О ВЛИЯНИИ ИЗМЕНЕНИЙ В ГЛ.4 ГК РФ

НА ПРАВОВОЙ СТАТУС АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ

И АДВОКАТСКИХ ОБРАЗОВАНИЙ

Изменения, внесенные в Гл.4 ГК РФ ФЗ “О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации” № 99-ФЗ от 05.05.14г., носят непоследовательный и внутренне противоречивый характер, создают правовую неопределенность в совокупности с другими Федеральными законами. Это признается, в частности, разработчиками концепции реформы гражданского законодательства, в рамках которой вносились эти изменения.

Поэтому корректное и доказательное систематическое истолкование изменений в ГК РФ как в целом, так и применительно к адвокатуре, в настоящий момент представляется проблематичным.

Вариантом прагматичного реагирования на явно бессистемные изменения законодательства о юридических лицах представляется отстаивание стабильности сложившегося правового регулирования адвокатуры, основывающееся на отсутствии каких-либо изменений в редакцию ФЗ “Об адвокатуре и адвокатской деятельности в РФ” в связи с внесенными в ГК РФ существенными изменениями.

1. Оборганизационно-правовой форме и видах юридических лиц в адвокатуре

1.1. Прежние редакции ГК РФ оперировали терминами “форма юридического лица” и “вид юридического лица” (ст.ст.50,52ГК РФ до 31.08.14г.). Действующая редакция указывает на существование различных “организационно-правовых форм”, “видов” и “типов” юридических лиц, не давая легальных определений.

Так ч.4 ст.49 ГК РФ, введенная ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г., установила, что особенности гражданско-правового положения юридических лиц отдельных организационно-правовых форм, видов и типов, а также юридических лиц, созданных для осуществления деятельности в определенных сферах, определяются в соответствии с настоящим Кодексом, другими законами и правовыми актами.

Систематическое толкование норм Гл.4 ГК РФ позволяет утверждать, что “организационно-правовая форма” в действующей редакции ГК РФ является родовым понятием, использованным законодателем для классификации юридических лиц, а не наименованием конкретного вида юридического лица, поскольку особенности правового положения сконструированы законодателем на видовом и/или подвидовом уровне.

Характерным примером может служить организационно-правовая форма “хозяйственное общество” (п.2 ст.50 ГК РФ), существующая в видах общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества с отдельной регламентацией для каждого из видов в § 2 Гл.4 ГК РФ.

Другим примером является организационно-правовая форма “учреждение” (пп.8) п.3 ст.50 ГК РФ), к которым отнесены государственные, муниципальные и частные учреждения. Из частных учреждений пп.8) п.3 ст.50 ГК РФ выделяет общественные учреждения, специфика которых ГК РФ не раскрывается (ст.12323 ГК РФ), а для государственных и муниципальных учреждений определяется три типа, различающихся по своему правовому положению – казенное, бюджетное и автономное учреждение (ст.12322 ГК РФ).

Для организационно-правовой формы “ассоциация (союз)” (пп.3) п.3 ст.50 ГК РФ) законодатель по существу установил открытый (“в том числе”) перечень видов юридических лиц, классифицируемых как ассоциация (союз), тем самым закрепив отсылку к другим законам (федеральным, поскольку гражданское законодательство отнесено к предмету ведения РФ согласно ст.71 Конституции РФ).

При этом п.5 ст.1238 ГК РФ прямо устанавливает, что особенности правового положения ассоциаций (союзов) отдельных видов могут быть установлены законами.

1.2. П.5 ст.3 ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г. устанавливает, что со дня вступления в силу данного закона юридические лица создаются в организационно-правовых формах, предусмотренных для них Гл.4 ГК РФ (в редакции настоящего федерального закона).

Вышеприведенный анализ действующей редакции Гл.4 ГК РФ позволяет утверждать, что отнесение юридического лица к организационно-правовой форме “ассоциация (союз)” не меняет ни вида юридического лица, ни соответствующего этому виду правового положения, определенного существующим федеральным законом, если федеральный закон о юридических лицах соответствующего вида согласуется с действующей редакцией Гл.4 ГК РФ (п.4 ст.3 ФЗ “О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации”).

1.3. Применительно к юридическим лицам, существующим на основании ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” это означает следующее.

