 2004 году издает заключение о сокращении СЗЗ до 3000 метров. Сокращая санитарно-защитную зону, главный врач «освободил» КПО от уплаты налогов за нее, которые должны были поступать в бюджет государства, и освободил от обязанности Правительство решить вопрос переселения жителей в безопасное место проживания! Сокращение СЗЗ было осуществлено без государственной экологической экспертизы и без привлечения общественности к процессу принятия решений, что является грубейшим нарушением Орхусской конвенции. Генеральный прокурор РК в 2006 году внес протест о признании незаконными действиями г-на Белоног А., в связи с чем действие его заключение было **приостановлено**. В результате этого была восстановлена санитарно-защитная зона в 5000 метров и часть поселка оказалась в ее границах.

Согласно п.4 ст.16 Экологического кодекса и п.3 ст. 7 Закона РК «О недрах и недропользовании» в компетенцию **Правительства входит обязанность принятия решений о предоставлении природных ресурсов** в природопользование посредством определения компетентного органа по заключению и исполнению контрактов на недропользование, а также **утверждение модельного контракта на проведение операций по недропользованию, который включает вопросы охраны окружающей среды и безопасности населения**. Согласно п/п 34 ст.1 и п/п 10 ст.7 Закона РК «О недрах и недропользовании» Правительство определяет компетентный орган, который действует от имени Республики Казахстан в осуществлении прав, связанных с заключением и исполнением контрактов. В соответствии со ст. 17 Экологического кодекса уполномоченным органом в области охраны окружающей среды является Министерство охраны окружающей среды, которое в соответствии с постановлением Правительства от 8 декабря 2007 года № 1201 имеет ведомство – Комитет экологического регулирования и контроля. Оно является юридическим лицом, и вступает в гражданско-правовые отношения от собственного имени, выполняет функции по осуществлению государственного экологического контроля за соблюдением экологического законодательства, нормативов качества окружающей среды и экологических требований, в том числе и за соблюдением экологических требований к санитарно-защитным зонам объектов. Согласно ст.9 Закона РК «О недрах и недропользовании» **областные исполнительные органы принимают участие в переговорах с недропользователем для решения вопросов, связанных с соблюдением социально-экономических и экологических интересов населения региона при заключении контракта, а также принимают участие в осуществлении мониторинга исполнения контрактных обязательств недропользователями в части казахстанского содержания и социального развития территорий**».

Таким образом, схема действия Правительства при заключении различного рода контрактов по предоставлению земельных участков с целью добычи полезных ископаемых проста и очевидна. Каждый уполномоченный орган, назначенный Правительством, вносит свою лепту в осуществлении контракта: производит выбор земельного участка для строительства объекта и устанавливает санитарно-защитную зону, **ведет переговоры с недропользователем** по вопросам, связанным с соблюдением социально-экономических и экологических интересов населения региона при заключении контракта. Данные отвода земельных участков и результат переговоров передаются в Министерство охраны окружающей среды, которое в свою очередь, как юридическое лицо, действует от имени и по поручению Правительства Республики Казахстан. **Правительство согласно Конституционного закону РК «О Правительстве Республики Казахстан» обеспечивает реализацию правовой политики; разрабатывает и реализует меры по охране и защите прав и свобод граждан, обеспечению законности и правопорядка, в том числе решает вопросы переселения граждан, производя соответствующее финансирование.**

Рассматривая заявление жителей поселка Березовка Бурлинского района Западно-Казахстанской области, Экологическое общество «Зеленое спасение» пришло к выводу, что Правительством Республики Казахстан нарушен вышеуказанный закон, т.к. именно Правительство не обеспечило реализацию мер по охране и защите прав и свобод граждан, не обеспечило законность и правопорядок, не произвело финансирование акиматов для переселения жителей. Правительством не был установлен уполномоченный орган по реализации контракта на использование недр казахстанской земли, как и не были определены действия других государственных уполномоченных органов для разрешения создавшейся ситуации. Этим они и воспользовались, предпочитая бездействовать, а не выполнять свои прямые функциональные обязанности. В частности,

Министерство охраны окружающей среды и Министерство здравоохранения, которые обязаны контролировать соблюдение законодательства в области охраны окружающей среды, защите права граждан на благоприятную окружающую среду и здоровье предпочитали бездействовать, чем и способствовали нарушению законодательства.

