

**АНАЛИЗ ОТДЕЛЬНЫХ АСПЕКТОВ
ПРАВОСПОСОБНОСТИ АДВОКАТСКОГО БЮРО:
КОММЕНТАРИЙ К ЧАСТИ 2 ПУНКТА 2 СТАТЬИ 31 ЗАКОНА
РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ ОТ 30.12.2011 N 334-З "ОБ АДВОКАТУРЕ
И АДВОКАТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ"
(ЧАСТЬ 1)**

В.О.КЛЕПЧА,
аспирант кафедры финансового права
и правового регулирования хозяйственной
деятельности юридического факультета
Белорусского государственного
университета

Рецензент:
Я.И.ФУНК,
доктор юридических наук,
профессор БГУ,
председатель
Международного арбитражного суда
при БелТПП

Материал подготовлен с использованием
правовых актов по состоянию
на 19 февраля 2015 г.

(См. также: [часть 2](#) данной статьи)

Статья посвящена исследованию запрета адвокатскому бюро осуществлять виды деятельности, не являющиеся организацией оказания юридической помощи, и выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц.

На основании проведенного анализа автором вносятся предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь.

Анализ видов деятельности, допускаемых к осуществлению юридическими лицами, и их прав выступать в качестве учредителей (участников) юридических лиц свидетельствует о том, что наложенные [частью второй пункта 2 статьи 31](#) Закона Республики Беларусь от 30.12.2011 N 334-З "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь" (далее - Закон) на адвокатское бюро запреты осуществлять деятельность, не относящуюся к организации оказания юридической помощи, и выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц представляют собой единственный случай установления в правовой системе Республики Беларусь столь жесткого ограничения, налагаемого на юридическое лицо в зависимости от организационно-правовой формы [3]. Иные юридические лица, даже с учетом законодательно установленных для отдельных организационно-правовых форм изъятий, по общему правилу вправе одновременно с основным видом деятельности осуществлять другие виды деятельности, а также выступать в качестве учредителей (участников) юридических лиц <1>.

<1> Более подробную информацию по данному вопросу см. в статьях:

1. Клепча, В.О. Анализ деятельности, допускаемой к осуществлению коммерческими организациями, и их прав выступать в качестве учредителей (участников) иных юридических лиц в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица по праву Республики Беларусь (части 1, 2) [Электронный ресурс]: [по состоянию на 30.11.2011 г.] / В.О.Клепча // ИБ "КонсультантПлюс. Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2015.

2. Клепча, В.О. Анализ деятельности, допускаемой к осуществлению некоммерческими организациями, и их прав выступать в качестве учредителей (участников) иных юридических лиц в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица по праву Республики Беларусь (части 1, 2, 3) [Электронный ресурс]: [по состоянию на 30.11.2011 г.] / В.О.Клепча // ИБ "КонсультантПлюс. Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2015.

Рассмотрим [часть вторую пункта 2 статьи 31](#) Закона в контексте сопоставления установленных ею двух вышеуказанных запретов с нормами [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее - ГК), в силу которых:

некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она необходима для их уставных целей, ради которых они созданы, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности некоммерческих организаций либо поскольку она необходима для выполнения государственно значимых задач, предусмотренных в их учредительных документах, соответствует этим задачам и отвечает предмету деятельности данных организаций;

для отдельных форм некоммерческих организаций законодательными актами могут быть установлены требования, предусматривающие их право на занятие предпринимательской деятельностью только посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них [2].

Из нормы первого предложения [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК следует, что некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность при условии соответствия такой деятельности совокупности следующих условий:

- 1) необходимость для достижения уставных целей, ради которых создана некоммерческая организация;
- 2) соответствие целям создания некоммерческой организации;
- 3) соответствие предмету деятельности некоммерческой организации.

Предпринимательская деятельность также может осуществляться некоммерческими организациями в случае, если ее осуществление необходимо для выполнения государственно значимых задач, при одновременном соблюдении следующих условий:

- 1) государственно значимые задачи предусмотрены в учредительных документах некоммерческой организации;
- 2) предпринимательская деятельность соответствует предусмотренным государственно значимым задачам;
- 3) предпринимательская деятельность соответствует предмету деятельности некоммерческой организации [2; 14, с. 2 - 3].

