

АДВОКАТ

АДВОКАТУРА И ОБЩЕСТВО

Документы Международной ассоциации юристов и их значение для российских адвокатов

ДЕЛА СУДЕБНЫЕ

Вправе ли судья отказывать в удовлетворении заявлений и ходатайств защиты, если доводы, изложенные в них, не были опровергнуты стороной обвинения? Размышления о мотиве преступления и об истине как конечной цели правосудия

ПРОБЛЕМА

Проблемы профессиональной деформации личности адвоката

БУДНИ

О мерах по искоренению порочной системы отказа в правосудии

ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА

Соотношение возбуждения процедуры банкротства и отзыва лицензии страховой организации
Услуги в системе гражданских правоотношений

АДВОКАТ ГОДА — ЕЛЕНА ЛЬВОВА:
«Мечтаю создать Школу адвокатуры
и учить адвокатов по системе Станиславского»

январь 2009

1

ежемесячное информационно-аналитическое издание о практическом применении законодательства

Редакционный совет:

А.К. Голиченков — декан юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова, доктор юридических наук профессор

С.Ю. Кашкин — заведующий кафедрой права Европейского Союза МГЮА, член Международной ассоциации юристов (Лондон) и Российской Ассоциации международного права, доктор юридических наук

В.И. Лафитский — заместитель директора по научной работе Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, кандидат юридических наук доцент

В.П. Мозолин — заведующий кафедрой гражданского права МГЮА, арбитр МКАС при ТПП, главный научный сотрудник ИГП РАН, член Научно-консультативного Совета ВАС РФ, доктор юридических наук профессор

Редакционная коллегия:

П.Д. Баренбойм — адвокат, вице-президент Союза юристов России и Международного союза (содружества) адвокатов СНГ, заведующий лабораторией конституционной экономики и судебно-правовой реформы Института экономики переходного периода, кандидат юридических наук

Г.А. Воскресенский — адвокат, президент Международного союза (содружества) адвокатов, заслуженный юрист РФ

Н.А. Гагарин — адвокат, управляющий партнер адвокатского бюро «Резник, Гагарин, Абушахмин и Партнеры», заслуженный юрист РФ

М.С. Доломанов — адвокат, председатель коллегии адвокатов «Доломанов и Партнеры», кандидат философских наук

А.В. Живина — адвокат, вице-президент Адвокатской палаты г. Москвы, председатель коллегии адвокатов «Московская городская коллегия адвокатов», заслуженный юрист РФ

В.Я. Залманов — адвокат, председатель Президиума Московской Межтерриториальной коллегии адвокатов, вице-президент Адвокатской палаты г. Москвы, член-корреспондент Российской академии адвокатуры, заслуженный юрист РФ

В.В. Калитвин — адвокат, вице-президент Федеральной палаты адвокатов, вице-президент Международного союза (Содружества) адвокатов, президент Адвокатской палаты Воронежской области, заслуженный юрист РФ

Н.Н. Клен — адвокат, председатель Президиума Межреспубликанской коллегии адвокатов, первый вице-президент Адвокатской палаты г. Москвы, член Совета Федеральной палаты адвокатов, заслуженный юрист РФ

В.П. Серегин — заведующий кафедрой экономического права РЭА им. Г.В. Плеханова, председатель Третейского суда при РЭА им. Г.В. Плеханова, член экспертного совета Счетной палаты РФ, заслуженный юрист РФ, доктор юридических наук профессор

Вим Тиммерманс — профессор университета Лейден (Нидерланды), специалист по восточно-европейскому праву

Юджин Хаски — доктор политологии, профессор кафедры политологии университета Стетсон (США), специалист по советской и российской адвокатуре

Г.П. Пава — адвокат, старший партнер адвокатского бюро «Пава, Розенберг и Партнеры», вице-президент Международного союза адвокатов, член Совета Адвокатской палаты г. Москвы, заслуженный юрист РФ

С.Г. Пепеляев — адвокат, член Президиума Российской ассоциации налогового права, управляющий партнер «Пепеляев, Гольцблат и Партнеры», кандидат юридических наук

А.В. Пчелинцев — адвокат, директор Института религии и права, заместитель управляющего партнера адвокатского бюро «Славянский правовой центр», главный редактор журнала «Религия и право», кандидат юридических наук

