

ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ УЧАСТНИКА АДВОКАТСКОГО БЮРО

В.О.КЛЕПЧА,
аспирант кафедры финансового права
и правового регулирования
хозяйственной деятельности БГУ

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

Подписано в печать 23.12.2014

Аннотация

В статье рассматривается комплекс прав и обязанностей участника адвокатского бюро как новой организационно-правовой формы юридического лица по праву Республики Беларусь. На основании проведенного анализа автор вносит предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь.

Введение

С принятием [Закона](#) Республики Беларусь от 30 декабря 2011 года N 334-3 "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь" (*далее - Закон*) перечень организационно-правовых форм юридических лиц расширился за счет адвокатского бюро, наделенного статусом некоммерческого юридического лица [1, [часть первая п. 1 ст. 31](#)].

В отечественной науке вопросам комплексного научного исследования адвокатского бюро уделяется внимание в работах Я.И.Функа [2; 3]. Публикации других исследователей посвящены в основном практическим аспектам создания адвокатского бюро [4].

Поскольку адвокатское бюро - это новая организационно-правовая форма юридического лица, системные теоретические исследования содержания прав и обязанностей его участников до настоящего времени не проводились.

Цель настоящей статьи - проанализировать содержание основных прав и обязанностей участника адвокатского бюро, разработать предложения по совершенствованию их правовой регламентации.

Основная часть

Анализ доктринальных подходов к раскрытию содержания прав и обязанностей участника адвокатского бюро (*далее - партнер*) позволяет определить его *право* как гарантированную законодательством и локальными нормативными правовыми актами меру возможного (дозволенного) поведения по отношению к адвокатскому бюро, другим партнерам и иным лицам, а *обязанность* - как предусмотренный законодательством и локальными нормативными правовыми актами вид должного поведения, соответствующий субъективному праву другого лица

[5, с. 256, 257; 6, с. 373; 7, с. 474, 475]. В комплексе прав и обязанностей партнеров можно выделить две группы. Первая из них включает права и обязанности, связанные с обладанием статусом адвоката, вторая - права и обязанности, обусловленные участием в юридическом лице.

Закон, Правила профессиональной этики адвоката, утвержденные постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 6 февраля 2012 г. N 39 (*далее - Правила*) [8], иные акты законодательства в области адвокатской деятельности детально устанавливают содержание лишь первой из указанных групп прав и обязанностей партнера, при этом структурно они закреплены на базе специальных [ст. 17](#) и [18](#) Закона.

О прогрессивности подхода к регламентации правового статуса партнера свидетельствует то, что законодатель не ограничился фиксацией перечня его основных прав и обязанностей на уровне самостоятельных статей **Закона**, а предусмотрел в [п. 3 ст. 17](#) Закона дополнительную гарантию их реализации, исключающую правомерность отказа суда, государственных органов, иных организаций или должностных лиц в признании права адвоката представлять права и интересы обратившегося за юридической помощью физического или юридического лица, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами [[1, ст. 17, 18, 26; 8](#)].

Регулирование же прав и обязанностей партнера, обусловленных участием в адвокатском бюро, имеет фрагментарный характер: в **Законе** прямо указано на наличие у партнеров лишь двух прав (установить наличие иных прав и обязанностей, а также их содержание позволит анализ норм **Закона**, посвященных регламентации правового положения, порядка создания, деятельности, ликвидации адвокатского бюро и компетенции его органов управления).

В нормах [п. 14 ст. 31](#) Закона прямо закреплены следующие права партнера:

1) при выходе из состава адвокатского бюро либо прекращении адвокатской деятельности - право на получение части имущества или его стоимости в пределах стоимости имущества, переданного партнером в собственность адвокатского бюро;

2) при ликвидации адвокатского бюро - право на получение части имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, в пределах стоимости имущества, переданного партнером в собственность адвокатского бюро.

Вышеперечисленные права партнера являются имущественными и сходны с имущественными правами участников хозяйственных товариществ и обществ [[9, ст. 64](#)]. Отличие в комплексах имущественных прав участников названных юридических лиц заключается в отсутствии у партнера права на участие в распределении прибыли и получение ее части, поскольку адвокатское бюро не осуществляет предпринимательской деятельности [[1, п. 2 ст. 31](#)].

Диспозитивные нормы [п. 14, 15 ст. 31](#) Закона позволяют установить в уставе адвокатского бюро различные способы определения судьбы его имущества в случае ликвидации, выхода партнера, прекращения им адвокатской деятельности.

