

**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 2)**

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 1](#) данной статьи)

Согласно [части второй пункта 4 статьи 63](#) Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее - ГК) юридические лица могут являться вкладчиками в коммандитных товариществах. Это позволяет констатировать отсутствие оснований для отказа в предоставлении адвокатскому бюро права приобретения статуса вкладчика (коммандита) в коммандитном товариществе, который в силу [пункта 1 статьи 81](#) ГК не принимает участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности и несет риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах суммы внесенного вклада. Доходы, полученные адвокатским бюро как вкладчиком в коммандитном товариществе, могут направляться на покрытие расходов, связанных с организацией оказания юридической помощи, а также на иные не противоречащие [Закону](#) Республики Беларусь от 30.12.2011 N 334-З "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь" (далее - Закон) цели, предусмотренные в уставе.

Гипотетически возможно вхождение адвокатского бюро в состав государственного объединения и республиканского государственно-общественного объединения, а также членство в торгово-промышленной палате (при условии соответствия деятельности целям и задачам торгово-промышленной палаты) [[2, пункт 2 статьи 117-1, пункт 1 статьи 123-1; 4, статья 3; 5, статья 7](#)].

При анализе возможности предоставления адвокатскому бюро права выступать в качестве учредителя (участника) некоммерческих организаций следует отметить, что адвокатское бюро должно быть наделено правом создания товарищества собственников.

[Статьей 20](#) Закона Республики Беларусь от 08.01.1998 N 135-З "О совместном домовладении"

(далее - Закон о совместном домовладении) предусмотрено создание товарищества собственников, которое представляет собой объединение собственников нежилых помещений, создаваемое в целях обеспечения сохранения, содержания и пользования недвижимым имуществом совместного домовладения, а также в целях, предусмотренных [Законом](#) о совместном домовладении и его уставом [\[6\]](#).

Для обеспечения реализации указанных целей создания и деятельности товарищества собственников, а также соблюдения и защиты законных интересов всех участников совместного домовладения установлено, что при приобретении в собственность объектов недвижимого имущества новый собственник приобретенных объектов недвижимого имущества становится членом товарищества собственников с момента возникновения его права собственности на эти объекты [\[6, часть третья статьи 25\]](#).

Поскольку адвокатское бюро наделено правом приобретать в собственность нежилое помещение, необходимое для использования в процессе оказания юридической помощи, можно сделать вывод о существующем расхождении между [частью второй пункта 2 статьи 31](#) Закона и основными положениями законодательства о совместном домовладении. В связи с этим запрет адвокатскому бюро создавать иные юридические лица (принимать в них участие) не должен распространяться на товарищество собственников.

Характеризуя возможность участия адвокатского бюро в потребительском кооперативе, следует исходить из допустимости участия в нем как граждан, так и юридических лиц [\[2, пункт 1 статьи 116\]](#). Представляется, что цель создания адвокатского бюро не исключает возможности удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей данного юридического лица за счет членства в том или ином потребительском кооперативе.

Так, например, в соответствии с [Положением](#) о создании и деятельности гаражных кооперативов и кооперативов, осуществляющих эксплуатацию автомобильных стоянок, утвержденным Указом Президента Республики Беларусь от 28.01.2008 N 43 "О деятельности организаций застройщиков, гаражных кооперативов и кооперативов, осуществляющих эксплуатацию автомобильных стоянок", юридические лица могут быть участниками гаражного кооператива, кооператива, осуществляющего эксплуатацию автомобильной стоянки. Указанные потребительские кооперативы являются добровольным объединением граждан либо граждан и юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, создаваемым на основе членства для строительства и эксплуатации гаражей или автомобильных стоянок в целях удовлетворения потребностей в местах хранения транспортных средств [\[1, пункт 2\]](#).

На наш взгляд, эксплуатация адвокатским бюро гаража или машино-места позволяет повысить качество организации юридической помощи и не противоречит закрепленной в [пункте 1 статьи 31](#) Закона цели создания адвокатского бюро, так как использование в деятельности адвокатского бюро транспортного средства позволяет сократить временные затраты, способствует мобильности адвокатов (например, при необходимости оказания юридической помощи за пределами места нахождения адвокатского бюро, в другом населенном пункте и т.д.).

Представляется необоснованным запрет на участие адвокатского бюро в ассоциации (союзе), в рамках которой в соответствии с [пунктом 4 статьи 46, пунктом 1 статьи 121](#) ГК возможно объединение некоммерческих организаций в целях координации их деятельности, представления и защиты общих интересов [\[2\]](#).

