

УДК 347.43

**СЕРВИТУТЫ В ВОДНОМ ПРАВЕ**

© Лемкина Е. Н., 2009

Проводятся исследование и анализ законодательства о сервитутах в водном праве (публичный и частный водные сервитуты).

*Ключевые слова:* публичный сервитут; частный сервитут; ограниченное право пользования водным объектом; водные объекты общего пользования; поверхностные водные объекты; договор водопользования; лицензирование.

Самыми ранними из вещных прав на чужие вещи в Риме являются сервитуты.

Из сервитутов древнейшими являются четыре: три сервитута дорожных (право прохода через чужой участок, право прохода и прогона скота, право прохода, прогона и проезда вообще) и один сервитут воды (*aguaeductus* — право провести воду из чужого участка). Сервитуты, обеспечивающие доступ к водным объектам, являются первым видом *jura in re aliena*, который появился в римском частном праве. Активно они использовались и в последующем, в том числе и в современном российском праве. Таким образом, сервитут — это древнеримская категория, означающая вещное право на чужую вещь.

Сервитуты являются следствием разделения общества на классы — богатых и бедных, вызванного появлением частной собственности на все, и в первую очередь на землю, водные объекты, леса и др. Категория «сервитут» в России появилась в связи с установлением частной собственности на основные средства производства, включая землю, воды, леса и другие природные ресурсы. Категория «сервитут» получила полное закрепление в современном российском гражданском, земельном, водном и лесном законодательстве.

Водный сервитут — является новеллой Водного кодекса Российской Федерации 1995 г. (ВК РФ). Необходимость в нем возникла с введением многообразия форм собственности на природные ресурсы и, прежде всего, на водные объекты. Сервитут есть право одного лица пользоваться в установленном объеме недвижимым имуществом, находящимся в собственности другого лица (ст. 274–277 ГК РФ). При этом в гражданском законодательстве речь идет преимуще-

ственно о такой недвижимости, как земля, здания, сооружения. По ВК РФ 1995 г. сервитут означал ограниченное право пользование водным объектом без получения лицензии.

Однако в новом ВК РФ 2006 г. в отличие от ВК РФ 1995 г. частный водный сервитут не только не выделяется как отдельное вещное право на водный объект, но и само понятие «сервитута» нигде не упоминается.

Подобная фактическая отмена частного водного сервитута, на первый взгляд, выглядит весьма сомнительно и идет вразрез с историей развития гражданского права. Однако при более внимательном анализе законодательства не видно особых оснований для оставления частных водных сервитутов в числе прав на водные объекты. В то же время подобная позиция законодателя не должна означать автоматическую отмену ограниченного пользования водными объектами (водный сервитут) вообще, если учесть, что по ВК РФ 1995 г. сервитут может быть как публичным, так и частным.

По нашему мнению, право ограниченно-го пользования водным объектом в форме публичного водного сервитута продолжает существовать, так как публичный водный сервитут устанавливается для обеспечения интересов государства, местного самоуправления и местного населения.

Под публичным водным сервитутом понималось возможность каждого пользоваться водными объектами общего пользования и иными водными объектами, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации (ст. 43 ВК РФ 1995 г.). Так, например, каждый гражданин имеет право пользоваться водным объектом для любительского рыболовства, плавания на маломерных плавательных средствах и т. п.

Право на общее водопользование ВК РФ закреплено за всеми гражданами Российской Федерации. Это не означает, что иностранные граждане и лица без гражданства не обладают подобным правом. Согласно ч. 3 ст. 62 Конституции РФ установлено, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации [1].

Когда речь идет о публичном водном сервитуте, то одной из сторон является собственник водного объекта, а другой — неограниченный круг лиц, не являющихся собственниками, осуществляющими право общего водопользования.

В новом ВК РФ 2006 г. сохраняется правило общедоступности (пользование водными объектами общего пользования) поверхностных водных объектов. Общедоступность означает, что каждый может пользоваться водным объектом для личных и бытовых нужд (купание, рыбалка и др.).

Пруды и обводненные карьеры, находящиеся в частной собственности, тоже могут использоваться как водные объекты общего пользования, но с разрешения собственника.

В отличие от старого ВК РФ 1995 г. не предусматривается (даже в виде исключения) общее пользование частными водными объектами — прудами и обводненными карьерами. В этом заключается видоизменение правила общего пользования водоемами и водотоками, направленное на защиту частных интересов. Никто не имеет права без разрешения частного собственника пруда или карьера пользоваться этим водным объектом.

Добавим, что и ст. 6 ВК РФ 2006 г. ограничивает общедоступность пользования водными объектами. В соответствии с ней общедоступны, во-первых, только находящиеся в государственной или муниципальной собственности (неприватизированные) водные объекты; во-вторых, поверхностные (не подземные) водные объекты; в-третьих, общедоступность пользования водными объектами может ограничиваться «законодательством», то есть различными актами (не только ВК и другими законами) РФ и субъектов РФ, а также органами местного самоуправления [2].