Так, устав может закреплять право партнера при выходе из состава адвокатского бюро или прекращении адвокатской деятельности на получение любой части (стоимости) имущества адвокатского бюро без учета стоимости имущества, переданного в его собственность.

Как отмечает [Я.И.Функ](#), часть имущества адвокатского бюро, которая причитается выходящему партнеру, может соответствовать проценту от имущества и зависеть от количества партнеров [[2, с. 44](#)].

Закон также не исключает возможности выхода партнера без получения им какой-либо части имущества адвокатского бюро.

При ликвидации адвокатского бюро партнер имеет право на получение части имущества,

оставшегося после расчетов с кредиторами, в пределах стоимости имущества, переданного этим партнером в собственность адвокатского бюро. Оставшееся имущество может быть распределено между партнерами в равных долях либо в любой иной пропорции в соответствии с уставом [1, п. 15 ст. 31; 2, с. 44].

Диспозитивность норм [Закона](#) в подходе к раскрытию содержания имущественных прав партнера представляется целесообразной, поскольку позволяет регламентировать в уставе имущественные отношения в адвокатском бюро.

Анализ иных норм [Закона](#) позволяет выявить наличие у партнера *права запретить использование в наименовании адвокатского бюро его фамилии и (или) имени после прекращения участия в адвокатском бюро.*

Данное право относится к категории личных прав партнера и обусловлено предоставленной [п. 4 ст. 31](#) Закона возможностью использовать в наименовании адвокатского бюро фамилии, собственные имена всех либо одного или нескольких участников с дополнением словами "и партнеры", "и адвокаты". Такое право принадлежит партнеру с момента приобретения статуса участника адвокатского бюро в случаях создания адвокатского бюро или изменения его наименования.

Норма [п. 4 ст. 31](#) Закона возлагает на адвокатское бюро обязанность получить разрешение использовать в наименовании фамилию и (или) собственное имя партнера, прекратившего участие в адвокатском бюро. Партнер может дать такое разрешение как в устной, так и в письменной форме в течение срока, указанного в обращении адвокатского бюро, либо в случае отсутствия такого срока - в разумный срок.

До получения разрешения использование в наименовании адвокатского бюро фамилии, собственного имени лица, вышедшего из состава адвокатского бюро, будет считаться неправомерным.

В случае отказа партнера адвокатскому бюро в использовании в его наименовании своей фамилии, собственного имени необходимо изменить наименование и зарегистрировать изменения в устав в порядке, установленном законодательством.

Поскольку детальная регламентация рассматриваемых отношений отсутствует, необходимо обратить внимание на существование двух взаимоисключающих подходов к трактовке положения [п. 4 ст. 31](#) Закона.

Первый подход заключается в том, что разрешение партнера может считаться полученным, если не было явно выраженного отказа на обращение адвокатского бюро или ответ не был дан в течение определенного срока (в этом случае правомерность использования наименования после прекращения участия партнера в адвокатском бюро может подразумеваться по умолчанию, т.е. разрешение считается полученным, поскольку партнер прямо не выразил свою волю).

Второй подход состоит в том, что для дальнейшего использования в наименовании адвокатского бюро фамилии, собственного имени лица, вышедшего из его состава, наличие разрешения является обязательным.

Во избежание споров по поводу допустимости сохранения действующего наименования адвокатского бюро целесообразно в уставе детализировать порядок реализации данного права, а также требования к форме и содержанию разрешения партнера. При этом партнеры могут сделать выбор в пользу любой из вышеописанных позиций.

Отметим, что какие-либо препятствия для выражения партнером своей воли в любой момент срока его нахождения в составе участников адвокатского бюро, а не исключительно после прекращения участия, как следует из формального толкования нормы второго предложения [п. 4 ст.](#)

31 Закона, отсутствуют.

Указанное право партнера также может быть реализовано его наследниками в порядке, аналогичном вышеизложенному.

Еще одно право партнера - *право на оплату труда и выплату вознаграждения за управление деятельностью адвокатского бюро.*

Наличие данного права следует из регламентации в [п. 8 ст. 31](#) Закона порядка использования средств, поступивших от оказания юридической помощи. В рассматриваемом случае речь идет о праве на получение вознаграждения двух видов:

- вознаграждение за труд;
- вознаграждение за управление деятельностью адвокатского бюро.

В соответствии с [п. 1, 2 ст. 34 гл. 5](#) Закона труд адвокатов, стажеров и помощников адвоката регулируется [Законом, Правилами](#), иными нормативными правовыми актами и организуется в адвокатском бюро исходя из правил внутреннего трудового распорядка.