Г.М. Резник — адвокат, член Совета при Президенте РФ по вопросам совершенствования правосудия, вице-президент Международного союза (содружества) адвокатов, президент Адвокатской палаты г. Москвы, заслуженный юрист РФ, кандидат юридических наук

Н.Д. Рогачев — адвокат, вице-президент Международного союза (Содружества) адвокатов, президент Адвокатской палаты Нижегородской области, представитель Федеральной палаты адвокатов РФ в Приволжском федеральном округе, заслуженный юрист РФ

В.Г. Тарасенко — адвокат, председатель Самарской городской коллегии адвокатов, вице-президент Федерального союза адвокатов России, кандидат юридических наук

Ш.Н. Хазиев — кандидат юридических наук, старший научный сотрудник сектора проблем правосудия Института государства и права РАН, региональный представитель Международной ассоциации судебной идентификации, руководитель криминалистической секции Московской городской коллегии адвокатов

Холи Нильсен — генеральный советник «Беринг Восток Капитал Партнерс»

АДВОКАТ

ISSN 1818 - 703X

ежемесячный информационно-аналитический журнал о практическом применении законодательства

Издание Адвокатской палаты г. Москвы

Журнал входит в перечень изданий, рекомендованных ВАК

главный редактор

Дмитрий Горохов

зам. главного редактора

Ольга Иванова

редакторы:

Ольга Баканова, Галина Пронина

редактор, корректор

Вера Козлова

компьютерная верстка:

Олег Накоренко, Павел Медведев

художник

Сергей Китов

техническое обеспечение

Андрей Пряжников

секретариат:

Надежда Иванова

финансы:

Татьяна Дунайкина, Ирина Назарова

учредители: ЗАО «Законодательство и экономика», Межреспубликанская коллегия адвокатов, Московская городская коллегия адвокатов, Санкт-Петербургская городская коллегия адвокатов

редакция, издатель: ЗАО

«Законодательство и экономика»

Журнал зарегистрирован в Комитете

РФ по печати - Свидетельство

№ 013947 от 21 января 1999 года

отпечатано в ОАО

«Домодедовская типография».

г. Домодедово, Каширское шоссе,

А. 4, к. 1.

подписано в печать 20.01.2009.

Формат 60 x 88 1/8. Печать офсетная.

Объем 16 п. л. Зак.1971.

адрес редакции: 111395, Москва,

ул. Юности, 5/1 корп. «Б»;

тел.(факс) (495) 374-55-41

E - mail: laweco@aha.ru

Internet: www.lawecon.ru

При использовании опубликованных

материалов ссылка на журнал

«Адвокат» обязательна. Перепечатка

допускается по согласованию с

редакцией. Присланные рукописи не

возвращаются и не рецензируются.

Редакция знакомится с письмами

читателей, не вступая в переписку.

© ЗАО «Законодательство и экономика» 2009

АДВОКАТ ГОДА		3
	П.Д. Баренбойм «Мечтаю создать Школу адвокатуры и учить адвокатов по системе Станиславского». Интервью с адвокатом Е.Ю. Львовой	
АДВОКАТУРА И ОБЩЕСТВО		7
	А.И. Муранов Документы Международной ассоциации юристов и их значение для российских адвокатов	
ДЕЛА СУДЕБНЫЕ		11
	В.В. Осин Вправе ли судья отказывать в удовлетворении заявлений и ходатайств защиты, если доводы, изложенные в них, не были опровергнуты стороной обвинения? К.В. Бубон Размышления о мотиве преступления и об истине как конечной цели правосудия	
ПРОБЛЕМА		24
	Л.А. Скабелина Проблемы профессиональной деформации личности адвоката	
ПРОЕКТ		28
	Текущая информация о проектах законодательных и иных нормативных правовых актов (28 ноября - 26 декабря 2008 г.)	
БУДНИ		76
	Б.А.Осипян О мерах по искоренению порочной системы отказа в правосудии	
НОВОЕ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ		81
	В.И. Еременко Об изменениях в российском законодательстве о рекламе	
СОВЕТЫ И КОНСУЛЬТАЦИИ		88
	О.В.Аксенова Защита от необоснованного привлечения природопользователя к административной ответственности Н.Н. Лебедева Садовые и дачные дома как жилые помещения	
ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА		96
	А.Н. Шилина Соотношение возбуждения процедуры банкротства и отзыва лицензии страховой организации Я.В. Вольвач Услуги в системе гражданских правоотношений	
ЮРИСТ О ПОЛИТИКЕ		107
	И.М. Шумилов Проблемы конституционно-правового регулирования полномочий муниципальных образований в сфере формирования и исполнения местных бюджетов	
Перечень материалов, опубликованных в 2008 году		111