Также данная статья предусматривает бесплатность пользования водными объек-

тами для личных и бытовых нужд (например, для купания). Данная норма, очевидно, призвана восполнить отсутствие положений о водном сервитуте, содержащихся в ВК РФ 1995 г.

Общедоступность водного объекта не есть вседозволенность: согласно п. 3 ст. 6 ВК РФ 2006 г. водопользователь должен руководствоваться правилами охраны жизни людей на воде и правилами использования водного объекта для личных и бытовых нужд. По сообщениям средств массовой информации, в купальный сезон и при зимней рыбалке растет число несчастных случаев из-за несоблюдения отдыхающими элементарных требований безопасности на воде.

На основании п. 4 ст. 6 ВК РФ 2006 г. власти могут запретить забор воды для питьевого водоснабжения, купания, использования технических средств рекреационного назначения (маломерные суда и водные мотоциклы) водопоя скота. При наложении подобных запретов нередко руководствуются большой антропогенной нагрузкой на водотоки и водоемы (пусть даже рекреационной), вследствие чего (в т. ч. из-за заражения болезнетворными бактериями или загрязнения химическими веществами) вода может стать непригодной для питания. Указанный запрет нацелен на предотвращение вреда здоровью населения или домашних животных, а в ряде случаев (запрет на использование технических средств) — на сокращение антропогенной нагрузки на водоем или водоток.

Муниципальные органы через средства массовой информации и специальные информационные знаки на берегу водоемов и водотоков предоставляют населению необходимую информацию об ограничении водопользования. Вблизи рекреационных водоемов часто встречаются надписи «купаться воспрещено» или «свалка мусора запрещена». К сожалению, многие граждане, лишённые чувства ответственности, продолжают засорять берега и акватории пищевыми отбросами, битым стеклом и прочим мусором [3].

В п. 8 ст. 6 ВК РФ 2006 г. содержатся нормы о бесплатном пользовании водными объектами общего пользования для личных и бытовых нужд. Любой гражданин вправе пользоваться и береговой полосой общедоступных водных объектов для передвижения и пребывания около них. Допускаются любительское и спортивное рыболовство, при-

чаливание лодок; запрещено лишь использование механических транспортных средств.

Расположение положений о береговой полосе в ВК РФ 2006 г. в норме о водных объектах общего пользования подчеркивает общедоступность пользования не только водой, но и береговой полосой таких водных объектов. Никто не вправе постоянно занимать участок береговой полосы общедоступного водного объекта либо принимать решения, допускающие постоянное занятие воды или места на его береговой полосе конкретным лицом (о передаче в частную собственность или пользование), а также земельного участка в водоохранной зоне и даже за ее пределами так, что это ограничивает общедоступность береговой полосы. В случае если к береговой полосе и воде невозможно подойти из-за построенных вдоль нее ограждений частных лиц, которые тянутся на большие расстояния, суд по требованию заинтересованного лица может обязать правообладателей таких ограждений предусмотреть в них пространство для проезда до береговой полосы, образовав его между ограждениями. Приватизация земельных участков в пределах береговой полосы запрещается [4].

Публичные водные сервитуты могут устанавливаться в целях забора воды без применения сооружений, технических средств и устройств; водопоя и прогона скота; использования водных объектов в качестве водных путей для паромов, лодок и других маломерных плавательных средств.

Публичный сервитут возникает непосредственно на основании федерального закона. Для его возникновения не требуется заключения договора водопользования водным объектом. Совершенно очевидно, что для установления публичных сервитутов недостаточно законов и иных нормативных правовых актов, которые по существу, лишь определяют их нужды, для удовлетворения которых они могут быть установлены. Для их реализации необходимы акты органов государственной власти и органов местного самоуправления, которые носят ненормативный характер. Плата при установлении публичного водного сервитута не взимается, однако, если при осуществлении публичного водного сервитута будут причинены убытки основному водопользователю, они подлежат возмещению по нормам ГК РФ. В связи с этим потерпевшая сторона вправе обратиться в суд за защитой своих имущественных прав.

Что касается частного водного сервитута, то он возникал на основании договора между заинтересованным лицом и водопользователем, и этот договор подлежал регистрации в государственном водном кадастре<sup>1</sup>. В связи с этим возникает вопрос о дальнейшей судьбе частных водных сервитутов, возникших во время действия ВК РФ 1995 г. и продолжающих действовать на момент вступления в силу ВК РФ 2006 г.

Законодатель как общее правило предусмотрел порядок, по которому водопользователи, осуществляющие использование водных объектов на основании лицензий на водопользование и договоров пользования водными объектами до введения в действие ВК РФ 2006 г., сохраняют права долгосрочного и краткосрочного пользования водными объектами до истечения срока действия своих лицензий и договоров.