Согласно действующему законодательству в Республике Казахстан в санитарно-защитной зоне, **независимо от ее параметров и принадлежности**, не допускается размещение (строительство) жилых зданий, организаций образования, учреждений здравоохранения и отдыха, спортивно-оздоровительных сооружений, включая размещение садоводческих и огороднических земельных участков, а также производство сельскохозяйственной продукции, размещение жилых и общественных зданий, объекты социально-культурного назначения, парки, сады и огороды.

В 2006 году Минздрав констатирует: «Продолжающееся увеличение компанией добычи нефти и газа на **месторождении привело к ухудшению экологической ситуации в п.Березовка**. комиссия Министерства здравоохранения РК, работавшая летом 2006 года, установила, что «КПО Б.В.» в 2004-2005 годах по сравнению с 2002-2003 годами резко увеличил выброс загрязняющих веществ в атмосферный воздух». Было также отмечено, что **«имеются жалобы населения, проживающего в населенных пунктах, прилегающих к месторождению, на запах газа, условия дискомфорта проживания, отклонения в состоянии здоровья»**. Было признано, что **внедрение КПО новых технологий создает угрозу возникновения чрезвычайных ситуаций**.

Имея такие данные о нарушении прав граждан, Экологическое общество, действуя в соответствии со своим Уставом, обратилось в суд за защитой прав граждан, усматривая, что имеются грубые нарушение прав жителей поселка на благоприятную среду обитания и нарушение Орхусской конвенции. Непосредственными **виновниками этого ЭО правомерно считает Правительство Республики Казахстан, Министерство охраны окружающей среды и Главного санитарного врача Министерства здравоохранения РК г-на Белоног А. Правительство и МООС несут прямую ответственность за выполнение Орхусской конвенции**.

Министерство охраны окружающей среды и местные исполнительные органы предприняли робкую попытку воздействовать на Правительство для принятия немедленных мер о переселении жителей в безопасную среду обитания, чем и ограничились. Из письма ЗКО ТУООС № 285 от 8 февраля 2008 года: «Акимат Западно-Казахстанской области неоднократно ставил перед Правительством РК вопрос о переселении жителей поселков Тунгуш и Березовка». Из письма Министерства охраны окружающей среды №02-05-09/1970 от 18 июня 2001 года: «Министерство поддержало предложение Акимата ЗКО о переселении жителей в связи с недопустимостью нахождения поселка в СЗЗ». Как отреагировало Правительство на поставленный перед ним вопрос? Никак! Из Депутатского запроса № 5-12 к/с-1857 от 24 апреля 2002 года: «В апреле 2001 года при посещении месторождения **премьер-министр К.К.Токаев заявил, что вопрос о переселении жителей поселка находится на стадии решения**». Прошло уже 9 лет. Вопрос до сих пор не решен!

Поэтому истец, обращаясь в суд, заявил следующие исковые требования.

1. Признать бездействием непринятие мер Правительством Республики Казахстан по разработке и реализации мер по охране и защите прав и свобод граждан, обеспечению законности и правопорядка, безопасности жителей поселка Березовка, вынужденных проживать в зоне, опасной для их здоровья и жизнедеятельности.

2. Признать бездействием неосуществление Правительством Республики Казахстан контроля за деятельностью министерств, других центральных и местных исполнительных органов по выполнению законов Республики Казахстан и международного договора.

3. Признать невыполнение своих обязанностей Правительством Республики Казахстан, допустившим нарушение положений Орхусской конвенции (статьей 3.2, 3.3, 3.9, 4 и 6) и Закона РК «Об экологической экспертизе» 1997 года (статьи 13, 14, 15.1, 16 и 36) при принятии решения о сокращении СЗЗ без государственной экологической экспертизы, без информирования местных жителей и без их участия в процессе принятий решений – бездействием.