Поскольку адвокатские палаты прямо отнесены к ассоциациям (союзам) собственно ГК РФ (пп.3) п.3 ст.50 ГК РФ), а не переходными положениями ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г., адвокатские палаты должны рассматриваться как предусмотренный ГК РФ вид организационно-правовой формы “ассоциация (союз)”, особенность которого установлена в соответствии с настоящим Кодексом другим законом (п.4 ст.49 ГК РФ).

Ввиду того, чтонекоммерческие партнерства (правовое положение которых отдельно в нормах ГК РФ не раскрывается) также отнесены новой редакцией к одному из видов ассоциаций (союзов), сказанное выше об адвокатских палатах может быть распространено и на адвокатские образования в форме коллегии адвокатов и адвокатского бюро. Правовыми основаниями для такого вывода являются нормы п.18 ст.22, п.2 ст.23 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, устанавливающие, что к отношениям, возникающим в связи с учреждением, деятельностью и ликвидацией коллегии адвокатов и адвокатского бюро применяются правила, установленные для некоммерческих партнерств с особенностями, предусмотренными ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”. (В отношении правовой регламентации уставов коллегий и бюро следует отметить, что ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г. не внесено специальных изменений в ФЗ “О некоммерческих организациях”.)

Таким образом, адвокатские палаты, коллегии адвокатов и адвокатские бюро являются предусмотренными ГК РФ видами ассоциации (союза), на которые распространяются, соответственно, нормы подпараграфа 4 § 6 Гл.4 (ст.ст.1238-12311 ГК РФ).

Поскольку в соответствии с п.5ст.1238 ГК РФ особенности правового положения ассоциаций (союзов) отдельных видов могут быть установлены законами, ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” должен рассматриваться именно в качестве федерального закона, определяющего особенности правового положения адвокатских палат, коллегий адвокатов и адвокатских бюро.

При этом характер изменений, которые должны вноситься в учредительные документы коллегий адвокатов и адвокатских бюро для приведения их в соответствие с ГК РФ в порядке, установленном п.7 ст.3 ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г., связан с выявлением и устранением противоречий между новой редакцией ГК РФ в отношении ассоциаций (союзов) и ФЗ “О некоммерческих организациях”.

1.4. Детальный анализ норм ФЗ “О некоммерческих организациях” на предмет степени их соответствия внесенным в ГК РФ изменениям заслуживает отдельного и подробного обсуждения, явно выходящего за рамки обсуждаемой темы.

Представляется существенным ограничиться констатацией того, что, с одной стороны, законодатель не счел необходимым признать ФЗ “О некоммерческих организациях” утратившим силу в связи с изменениями в Гл.4 ГК РФ, а, с другой стороны, ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” обладает большей юридической силой по сравнению с ФЗ “О некоммерческих организациях” одновременно и как специальный, и как более поздний федеральный закон.

1. Об уставе адвокатской палаты

2.1. Как указывалось выше, в терминах действующего ГК РФ адвокатская палата является отдельным видом ассоциации (союза), особенности правового положения которого установлены ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”.

Необходимо учитывать, что на адвокатскую палату распространяются, в частности, общие нормы о корпорациях (ст.ст.651-653 ГК РФ) и нормы ГК РФ об ассоциациях (союзах) (ст.ст.1238-12311 ГК РФ).

Критерием применимости норм ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” является п.4 ст.3 ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г., согласно которому впредь до приведения законодательных и иных нормативных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации, в соответствие с положениями Гражданского Кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона) законодательные и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, а также акты законодательства Союза ССР, действующие на территории Российской Федерации в пределах и в порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации, применяются постольку, поскольку они не противоречат положениям Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона).

2.2. Согласно п.1 ст.52 ГК РФ юридические лица, за исключением хозяйственных товариществ, действуют на основании устава. Устав юридического лица должен содержать сведения о наименовании юридического лица, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные для юридических лиц соответствующих организационно-правовой формы и вида. В уставах некоммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридических лиц.

В соответствии с п.2 ст.1239 ГК РФ устав ассоциации (союза) помимо названных выше положений должен содержать также условия о порядке вступления (принятия) членов в ассоциацию (союз) и выхода из нее; сведения о составе и компетенции органов ассоциации (союза) и порядке принятия ими решений; об имущественных правах и обязанностях членов ассоциации (союза); о порядке распределения имущества, оставшегося после ликвидации ассоциации (союза).

Указанным положениям не соответствует норма п.2 ст.29 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” о том, что адвокатские палаты субъектов РФ действуют на основании общих положений для организаций данного вида, предусмотренным настоящим Федеральным законом. Следовательно, адвокатская палата субъекта РФ должна иметь устав, содержание которого не противоречит требованиям ГК РФ.