В силу [части второй п. 1 ст. 34](#) Закона нормы законодательства о труде не распространяются только на адвокатов, осуществляющих адвокатскую деятельность в юридических консультациях либо индивидуально. В отношении партнеров адвокатского бюро подобных изъятий нет [[1, ст. 34 - 36](#)].

Таким образом, право на оплату труда партнера реализуется на условиях и в порядке, предусмотренных законодательством об адвокатуре, трудовым законодательством, уставом и правилами внутреннего трудового распорядка, трудовым договором, в котором в качестве обязательных должны быть определены условия оплаты труда [[1, п. 1, 10 ст. 31](#)].

Право на выплату вознаграждения за управление деятельностью адвокатского бюро существует не только у управляющего партнера, в силу [п. 10 ст. 31](#) Закона осуществляющего текущее руководство деятельностью адвокатского бюро, но и у остальных партнеров. Это подтверждает [п. 9 ст. 31](#) Закона, из которого следует, что управление деятельностью адвокатского бюро осуществляется путем проведения собрания партнеров (т.е. понятие "управление деятельностью" является более широким по отношению к понятию "текущее управление деятельностью"), а также буквальное толкование [абзаца второго п. 8 ст. 31](#) Закона.

Устав может предусматривать выплату вознаграждения в виде фиксированной (твердой) суммы за период, в течение которого осуществляется управление деятельностью адвокатским бюро (месяц, квартал, год), или установленного процента от средств, поступивших от оказания юридической помощи и оставшихся после уплаты налогов, сборов и других обязательных платежей [[1, ст. 31; 2, с. 41](#)].

Наличие у партнера *права на участие в управлении деятельностью адвокатского бюро* следует из регламентации в [п. 9, 10 ст. 31](#) Закона порядка управления в адвокатском бюро и определения компетенции его органов управления - собрания партнеров и управляющего партнера.

Реализация возможности принимать участие в управлении деятельностью адвокатского бюро обеспечивается вытекающим из [части третьей п. 9 ст. 31](#) Закона правом любого партнера потребовать проведения собрания партнеров в срок не позднее 15 дней со дня уведомления других партнеров, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Право партнера на выход из состава адвокатского бюро следует из анализа оснований изменения состава партнеров и порядка реализации одного из имущественных прав [[1, п. 13, абзац](#)

[второй п. 14 ст. 31](#)].

Несмотря на то что выход партнера из состава адвокатского бюро может повлечь существенные изменения в имущественной сфере юридического лица, обусловленные необходимостью изъятия части имущества в целях передачи выходящему партнеру, институт выхода партнера из состава адвокатского бюро [Законом](#) не урегулирован.

На наш взгляд, с учетом существа отношений необходимо детально закрепить требования к порядку и условиям выхода из состава адвокатского бюро, форме выражения волеизъявления партнера, а также к документообороту, опосредующему процедуру выхода, на уровне отдельного структурного элемента [Закона](#).

Исследуемое право должно предполагать возможность выхода партнера из состава адвокатского бюро независимо от согласия других партнеров. При этом целесообразно установить срок, до истечения которого партнер после принятия решения о выходе сохраняет права и обязанности участника юридического лица, как это предусмотрено, например, в полном товариществе [[9, п. 1 ст. 74](#)].

В случае реализации права на выход управляющим партнером адвокатское бюро должно выполнить все требования и формальности, связанные с процедурой смены руководителя организации (в частности, провести инвентаризацию, составить акт приема-передачи документов и дел, направить необходимые уведомления и т.д.).

В связи с оказанием юридической помощи клиентам, заключившим с адвокатским бюро договоры, и осуществлением управленческих функций каждый партнер должен иметь возможность ознакомления с любой необходимой документацией адвокатского бюро. Однако, несмотря на исключительную важность обеспечения беспрепятственного доступа партнера к соответствующим документам, его *право на получение информации о деятельности адвокатского бюро* отражения в [Законе](#) не нашло.

Ни одна из обязанностей партнера в [ст. 31](#) Закона прямо не закреплена.

Что касается регламентации обязанностей участников полного товарищества и общества с ограниченной ответственностью, отдельные элементы конструкций которых присутствуют в адвокатском бюро, необходимо указать на четкое закрепление базовых обязанностей принимать участие в формировании имущества юридического лица и не разглашать полученную в связи с участием в нем конфиденциальную информацию о его деятельности [[9, ст. 64](#)].

В целях создания правовой основы для реализации [п. 7 ст. 31](#) Закона, определяющего источники формирования имущества адвокатского бюро, необходимо легально закрепить *обязанность партнера по внесению взносов* в порядке, размерах, способами и в сроки, предусмотренные уставом.