4. Признать заключение Главного государственного санитарного врача Республики Казахстан Белонога А.А. № 07-2 от 16 января 2004 года на Дополнение к проекту «Санитарно-защитная зона Карачаганского нефтегазоконденсатного месторождения» от 25 декабря 2003 года недействительным.

5. Обязать Правительство Республики Казахстан в соответствии с пунктом 2 статьи 58 Закона РК «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Казахстан» от 16 июля 2001 года № 242-ІІ, в соответствии с пунктом 9.34 СНиП РК 3.01-01-2002, в соответствии со статьей 54 п.6-1 Закона РК «О недрах и недропользовании» в срок до конца 2008 года решить вопрос

о переселении жителей поселка Березовка в безопасную, благоприятную для проживания местность и предоставить им адекватное жилье с учетом их мнения.

6. Обязать Правительство Республики Казахстан решить вопрос о возмещении материального и морального ущерба, причиненного жителям поселка Березовка, в результате противоправных действий ответчиков.

7. Взыскать с Правительства судебные расходы, согласно предоставленным документам.

Теперь обратимся к решению судьи Бабишевой А.С. Судья своим решением:

1. Обязала **местные** исполнительные органы в лице акимов района, города и области решить вопрос в соответствии с земельным и экологическим законодательством Республики Казахстан о переселении лиц поселка Березовка, находящихся в санитарно-защитной зоне Карачаганакского нефтегазоконденсатного месторождения. Судья умышленно проигнорировала тот факт, что в своих неоднократных обращениях акимат Западно-Казахстанской области просил Правительство предоставить ему правовые полномочия для переселения жителей поселка. Судья в решении не конкретизировал в лице каких акимов района, какого города и какой области эти местные исполнительные органы. И самое главное, судья обязала решить вопрос о переселении жителей поселка, находящихся в СЗЗ, в то время, как истец в исковом заявлении потребовал решить вопрос о переселении жителей **всего** поселка Березовка, а не только тех, которые живут в СЗЗ.

2. Взыскала с **акимата Бурлинского района, акимата поселка Березовка Западно-казахстанской области** солидарно в пользу ОО Экологического общества «Зеленое спасение» сумму расходов по проезду и проживанию представителя истца 668 тысяч 135 тенге».

В остальной части иска отказано.

В процессе рассмотрения дела судом был исследован ряд документов, после изучения которых было установлено, что согласно основному документу «Соглашению о разделе продукции по Карачаганакскому нефтегазоконденсатному месторождению», **каких-либо обязанностей по переселению жителей поселка Березовка в нем нет.** Что касается мер безопасности жителей, то они предусмотрены **только «на случай чрезвычайных ситуаций».**

Из Соглашения следует, что с 2003 по 2008 год недропользователем выделено поселку Березовка 1 955 753,54 долларов США, которые якобы использованы местными исполнительными органами «на строительство газопровода, приобретение автомашин, на ремонт и реконструкцию школы, сбор и вывоз мусора, на дополнение контракту водоснабжения, на ремонт культурного центра, на строительство водопровода, расходы на газ, на проверку качества воды, подарки для школы, на приобретение музыкального оборудования для культурного центра, для работ строительного назначения, на проектировку работ по трубопроводу технической воды и на авторский надзор насосной станции».

При фактической проверке социальной помощи КПО жителям пос.Березовки с выездом суда в пос.Березовка было установлено, что эта «социальная помощь» не дала предполагаемого эффекта, средства были использованы бесконтрольно, о приобретении 2-х автомашин для поселка Березовка жители даже не слышали. Все это подтвердилось многочисленными свидетельскими показаниями жителей, собравшихся на встречу с судьей, документами.