Ассоциация (союз) по своей правовой природе является исключительно некоммерческой организацией, которой запрещено осуществление предпринимательской деятельности. В рамках данного объединения адвокатские бюро могут совместно разрабатывать мероприятия по совершенствованию организации оказания юридической помощи, проводить различные тренинги по повышению профессиональной квалификации партнеров и иных адвокатов, осуществлять обмен методиками и технологиями оказания юридической помощи, что корреспондирует

требованиям [пункта 1 статьи 31](#) Закона.

При рассмотрении вопроса о предоставлении адвокатскому бюро права учреждения благотворительного или иного фонда следует указать как на наличие законодательных предпосылок, а именно [пункт 1 статьи 118](#) ГК и [пункт 2](#) Положения о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 01.07.2005 N 302 "О некоторых мерах по упорядочению деятельности фондов", предусматривающие создание фонда юридическим лицом, так и на взаимную непротиворечивость целей создания. Создание адвокатского бюро в целях осуществления деятельности по оказанию юридической помощи не должно исключать возможность реализации иных общественно полезных целей (например, социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных), которые могут быть достигнуты не только за счет создания фонда одним адвокатским бюро, но и за счет объединения имеющихся ресурсов с иными лицами.

Имущество, передаваемое фонду адвокатским бюро, переходит в собственность фонда и подлежит использованию исключительно для целей, определенных уставом фонда [[2, пункты 1, 2 статьи 118](#)]. В уставе фонда, учрежденного адвокатским бюро, в качестве таких целей могут быть определены разработка и реализация программ по правовому просвещению населения, популяризация внесудебных механизмов разрешения споров и др. В процессе осуществления деятельности, направленной на достижение таких целей, возможно выполнение одной из основных задач адвокатуры, закрепленной в [статье 5](#) Закона, - участие в правовом воспитании граждан [[3](#)].

Риски возможного злоупотребления учредителем фонда правом осуществления предпринимательской деятельности нивелируются за счет невозможности распределения полученного от ее осуществления дохода. Получение каких-либо имущественных выгод исключено и после ликвидации фонда, поскольку в силу [пункта 4 статьи 119](#) ГК имущество, оставшееся после ликвидации фонда, в том числе после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, для достижения которых был создан фонд. В случае невозможности такого направления имущества оно передается в равных долях фондам, созданным для достижения аналогичных целей, при наличии их письменного обращения в суд, который принял решение о ликвидации фонда. В случае отсутствия указанных обращений имущество, оставшееся после ликвидации фонда, передается в доход Республики Беларусь и направляется на цели, для достижения которых был создан фонд [[2](#)].

Имеются законодательные предпосылки и для предоставления адвокатскому бюро права создания учреждения, которым признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично [[2, пункт 1 статьи 120](#)]. Законодательство не содержит закрытого перечня функций некоммерческого характера, что свидетельствует о возможности реализации учреждением любых функций, сопутствующих или способствующих организации оказания юридической помощи.

Таким образом, распространение запрета [части второй пункта 2 статьи 31](#) Закона на создание вышеуказанных некоммерческих юридических лиц лишает адвокатское бюро как дополнительных инструментов повышения качества организации оказания юридической помощи, так и возможности реализации общественно полезных целей (например, социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных), не противоречащих целям оказания юридической помощи.

Резюмируя вышеизложенное, с учетом цели создания адвокатского бюро исключительно для организации оказания юридической помощи можно сделать следующие выводы.

1. [Часть вторая пункта 2 статьи 31](#) Закона, устанавливающая запрет адвокатскому бюро осуществлять виды деятельности, не являющиеся организацией оказания юридической помощи, и

выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц, противоречит нормам [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК, которая не предусматривает одновременного лишения некоммерческой организации права осуществлять предпринимательскую деятельность и права образовывать коммерческие организации и (или) участвовать в них для целей занятия такой деятельностью.

2. Представляется целесообразным предоставить адвокатскому бюро право осуществлять такие дополнительные виды деятельности, как: издательская деятельность, проведение тематических семинаров, практикумов, тренингов по правовой тематике, оказание услуг по переводу юридических документов, которые не противоречат целям и предмету деятельности адвокатского бюро и могут являться необходимыми как для достижения уставных целей создания адвокатского бюро, так и для реализации основных задач адвокатуры, закрепленных в [статье 5](#) Закона [\[3\]](#).

3. Адвокатскому бюро должно быть предоставлено право выступать в качестве члена товарищества собственников в силу прямых указаний [статьи 20](#) и [части 3 статьи 25](#) Закона о совместном домовладении, нормы которых в настоящее время находятся в противоречии с комментируемой [частью второй пункта 2 статьи 31](#) Закона.

4. Отсутствуют аргументированные основания для запрета адвокатскому бюро выступать в качестве учредителя (участника, члена) потребительского кооператива, ассоциации (союза), фонда, учреждения, поскольку участие в данных некоммерческих юридических лицах не вступает в противоречие с целями создания адвокатского бюро и может способствовать совершенствованию организации оказания юридической помощи, а также реализации общественно полезных целей (социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных).