Второе предложение комментируемого структурного элемента ГК предусматривает, что в случае установления для некоммерческой организации запрета на осуществление

предпринимательской деятельности такая деятельность может осуществляться "посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них" <2>.

<2> Предусмотренное [частью четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК право некоммерческой организации на занятие предпринимательской деятельностью посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них не должно означать наличия некой особой формы осуществления ею предпринимательской деятельности по той причине, что в действительности такую деятельность осуществляет не сама организация, а "созданная с ее участием (при ее учредительстве) коммерческая организация, так как именно она от собственного имени производит и продает товары, выполняет работы, оказывает услуги и т.д." [[2](#); [14](#), с. 1].

Следовательно, если законодательными актами в отношении некоммерческой организации определенной организационно-правовой формы прямо не предусмотрено, что занятие предпринимательской деятельностью возможно только посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них, такая некоммерческая организация вправе осуществлять предпринимательскую деятельность при соответствии этой деятельности вышеуказанным условиям.

В качестве примеров, подтверждающих вышеприведенный тезис, могут служить следующие некоммерческие организации: ассоциации (союзы), общественные объединения, политические партии [[14](#), с. 3 - 4].

[Пунктом 2 статьи 121](#) ГК ассоциациям (союзам) запрещено осуществление предпринимательской деятельности, а для случая, когда по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, предусмотрено, что ассоциация (союз) подлежит преобразованию в хозяйственное общество или товарищество либо может заниматься предпринимательской деятельностью только посредством создания коммерческих организаций и (или) участия в них [[2](#)].

Общественное объединение вправе осуществлять без образования коммерческих организаций и (или) участия в них только издательскую деятельность [[6](#), [абзац пятый части первой статьи 20](#), [часть третья статьи 20](#)].

Политические партии не имеют права выступать в качестве учредителей коммерческих организаций, за исключением учреждения собственных средств массовой информации, и заниматься предпринимательской деятельностью, за исключением издательской деятельности, а также деятельности по изготовлению и продаже общественно-политических изданий, иных пропагандистских и агитационных материалов, сувенирной продукции с изображением собственной символики [[5](#), [абзац четвертый части первой статьи 21](#), [статья 23](#)].

На основании изложенного отметим, что минимальным объемом прав в части возможности осуществления предпринимательской деятельности и образования коммерческих организаций и (или) участия в них обладает политическая партия, однако в отношении этой некоммерческой организации законодательство допускает учреждение ею собственных средств массовой информации и осуществление некоторых видов предпринимательской деятельности, что соответствует [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК.

Это позволяет сделать вывод о том, что нормы [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК не предусматривают возможности одновременного лишения некоммерческой организации права осуществлять предпринимательскую деятельность и права образовывать коммерческие организации и (или) участвовать в них для целей занятия такой деятельностью в зависимости от ее организационно-правовой формы (в противном случае в конструкции норм должна присутствовать оговорка "если иное не предусмотрено законодательными актами" ("если иное не предусмотрено

актами законодательства"))).

Что касается адвокатского бюро, то, как отмечено выше, в [части второй пункта 2 статьи 31](#) Закона наблюдается тотальный запрет как на осуществление видов деятельности, не относящихся к организации оказания юридической помощи, так и на возможность создания адвокатским бюро каких-либо организаций и (или) участия в них (включая не только коммерческие, но и некоммерческие юридические лица).

По причине отсутствия в [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК оговорки о возможности установления актами законодательства каких-либо изъятий (исключений) из установленных ею положений в отношении конкретных организационно-правовых форм некоммерческих организаций можно сделать вывод о существующем противоречии между [частью второй пункта 2 статьи 31](#) Закона и [частью четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК.

Указанное противоречие отсутствует лишь в случае, если не существуют и не могут существовать виды предпринимательской деятельности, которые могут быть признаны необходимыми для достижения уставных целей создания адвокатского бюро и соответствовать целям и предмету его деятельности (то есть при таком допущении запрет [части второй пункта 2 статьи 31](#) Закона логически следует из отсутствия (невозможности существования) отвечающих данным критериям видов предпринимательской деятельности и поэтому не нарушает общее правило [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК (так, например, в отношении политической партии законодатель перечислил конкретные виды деятельности, которые могут признаваться необходимыми для достижения уставных целей создания политической партии и соответствующими целям и предмету деятельности данного юридического лица, а в отношении адвокатского бюро такие виды деятельности не указал по причине их объективного отсутствия в экономике)).