В силу п.5 ст.35 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” Федеральная палата адвокатов действует на основании устава, принятого Всероссийским съездом адвокатов.

Однако поскольку п.71 ст.29, п.61 ст.35 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” устанавливают, что Федеральная палата адвокатов не подлежит реорганизации и ее ликвидация может быть осуществлена только на основании федерального закона, а адвокатская палата субъекта РФне подлежит реорганизации и ее ликвидация может быть осуществлена только на основании федерального конституционного закона об образовании нового субъекта РФ, нормы ГК РФ о преобразовании ассоциации (союза) (п.4 ст.1238 ГК РФ) к адвокатским палатам не применимы, а требование об указании порядка распределения имущества, оставшегося после ликвидации, может быть сформулировано только путем отсылки к соответствующему федеральному закону или федеральному конституционному закону.

2.3. Согласно п.2 ст.653 ГК РФ компетенция высшего органа корпорации определяется данным пунктом, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или законом. Следовательно, вопросы, отнесенные к компетенции высшего органа адвокатской палаты субъекта РФ п.2 ст.30 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, входят в компетенцию собрания (конференции) адвокатов и в свете внесенных в ГК РФ изменений.

В силу указания п.1 ст.1238 ГК РФ к компетенции собрания (конференции) адвокатов должны быть также дополнительно отнесены:

- утверждение и изменение устава адвокатской палаты;

- утверждение финансовой (бухгалтерской) документации адвокатской палаты;

- принятие решений о создании других юридических лиц, об участии в других юридических лицах, о создании филиалов и об открытии представительств;

- установление порядка определения размера и способа уплаты членских взносов;

- определение дополнительных имущественных взносов членов адвокатской палаты;

- возможности досрочного прекращения полномочия органа адвокатской палаты в случаях грубого нарушения органом своих обязанностей, обнаружившейся неспособности к надлежащему ведению дел или при наличии иных серьезных оснований.

В случае установления субсидиарной ответственности членов адвокатской палаты по ее обязательствам к компетенции собрания (конференции) адвокатов как высшего органа относится определение размера такой ответственности.

2.4. Условия о порядке вступления в члены адвокатской палаты субъекта РФ должны быть отражены в ее уставе и соответствовать требованиям ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”.

Учитывая, что абз.2 п.1 ст.12311 ГК РФ предусматривает право члена ассоциации (союза) выйти из нее в любое время, а п.2 ст.1239 ГК РФ требует закрепления в уставе положений о порядке выхода, устав адвокатской палаты субъекта РФ должен воспроизводить нормы ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” о прекращении статуса адвоката и связанным с нимпрекращении членства в адвокатской палате субъекта РФ.

2.5. Вопрос об имущественных правах и обязанностях членов также должен быть отражен в уставеадвокатской палаты субъекта РФ (п.2 ст.1239 ГК РФ).

В силу п.1 ст.12311 ГК РФ, отсылающего к положениям п.1 ст.652 ГК РФ, закрепленные в уставе права членов адвокатской палаты субъекта РФ должны включать:

- право на участие в управлении делами корпорации;

- право получать информацию о деятельности и знакомиться с ее бухгалтерской и иной документацией в случаях и порядке, предусмотренных законом и уставом;

- право обжаловать решения органов корпорации в случае и порядке, которые предусмотрены законом;

- право требовать возмещения причиненных убытков, действуя от имени адвокатской палаты;

- право оспаривать совершенные адвокатской палатой сделки и требовать применения последствий недействительности ничтожных сделок адвокатской палаты,действуя от имени адвокатской палаты.

Перечень прав члена адвокатской палаты открытый – уставом могут быть предусмотрены иные права.

Нормы п.2 ст.652 ГК РФ, устанавливающие императивную обязанность принять разумные меры по заблаговременному уведомлению корпорации и других участников корпорации о требовании возмещения причиненных корпорации убытков, позволяют установить в уставе специальный порядок уведомления членом адвокатской палаты других членов о своем намерении обратиться в суд.

2.6. П.4 ст.652 ГК РФ устанавливает открытый перечень обязанностей участника корпорации, который может быть расширен законом или уставом:

- участвовать в образовании имущества корпорации в необходимом размере и порядке, способом и сроки, предусмотренные законом или уставом;

- не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности корпорации;

- участвовать в принятии корпоративных решений, без которых корпорация не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом, если его участие необходимо для принятия таких решений;

- не совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда корпорации;

- не совершать действия (бездействие), которые существенно затрудняют или делают невозможным достижение целей, ради которых создана корпорация.