Из установленных судом фактов должен был бы быть сделан вывод о том, что КПО практически не занималось социальной помощью жителям поселка. **Однако судьей в решении эти вопросы были обойдены, что повлекло за собой искажение ею истинной картины «помощи» КПО жителям поселка, проживающих в неблагоприятной среде обитания.**

Судом установлено, что до сих пор непосредственно в санитарно-защитной зоне находятся производственная база колбасного цеха и домовладение ИП Галлиевой, дом и хоз.постройки фермера Кашиева, разрушенные постройки бывшего кирпичного завода, животноводческих помещений, а также земельные участки КХ Кашиева, КХ Даниярова, КХ «Жайык», ТОО «Аист», ТОО «Сат», ТОО «Аккаин», ТОО «Кызылтас», ТОО «Таргын». **А тому факту, что более 1,5 тысячи человек, проживающих за 5-и километровой санитарно-защитной зоной, подвергаются той же опасности, что и фермеры, судья умышленно не дала должную оценку.**

Однако вопреки доказательствам, предъявленных истцом, что ответственность за переселение всех жителей села Березовки в безопасное место жительства несет именно Правительство РК, судья указывает, что «сторонами не оспаривается, что обязанность по переселению населения из опасной зоны влияния операций по недропользованию возлагается законодательством РК на местный исполнительный орган в лице Акимата области» (!?) и возлагает обязанность на ... «местные

исполнительные органы в лице Акимов района, города и области» переселить только тех жителей села Березовка, чьи хозяйства находятся в санитарно-защитной зоне».

Судья обосновала такой вывод тем, что «Правительство Республики Казахстан не является недропользователем». Однако в п. 1, ст. 5 Закон Республики Казахстан от 27 января 1996 года № 2828 «О недрах и недропользовании», говорится, что «в соответствии с **Конституцией** Республики Казахстан недра и содержащиеся в них полезные ископаемые являются государственной собственностью». Согласно п. 2 и 3, ст.7 этого же закона Правительство Республики Казахстан:

«2) устанавливает правила пользования недрами и их охраны, основываясь на положительной практике разработки месторождений;

3) ... устанавливает ограничения на пользование недрами в целях обеспечения ... сохранности окружающей среды, безопасности населения...».

К сожалению, деятельность КПО не может быть отнесена к положительной практике недропользования. А из действий Правительства не видно, что им предпринимались эффективные меры по обеспечению безопасности жителей Березовки.

Судья, отказывая в иске, в своем решении пишет: «...Истцом не предоставлено суду достоверных доказательств о чрезвычайной ситуации, реально угрожающей жизни и здоровью населения поселка Березовка, проживающих за пределами санитарно-защитной зоны. Наличие чрезвычайной экологической ситуации, реально угрожающей жизни и здоровью людей в опасной зоне влияния операций по недропользованию является одним из двух оснований для их переселения. Другим основанием для переселения является размещение (строительство) жилых построек, организаций образования, учреждений здравоохранения и отдыха, спортивно-оздоровительных сооружений, включая размещение садоводческих и огороднических земельных участков, а также производство сельскохозяйственной продукции в границах (пределах) СЗЗ».

Это утверждение лишний раз подтверждает, что судья не применила норму закона об установлении СЗЗ, которая для КПО была установлена в нарушение п. 1.3 дополнения № 2 к СНП - 1.01.001 – 94, предусматривающей установление СЗЗ с учетом максимальных аварий и чрезвычайных ситуаций. Согласно требованиям законодательства размеры санитарно-защитной зоны рассчитываются таким образом, чтобы защитить жителей от вредного воздействия в любой ситуации: при нормальном функционировании предприятия и в случае чрезвычайной ситуации на нем. Представленные истцом в суд документы подтверждают, что в случае чрезвычайной ситуации на КПО весь поселок будет накрыт ядовитыми выбросами. Этот факт не был принят в расчет уполномоченными органами при установлении СЗЗ.

Исковое требование истца о признании заключения Главного государственного санитарного врача Республики Казахстан Белонога А.А. № 07-2 от 16 января 2004 года на Дополнение к проекту «Санитарно-защитная зона Карачаганского нефтегазоконденсатного месторождения» от 25 декабря 2003 года недействительным, судьей не рассматривалось.

Судья вместо того, чтобы разобраться в искомом требовании истца, в решении пишет: «... Доводы истца о не переселении жителей всего поселка Березовка из-за уменьшения СЗЗ являются несостоятельными, поскольку в настоящее время действует СЗЗ КНГКМ 5000 метров, заключение об уменьшении и СЗЗ на 3000-3800 метров признано утратившим силу (постановлением № 26 ГГСВ от 28 декабря 2007 года). **Судья не дала оценку тому, что жители поселка Березовка на протяжении нескольких лет жили фактически в СЗЗ.** И именно этот факт красноречиво подтверждает мнение истца о бездействии Правительства РК и министерств!