Однако, на наш взгляд, определенные виды деятельности (например, издательская деятельность, проведение тематических семинаров, практикумов, тренингов по правовой тематике, оказание услуг по переводу юридических документов) могут быть признаны не противоречащими целям и предмету деятельности адвокатского бюро и необходимыми к осуществлению для достижения уставных целей создания адвокатского бюро.

Так, например, в рамках осуществления издательской деятельности или деятельности по организации и проведению различных семинаров по вопросам правовой тематики адвокатское бюро может реализовывать одну из основных задач адвокатуры, закрепленных в [статье 5](#) Закона, - участие в правовом воспитании граждан. При оказании юридической помощи может возникнуть необходимость в переводе юридических документов, содержащих коммерческую тайну или иные охраняемые законом сведения, с одного языка на другой, который в связи с возможностью обеспечения адвокатом соответствующих условий конфиденциальности по просьбе клиента может осуществляться непосредственно адвокатским бюро, что корреспондирует другой основной задаче адвокатуры - оказание на профессиональной основе юридической помощи клиентам в целях осуществления и защиты их прав, свобод и интересов [[9, статья 5](#)].

В связи с этим устранение выявленного противоречия возможно либо путем дополнения первого предложения [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК словами "если иное не предусмотрено законодательными актами" (если законодатель желает правомерно ограничить адвокатское бюро возможностью осуществления исключительно одного вида деятельности), либо предоставлением адвокатскому бюро права осуществлять дополнительно хотя бы один вид предпринимательской деятельности в целях обеспечения соответствия норм [части второй пункта 2 статьи 31](#) Закона нормам [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК (например, издательская деятельность, или проведение тематических семинаров, практикумов, тренингов по правовой тематике, или оказание услуг по переводу юридических документов), либо предоставлением адвокатскому бюро права на занятие предпринимательской деятельностью только посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них (с возможным законодательным закреплением перечня

конкретных видов деятельности, допускаемых к осуществлению коммерческой организацией, учредителем (участником) которой является адвокатское бюро (параллельно возможно законодательное закрепление требований к организационно-правовой форме такой коммерческой организации)).

Рассматривая гипотетическую возможность учреждения адвокатским бюро юридических лиц, следует отметить следующее.

По причине взаимного несовпадения правовой природы, преследуемых целей и задач деятельности адвокатское бюро ни при каких обстоятельствах не может являться учредителем (участником) следующих юридических лиц:

полного и коммандитного товарищества (участниками полных товариществ могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации; полными товарищами в коммандитных товариществах могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации) [2, пункт 4 статьи 63, пункт 1 статьи 81];

производственного кооператива (в связи с невозможностью для юридического лица принятия необходимого личного трудового участия) [2, пункт 1 статьи 107];

крестьянского (фермерского) хозяйства (в связи с возможностью создания исключительно гражданином (членами одной семьи)) [2, пункт 1 статьи 115-1; 9, пункт 1 статьи 1, пункт 1 статьи 4];

некоторых видов потребительских кооперативов: садоводческого товарищества, садово-огородного товарищества (в связи с созданием исключительно гражданами), общества взаимного кредитования субъектов малого и (или) среднего предпринимательства (в связи с возможностью создания исключительно субъектами малого и (или) среднего предпринимательства) [1, пункты 2, 4; 4, статья 3, часть первая статьи 23; 10, пункт 3];

политической партии (по причине возможности создания исключительно гражданами, несовпадения целей создания) [5, статья 9];

профессионального союза (по причине возможности создания исключительно гражданами, несовпадения целей создания) [8, статья 1];

религиозной организации (по причине возможности создания исключительно гражданами, несовпадения целей создания) [7, статья 13];

иных общественных организаций (объединений) (по причине возможности создания исключительно гражданами) [2, пункт 1 статьи 117; 6, часть первая статьи 1, часть третья статьи 11];