5. Для устранения выявленных противоречий предлагаются следующие варианты изменений и дополнений в [ГК](#) и [Закон](#):

1) [часть четвертую пункта 3 статьи 46](#) ГК изложить в следующей редакции:

"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, если иное не предусмотрено законодательными актами."

Это позволит сохранить первоначальный подход законодателя к адвокатскому бюро как к организации, создаваемой исключительно в целях осуществления деятельности по оказанию юридической помощи [\[9, часть 1 пункта 1 статьи 31\]](#).

В случае внесения указанного дополнения в [часть четвертую пункта 3 статьи 46](#) ГК [часть вторая пункта 2 статьи 31](#) Закона с учетом выявленных случаев, при которых адвокатское бюро должно иметь право выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц, может быть изложена в следующей редакции:

"Адвокатское бюро не вправе заниматься иными видами деятельности, кроме организации оказания юридической помощи. Адвокатское бюро не вправе выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц или собственника их имущества, за исключением товарищества собственников, потребительского кооператива, фонда, учреждения, ассоциации (союза).";

2) при сохранении [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК в действующей редакции [часть вторую пункта 2 статьи 31](#) Закона необходимо изложить в одной из следующих редакций, учитывающих случаи, при которых адвокатское бюро должно иметь право выступать в качестве учредителя (участника) юридических лиц:

2.1. "Адвокатское бюро не вправе заниматься предпринимательской деятельностью, за исключением издательской деятельности, проведения тематических семинаров, практикумов, тренингов, оказания услуг по переводу юридических документов в случае, если осуществление такой деятельности необходимо для уставных целей, ради которых создано адвокатское бюро, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности адвокатского бюро. Адвокатское бюро не вправе выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц или собственника их имущества, за исключением товарищества собственников, потребительского кооператива, фонда, учреждения, ассоциации (союза).".

2.2. "Адвокатское бюро не вправе заниматься предпринимательской деятельностью, за исключением издательской деятельности, проведения тематических семинаров, практикумов, тренингов, оказания услуг по переводу юридических документов в случае, если осуществление такой деятельности необходимо для уставных целей, ради которых создано адвокатское бюро, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности адвокатского бюро. Такая деятельность может осуществляться адвокатским бюро только посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них. Адвокатское бюро не вправе выступать в качестве учредителя (участника) некоммерческих юридических лиц или собственника их имущества, за исключением товарищества собственников, потребительского кооператива, фонда, учреждения, ассоциации (союза).".

С учетом имеющихся законодательных предпосылок для создания адвокатским бюро иных юридических лиц наиболее прогрессивной и соответствующей ГК представляется следующая редакция:

2.3. "Адвокатское бюро не вправе заниматься предпринимательской деятельностью, за исключением издательской деятельности, проведения тематических семинаров, практикумов, тренингов, оказания услуг по переводу юридических документов в случае, если осуществление такой деятельности необходимо для уставных целей, ради которых создано адвокатское бюро, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности адвокатского бюро. Адвокатское бюро вправе выступать в качестве учредителя (участника) только тех юридических лиц, деятельность которых направлена на достижение целей создания адвокатского бюро.".

Реализации последнего варианта сопутствует необходимость разработки действенного механизма контроля за соответствием осуществляемой адвокатским бюро предпринимательской деятельности уставным целям его создания, целям и предмету его деятельности либо за деятельностью организаций, учредителем (участником) которых является адвокатское бюро.

На наш взгляд, независимо от избрания той или иной редакции [части второй пункта 2 статьи 31](#) Закона первое предложение [части четвертой пункта 3 статьи 46](#) ГК в любом случае нуждается в предложенном дополнении, так как вышеприведенная корректировка позволит создать легальную основу для создания иных некоммерческих организаций, в отношении которых по каким-либо объективным причинам необходимо установить запрет на занятие предпринимательской деятельностью, в том числе посредством создания коммерческих организаций и (или) участия в них [[2, часть первая пункта 3 статьи 46](#)].

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. [Положение](#) о создании и деятельности гаражных кооперативов и кооперативов, осуществляющих эксплуатацию автомобильных стоянок [Электронный ресурс]: утв. Указом Президента Респ. Беларусь от 28.01.2008 N 43 "О деятельности организаций застройщиков, гаражных кооперативов и кооперативов, осуществляющих эксплуатацию автомобильных стоянок"

// КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

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 республиканских государственно-общественных объединениях [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 19 июля 2006 г., N 150-З // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

5. О торгово-промышленной палате [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 16 июня 2003 г., N 208-З // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

6. О совместном домовладении [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 8 янв. 1998 г., N 135-З // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2015.

7. 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.

8. 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.

9. 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.

10. 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"