В качестве важнейшей обязанности партнера следует рассматривать обязанность не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности адвокатского бюро и адвокатскую тайну.

Согласно [п. 14](#) Правил, к безусловному приоритету деятельности адвоката относится соблюдение адвокатской тайны, обязанность сохранения которой не ограничивается во времени [[8, п. 14](#)].

В процессе оказания юридической помощи по сложным делам может возникнуть объективная необходимость в совместной работе двух и более адвокатов, что является бесспорным преимуществом адвокатского бюро. Однако при этом происходит расширение круга субъектов, которые получают доступ к сведениям, составляющим адвокатскую тайну. Доступ к таким сведениям также имеют управляющий партнер и другие партнеры в рамках реализации своих

управленческих функций.

Следовательно, в целях создания дополнительных гарантий защиты адвокатской тайны в адвокатском бюро необходимо на уровне [Закона](#) возложить соответствующую обязанность на всех партнеров.

Заключение

В отличие от подхода к регламентации прав и обязанностей участников полного товарищества и общества с ограниченной ответственностью, элементы организационно-правовых форм которых присутствуют в правовой конструкции "адвокатское бюро", [Закон](#) не закрепляет комплекса базовых прав и обязанностей партнера в системном виде.

С учетом вышеизложенного представляется необходимым законодательно расширить минимальный объем основных прав и обязанностей партнеров путем изложения [п. 14 ст. 31](#) Закона в уточненной редакции, содержащей указание:

- на право принимать участие в управлении деятельностью адвокатского бюро;
- право получать информацию о деятельности адвокатского бюро и знакомиться с его документацией в объеме и порядке, установленных уставом;
- обязанность вносить взносы в порядке, размерах, способами и в сроки, предусмотренные уставом;
- обязанность не разглашать адвокатскую тайну и конфиденциальную информацию о деятельности адвокатского бюро, ставшие известными в связи с участием в адвокатском бюро.

Реализация данного предложения позволит обеспечить необходимую правовую взаимосвязь партнеров и адвокатского бюро, а также создать гарантии сохранности конфиденциальной информации о деятельности адвокатского бюро и адвокатской тайны, ставшей известной партнеру в связи с участием в адвокатском бюро.

Резюме

Статья посвящена исследованию содержания прав и обязанностей партнера адвокатского бюро. На основании проведенного анализа автором вносятся предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь.

Summary

In the article author focuses on the complex of privileges and obligations of Law Bureau's partner. Based on this study the author draws some conclusions and suggestions for improving the system of current legislation in the Republic of Belarus.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. *Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь [Электронный ресурс]: [Закон](#) Респ. Беларусь, 30 дек. 2011 г., N 334-З: с изм. и доп. от 29 дек. 2012 г., N 7-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2014.*

2. Функ, Я.И. *Понятие "адвокатское бюро" по праву Республики Беларусь* (комментарий к Закону Республики Беларусь от 30 декабря 2011 года N 334-З "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь") / Я.И.Функ // *Промышленно-торговое ПРАВО*. - 2012. - N 3. - С. 41 - 45.

3. Функ, Я.И. *Управление адвокатским бюро по праву Республики Беларусь* (комментарий к Закону Республики Беларусь от 30 декабря 2011 года N 334-З "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь") Я.И.Функ // *Промышленно-торговое ПРАВО*. - 2012. - N 4. - С. 41 - 47.

4. Петрашевич, И.Е. *Регистрируем адвокатское бюро* / И.Е.Петрашевич // *Промышленно-торговое ПРАВО*. - 2012. - N 12. - С. 28 - 29.

5. *Общая теория права: учеб. пособие* / С.Г.Дробязко, В.С.Козлов. - Минск: НО ООО "БИП-С", 2003.

6. *Проблемы общей теории права и государства: учеб.* / под общ. ред. В.С.Нерсисянца. - М., 2002.

7. *Теория государства и права: учеб.* / под ред. Н.И.Матузова и А.В.Малько. - М., 1997.

8. *Правила профессиональной этики адвоката* [Электронный ресурс]: утв. постановлением М-ва юстиции Респ. Беларусь, 6 фев. 2012 г., N 39 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2014.

9. *Гражданский кодекс Республики Беларусь: 7 дек. 1998 г., N 218-З* [Электронный ресурс]: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь от 11.07.2014 г. // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2014.

Copyright: (С) ООО "ЮрСпектр", 2014

Исключительные имущественные права на данный
авторский материал принадлежат ООО "ЮрСпектр"