В соответствии с п.2 ст.12311 ГК РФ на члена ассоциации (союза) возложена обязанность уплачивать предусмотренные уставом членские взносы и по решению высшего органа вносить дополнительные имущественные взносы.

1. О внесении изменений в устав адвокатской палаты субъекта РФ

3.1. В соответствии с п.7 ст.3 ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г. учредительные документы, а также наименования юридических лиц, созданных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, подлежат приведению в соответствие с нормами главы 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона) при первом изменении учредительных документов таких юридических лиц. Изменение наименования юридического лица в связи с приведением его в соответствие с нормами главы 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона) не требует внесения изменений в правоустанавливающие и иные документы, содержащие его прежнее наименование. Учредительные документы таких юридических лиц до приведения их в соответствие с нормами главы 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона) действуют в части, не противоречащей указанным нормам.

Следовательно, законодателем не установлен определенный срок для внесения в устав адвокатской палаты соответствующих изменений.

3.2. Учитывая, что нормы ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, относящиеся к правовому положению адвокатских палат, согласуются с внесенными в ГК РФ изменениями, представляется, что изменившееся правовое регулирование деятельности юридических лиц затрагивает правовой статус адвокатской палаты довольно незначительно.

Для полного согласованияустава адвокатской палаты с изменившимся законодательством о юридических лицах определенная корректировка, безусловно, потребуется.

При этом представляется, что указание в новой редакции устава адвокатской палаты организационно-правовой формы “ассоциация (союз)” является столь же избыточным и лишенным практического смысла, как и указание, к примеру, для общества с ограниченной ответственностью соответствующих ему родовых объектов - “хозяйственное общество”, “коммерческая организация” или “корпоративное юридическое лицо”.

3.3. В заключение нельзя не отметить и то, что по букве ФЗ “О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей” № 129-ФЗ от 08.08.01г. к обязательным данным, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, относится именно “организационно-правовая форма” юридического лица (пп.б) п.1 ст.5 ФЗ № 129-ФЗ), а не его вид или тип.

Проводя параллель с коммерческими организациями, из данной нормы следует, что в свете новой редакции ст.50 ГК РФ для акционерного общества в Едином государственном реестре юридических лиц следует указать организационно-правовую форму “хозяйственное товарищество и общество”, что является наглядным примером качества юридической техники внесенных в законодательство о юридических лицах изменений.

1. Вывод

4.1. Вышесказанное, по мнению автора, позволяет сделать вывод о том, что корректным согласованием изменений, внесенных в Гл.4 ГК РФ ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г., с нормами не претерпевшего изменений специального законодательства об адвокатуре является применение ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” в соответствии с практикой его применения, сложившейся до принятия ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.14г. (включая правовую регламентацию наименования форм адвокатских образований, признаваемых юридическими лицами).

4.2. Практически это означает, что в ситуации, когда Управление Министерства юстиции прекратило регистрацию новых адвокатских образований, адвокатскому сообществу следует не пассивно выжидать, когда где-то вне адвокатуры сформируется точка зрения на применение внесенных в законодательство изменений или когда законодатель решит сделать следующий шаг, а предпринимать усилия по формированию правоприменительной практики, отвечающей стабильности ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” и тому истолкованию его норм, которое сложилось за последние годы.

В частности, новые адвокатские образования должны регистрироваться в прежних видах коллегий адвокатов и адвокатских бюро, а не под обобщенным наименованием союзов (ассоциаций), а отказы в регистрации – методично обжаловаться в суды всех инстанций с привлечением к участию в спорах как адвокатской палаты субъекта федерации, так и ФПА. Представляется актуальным именно судебное преодоление возникающих разногласий с регистрирующим органом для отстаивания стабильной, взвешенной и сбалансированной интерпретации законодательства об адвокатуре. Нельзя не учитывать также, что далеко не все правовые вопросы примененияФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ” нашли разрешение даже в течение почти пятнадцати лет действия федерального закона № 63-ФЗ, и адвокатуре следует сформулировать принципиальные подходы к поспешным законодательным инициативам.

В противном случае адвокатура рискует столкнуться с таким подзаконным регулированием и правоприменением, которые будут сформированы без должной компетентности или под воздействием случайных факторов, далеких от интересов адвокатского сообщества.

П.В.Царьков, адвокат АПМО