*Кандидат технических наук, доцент кафедры «Экология и право»
Московского государственного института электроники и математики
О.В. Аксенова разъясняет некоторые актуальные вопросы.*

Защита от необоснованного привлечения природопользователя к административной ответственности

Встречаются случаи привлечения организации, предприятия к административной ответственности по ч. 2 ст. 8.21 КоАП РФ «Нарушение условий специального разрешения на выброс вредных веществ в атмосферный воздух или вредное физическое воздействие на него» при превышении нормативов допустимых выбросов (ПДВ) по конкретному стационарному источнику, когда нормативы предельно допустимых выбросов установлены в разрешении на выбросы по предприятию в целом или его отдельным производственным территориям и не превышены в сумме.

Оказание квалифицированной юридической помощи, надлежащее толкование и мотивированное разъяснение законов и соответствующих подзаконных актов позволяет защитить предприятие и избежать необоснованного, незаконного привлечения его к административной и иной ответственности в этих ситуациях.

Неправомерность такого привлечения может быть обоснована следующим юридическими соображениями и сопоставлениями.

Согласно п. 3 ст. 12 Федерального закона от 4 мая 1999 г. «Об охране атмосферного воздуха» и п. 9 Положения о нормативах выбросов вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух и вредных физических воздействий на него, утвержденного постановлением Правительства РФ от 2 марта 2000 г. № 183 (в ред. от 14 апреля 2007 г.) ПДВ устанавливаются территориальными органами Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору — Ростехнадзора для конкретного стационарного источника выбросов и их совокупности (организации в целом).

В соответствии с п. 1.6 ГОСТ 17.2.3.02-78 ПДВ устанавливаются для каждого источника загрязнения атмосферы, в результате суммирования ПДВ отдельных источников загрязнения атмосферы устанавливается значение ПДВ для предприятий или объектов и их комплексов в целом.

Согласно п. 2 Порядка выдачи разрешений в разрешениях на выбросы устанавливаются количества вредных (загрязняющих) веществ, допускаемых к выбросу в атмосферный воздух хозяйствующим субъектом по каждой отдельной производственной территории при соблюдении условий, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

На основании п. 3 указанного Порядка разрешение на выбросы выдается хозяйствующему субъекту в целом или по его отдельным производственным территориям.

В соответствии с п. 4 Порядка выдачи разрешений для получения разрешения на выбросы хозяйствующие субъекты обязаны представить в территориальные органы Ростехнадзора материалы, среди которых должны быть утвержденные в установленном порядке нормативы ПДВ для каждого конкретного стационарного источника выбросов вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух, хозяйствующего субъекта в целом (включая его отдельные производственные территории) или по отдельным производственным территориям.

Можно полагать, что установление нормативов ПДВ для конкретных стационарных источников необходимо для суммирования указанных нормативов и определения значений ПДВ для предприятия в целом или его отдельной произ-

водственной территории, которые собственно и устанавливаются в разрешениях на выбросы¹.

Таким образом, превышение нормативов ПДВ на конкретных стационарных источниках при соблюдении нормативов ПДВ, установленных в разрешении на выбросы для предприятия в целом или его отдельных производственных территорий, не должно механически считаться нарушением условия разрешения на выбросы и являться основанием приостановления действия разрешения в соответствии с п. 8 Порядка выдачи разрешений и привлечения к административной ответственности по ч. 2 ст. 8.21 КоАП РФ.

Ответственность по этой норме должна наступать в случаях превышения установленных в разрешении ПДВ по предприятию в целом либо его отдельным производственным территориям².

Другой юридический спор возник по вопросу оценки правомерности издания и применения приказа Ростехнадзора от 20 ноября 2007 г. № 793 «О подготовке и аттестации руководителей и специалистов организаций в области обеспечения экологической безопасности».

Этим приказом утверждено Положение об организации подготовки и аттестации специалистов в области обеспечения экологической безопасности и осуществлении контроля в указанной сфере деятельности.