Требования истца признать невыполнение своих обязанностей Правительством Республики Казахстан, допустившим нарушение положений Орхусской конвенции (статьей 3.2, 3.3, 3.9, 4 и 6) и Закона РК «Об экологической экспертизе» 1997 года (статьи 13, 14, 15.1, 16 и 36) при принятии решения о сокращении СЗЗ без государственной экологической экспертизы, без информирования местных жителей и без их участия в процессе принятии решений – бездействием, судом не рассматривались Судья в решении пишет: «...Судом не установлено невыполнение своих обязанностей Правительством РК в нарушении Конвенции о доступе к информации, участием общественности в процессе принятия решений и доступе к правосудию, касающимся окружающей среды, ратифицированной Законом РК от 23 октября 2000 года № 92-П, согласно положениям данной Конвенции общественность обладает доступом к экологической информации». Исходя из сказанного, можно сделать вывод, что **судья не рассмотрела довод истца о том, что Правительство нарушило Орхусскую конвенцию, а также Закона РК «Об экологической экспертизе» в части «при принятии решения о сокращении СЗЗ без государственной**

экологической экспертизы, без информирования местных жителей и без их участия в процессе принятий решения».

В связи с изложенным, руководствуясь ст.ст. 332, , 334, , 350, , п. 3 ст 358, п.3, 4 ст. 364 ГПК РК,

ПРОШУ КОЛЛЕГИЮ:

Отменить решение судьи Специализированного межрайонного экономического суда Бабишевой А.С. от 1 июня 2010 года и вынести новое решение, удовлетворив иски требования истца, а именно:

1. Признать бездействием непринятие мер Правительством Республики Казахстан по разработке и реализации мер по охране и защите прав и свобод граждан, обеспечению законности и правопорядка, безопасности жителей поселка Березовка, вынужденных проживать в зоне, опасной для их здоровья и жизнедеятельности.

2. Признать бездействием неосуществление Правительством Республики Казахстан контроля за деятельностью министерств, других центральных и местных исполнительных органов по выполнению законов Республики Казахстан и международного договора.

3. Признать невыполнение своих обязанностей Правительством Республики Казахстан, допустившим нарушение положений Орхусской конвенции (статьей 3.2, 3.3, 3.9, 4 и 6) и Закона РК «Об экологической экспертизе» 1997 года (статьи 13, 14, 15.1, 16 и 36) при принятии решения о сокращении СЗЗ без государственной экологической экспертизы, без информирования местных жителей и без их участия в процессе принятий решений – бездействием.

4. Признать заключение Главного государственного санитарного врача Республики Казахстан Белонога А.А. № 07-2 от 16 января 2004 года на Дополнение к проекту «Санитарно-защитная зона Карачаганского нефтегазоконденсатного месторождения» от 25 декабря 2003 года недействительным.

5. Обязать Правительство Республики Казахстан в соответствии с пунктом 2 статьи 58 Закона РК «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Казахстан» от 16 июля 2001 года № 242-ІІ, в соответствии с пунктом 9.34 СНиП РК 3.01-01-2002, в соответствии со статьей 54 п.6-1 Закона РК «О недрах и недропользовании» решить вопрос о переселении **всех** жителей поселка Березовка в безопасную, благоприятную для проживания местность и предоставить им адекватное жилье с учетом их мнения.

6. Обязать Правительство Республики Казахстан решить вопрос о возмещении материального и морального ущерба, причиненного жителям поселка Березовка, в результате противоправных действий ответчиков.

7. Взыскать с Правительства РК судебные расходы, согласно предоставленным документам.

Примечание: решение суда отправлено из СМЭС г.Астаны 29 июня 2010 года, что подтверждается штампом на конверте. Вручено истцу 5 июля 2010 года.

Председатель ЭО «Зеленое спасение»

С.Куратов.

15 июля 2010 года.