постоянно действующего международного арбитражного (третейского) суда (по причине несовпадения целей создания и деятельности: учредителем постоянно действующего международного арбитражного (третейского) суда может быть только некоммерческая организация, главной целью деятельности которой является содействие осуществлению внешнеэкономических связей с иностранными юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями; главной целью деятельности адвокатского бюро является осуществление деятельности по организации оказания юридической помощи) [3, часть первая пункта 1 статьи 31; 11, пункт 3];

адвокатского бюро (по причине возможности учреждения исключительно физическими лицами (адвокатами, имеющими стаж работы в качестве адвоката или лица, оказывающего юридические услуги на основании свидетельства об аттестации юриста, не менее трех лет)) [3, пункт 3 статьи 29, пункт 2 статьи 31].

Поскольку адвокатское бюро является собственником имущества, сформированного за счет

взносов партнеров, средств, поступивших от оказания юридической помощи, а также иных источников, не запрещенных законодательством, в случае предоставления адвокатскому бюро права создавать коммерческие организации (заниматься предпринимательской деятельностью посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них) существуют все законодательные предпосылки для создания адвокатским бюро следующих коммерческих организаций:

общества с ограниченной ответственностью;

общества с дополнительной ответственностью;

акционерного общества;

унитарного предприятия [3, пункт 7 статьи 31].

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. [Положение](#) о садоводческом товариществе [Электронный ресурс]: утв. Указом Президента Респ. Беларусь от 28.01.2008 N 50 "О мерах по упорядочению деятельности садоводческих товариществ" // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2014.

2. Гражданский [кодекс](#) Республики Беларусь [Электронный ресурс]: 7 дек. 1998 г., N 218-З: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

3. Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 30 дек. 2011 г., N 334-З // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

4. О поддержке малого и среднего предпринимательства [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 1 июля 2010 г., N 148-З // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

5. О политических партиях [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 5 окт. 1994 г., N 3266-XII // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

6. Об общественных объединениях [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 4 окт. 1994 г., N 3254-XII // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

7. О свободе совести и религиозных организациях [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 17 дек. 1992 г., N 2054-XII // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

8. О профессиональных союзах [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 22 апр. 1992 г., N 1605-XII // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

9. О крестьянском (фермерском) хозяйстве [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 18

февр. 1991 г., N 611-XII // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

10. [Положение](#) об обществах взаимного кредитования субъектов малого и среднего предпринимательства [Электронный ресурс]: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь от 30.12.2010 N 1911 "О мерах по реализации Закона Республики Беларусь "О поддержке малого и среднего предпринимательства" // КонсультантПлюс: Беларусь. / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

11. [Положение](#) о государственной регистрации постоянно действующих международных арбитражных (третейских) судов [Электронный ресурс]: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь от 29.05.2009 N 698 "О государственной регистрации постоянно действующих международных арбитражных (третейских) судов" // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

12. Функ, Я.И. [Субъекты Республики Беларусь](#) как участники внешнеэкономической деятельности [Электронный ресурс] / Я.И.Функ // ИБ "КонсультантПлюс. Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2015.

13. Функ, Я.И. [О некоммерческих организациях](#) в связи с изменениями в гражданском законодательстве Республики Беларусь (комментарий к Закону Республики Беларусь от 25.05.2002 N 104-З "О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Республики Беларусь") [Электронный ресурс] / Я.И.Функ // ИБ "КонсультантПлюс. Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2015.

14. Функ, Я.И. [О запрете осуществления](#) предпринимательской деятельности ассоциацией (союзом) (комментарий к Закону Республики Беларусь от 09.07.2012 N 388-З "О внесении дополнений и изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Республики Беларусь и их отдельных положений по вопросам аренды, залога, создания и деятельности финансово-промышленных групп") [Электронный ресурс] / Я.И.Функ // ИБ "КонсультантПлюс. Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2015.

15. Функ, Я.И. [О праве собственности юридических лиц](#) на принадлежащее им имущество [Электронный ресурс] / Я.И.Функ // ИБ "КонсультантПлюс. Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2015.

Copyright: (C) ООО "ЮрСпектр", 2015

Исключительные имущественные права на данный

авторский материал принадлежат ООО "ЮрСпектр"