Как указано в п. 1 Положения, оно разработано во исполнение конкретных требований постановления Правительства РФ от 16 мая 2005 г. № 303 «О разграничении полномочий федеральных органов исполнительной власти в области обеспечения биологической и химической безопасности Российской Федерации» (в ред. от 5 июня 2008 г.), предусматривающего в п. 17 утвержденного соответствующего Положения полномочие Ростехнадзора по организации и контролю за подготовкой и аттестацией специалистов в этой области.

Приказ Ростехнадзора и утвержденное им Положение зарегистрированы Минюстом России, опубликованы и предусматривают проведение аттестации в комиссиях Ростехнадзора. Естественно, положения этих подзаконных актов должны быть направлены на развитие требований ст. 73 Федерального закона от 10 января 2002 г.

«Об охране окружающей среды» (в ред. от 14 июля 2008 г.), ст. 15 Федерального закона от 24 июня 1998 г. «Об отходах производства и потребления» (в ред. от 8 ноября 2007 г.), других актов федерального законодательства.

Статья 73 «Подготовка руководителей организаций и специалистов в области охраны окружающей среды и экологической безопасности» гл. XIII «Основы формирования экологической культуры» Федерального закона от 10 января 2002 г. занимает важное место в обеспечении принятия надлежащих решений при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, является необходимым звеном и имеет принципиальное значение для обеспечения всеобщности и комплексности экологического образования, преподавания основ экологических знаний в образовательных учреждениях, экологического просвещения³.

При правовой оценке и сопоставлении нормативных правовых актов выявляется некоторое разночтение с действующими актами федерального законодательства.

Постановлением Правительства РФ от 26 июня 1995 г. № 610 (в ред. от 31 марта 2003 г.) утверждено Типовое положение об образовательном учреждении дополнительного профессионального образования (повышения квалификации), которым предусматривается прохождение аттестации в комиссиях, создаваемых образовательным учреждением и состав которых утверждается образовательным учреждением. Тем более что согласно п. 10 и 23 Положения от 20 ноября 2007 г. проведение подготовки предусматривается на базе действующих образовательных учреждений, осуществляющих преподавание учебных дисциплин по охране окружающей среды и экологической безопасности, по договорам с заинтересованными организациями. Однако аттестация обучаемых должна проводиться в аттестационных комиссиях Ростехнадзора в соответствии с установленными им правилами и процедурами в форме собеседований или тестового контроля знаний.

Таким образом, для устранения разночтения, соблюдения законности и повышения эффективности, а также ответственности всех участников

¹ См.: Юридический центр промышленной экологии, заключение № 1220/07.

² См.: Об охране атмосферного воздуха. Федеральный закон. Постатейный комментарий / Под ред. С.А. Боголюбова. — М.: Юс-тицинформ, 2003.

³ См.: Боголюбов С.А., Хлуденева Н.И. Об охране окружающей среды. Федеральный закон. Постатейный комментарий. — М.: Юс-тицинформ, 2009.

организации повышения квалификации специалистов, ответственных за принятие решений при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, которая оказывает или может оказать негативное воздействие на окружающую среду, во-первых, целесообразно включение сотрудников образовательного учреждения в состав аттестационных комиссий, а во-вторых, необходимо утверждение их состава руководителем образовательного учреждения или иным его руководящим полномочным органом.

Могут быть обсуждены и рассмотрены иные несогласованности Положения от 20 ноября 2007 г. с Законом РФ от 10 июля 1992 г. «Об образовании» (в ред. от 23 декабря 2003 г.), постановлением Правительства РФ от 26 августа 2006 г. № 524 об утверждении Положения о лицензировании деятельности по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, размещению опасных отходов, приказом министра природных ресурсов РФ от 18 декабря 2002 г.

№ 868 о примерной программе профессиональной подготовки лиц на право работы с опасными отходами.

Эти рассуждения не носят исключительно технического или теоретического характера, но позволяют практически защитить от необоснованного привлечения к административной ответственности по ст. 8.1 КоАП РФ, что проявилось в судебной практике — в постановлениях ФАС Северо-Западного округа от 26 февраля 2008 г. по делу № А56-18136/2007 и от 4 марта 2008 г. по делу № А56-41014/2007 (см. заключение Юридического центра промышленной экологии № 828/08).

В крайнем случае эти ситуации могут подпадать под требования ст. 8.2 и 19.1 КоАП РФ, но это будут другие объективные, субъективные стороны, объекты и субъекты (составы) правонарушений, требующие иных подходов и доказательств.