Однако о договоре ограниченного пользования водным объектом, устанавливающим частный водный сервитут, ни в ВК РФ 2006 г., ни в ФЗ «О введении в действие Водного кодекса Российской Федерации» нигде не упоминается. В данной ситуации существует два выхода.

Первый законодатель предполагает, что со вступлением в силу ВК РФ 2006 г. все ранее заключенные договоры ограниченного пользования водным объектом подлежат отмене. Однако они могут прекратить свое действие либо по соглашению сторон, либо в судебном порядке, в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 451 ГК РФ). При этом заявителем в суде может выступать тоже только одна из сторон договора, а не государственный орган власти или местного самоуправления.

Второй — по аналогии с лицензионным пользованием, право ограниченного пользования применяется до истечения срока действия договора. Однако ВК РФ 1995 г. не рассматривал срок как существенное условие при заключении договора ограниченного пользования водным объектом. Сервитут прекращал свое действие по соглашению сторон, в результате смерти гражданина или ликвидации юридического лица, выступавшими стороной по договору, на основании судебного решения, но при этом мог носить формально бессрочный характер, продлеваясь вместе с договором долгосрочного или краткосрочного пользования водным объектом. В настоящее время с вступлением в силу ВК РФ 2006 г. все ранее за-

ключенные договоры долгосрочного и краткосрочного пользования действуют до истечения срока, после чего права пользования, установленные данными договорами, подлежат переоформлению согласно ВК РФ 2006 г.

Таким образом, через 25 лет (максимальный срок действия права долгосрочного пользования) лицензионное пользование водными объектами по ВК РФ 1995 г. полностью прекратит свое действие. Поскольку договор ограниченного пользования заключался с лицензионным пользователем, то прекращение лицензионного пользования и его преобразование на пользование водным объектом на основании решения органа власти или на основании договора водопользования фактически будет служить основанием для прекращения действия частного водного сервитута. Вместо сервитута заинтересованному лицу будет предоставляться возможность свободного водопользования (пользования водным объектом без получения решения органа власти или заключения договора водопользования).

Таким образом, с течением времени, частный водный сервитут должен прекратить свое действие, но в настоящее время он продолжает применяться и будет применяться до тех пор, пока не прекратится лицензионное пользование водным объектом по ВК РФ 1995 г.

Можно сделать также вывод, что хотя понятие публичного сервитута в новом ВК РФ 2006 г. исключено законодателем, все равно кодекс содержит нормы о публичных сервитутах.

Что касается частных водных сервитутов, то о них в ВК РФ 2006 г. даже не упоминается. Попытаемся ответить на вопрос: в чьих интересах все это было сделано? Ответ таков: в интересах крупного частного собственника водного объекта. Частнособственнические интересы этих лиц охраняются тремя узаконенными способами: 1. Исключение этих водных объектов из права общего пользования. Такое право может быть осуществлено только на поверхностные водные объекты, находящиеся в государственной или муниципальной собственности.

2. Исключение этих водных объектов из правового поля частного сервитута. Ни граждане, ни юридические лица, не вправе

требовать установления частного сервитута, т. е. ограничения права физического лица — собственника на водный объект в пользу объективно нуждающихся иных лиц.

3. И основной способ, суть которого — изъятие данных водных объектов из состава недвижимого имущества, подлежащего обязательной государственной регистрации в Едином реестре. В силу этого частный собственник по своему усмотрению de-facto владеет, пользуется, распоряжается своим водным объектом, водоемом, водохранилищем, водохозяйственным участком (на части моря, пролива, лимана) любой протяженности, на любой реке России и т. д. Здесь бессильна диктатура закона, а всемогуща власть капитала. 

1. Конституция Российской Федерации : принята всенар. голосованием 12 дек. 1993 г. // Рос. газ. 1993. 25 дек.

2. Комментарий к новому Водному кодексу Российской Федерации ФЗ «О введении в действие Водного кодекса Российской Федерации» / под ред. А. В. Мазурова // Гарант [Электронный ресурс] : справочно-правовая система.

3. Комментарий к Водному кодексу Российской Федерации / под ред. С. А. Боголюбова // Гарант [Электронный ресурс] : справочно-правовая система.

4. *Калиниченко Т. Г.* Договоры в водных отношениях // Экологическое право. 2006. № 1. С. 16–20; *Сиваков Д. О.* Водный кодекс 2006 года: новеллы и задачи применения // Журн. рос. права. 2007. № 1. С. 95–101.

#### **ПРИМЕЧАНИЯ**

1. Поскольку частный сервитут возник только с момента государственной регистрации договора пользования водным объектом, то даже в случае, когда частный водный сервитут устанавливался на основании судебного решения, требовалось последующее заключение договора (ст. 43, 46 ВК РФ 1995 г.).

## **Servitudes in Water Law**

© **Lyomkina Y., 2009**

The article deals with the research and analysis of the legislation concerning servitudes and water law (public and private servitude).

**Key words:** public servitude; private servitude; limited right to the usage of a water object; water objects of public usage; surface water objects; contract of water usage; licensing.