

Об обращении Акмолинского областного суда о признании неконституционной части 3 статьи 3 "Положения об адвокатуре Казахской ССР", утвержденного Законом Казахской ССР от 13 ноября 1980 года

Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 24 апреля 1997 года N 9/2

Конституционный Совет Республики Казахстан в составе: Председателя Конституционного Совета Кима Ю.А. и членов Конституционного Совета - Акуева Н.И., Ихсанова У.К., Мамонова В.В., Сабикенова С.Н., Темирбулатова С.Г., Шопина В.Д.; с участием представителя Сената Парламента Республики Казахстан, депутата Жалыбина С.М., заведующей отделом Министерства юстиции Республики Казахстан Амировой М.М., - в соответствии с пунктом 2 статьи 72 Конституции Республики Казахстан и подпунктом 1 пункта 4 статьи 17 Указа Президента Республики Казахстан, имеющего силу конституционного закона, "О Конституционном Совете Республики Казахстан" рассмотрел в открытом заседании обращение Акмолинского областного суда о признании неконституционной части 3 статьи 3 "Положения об адвокатуре Казахской ССР", утвержденного Законом Казахской ССР от 13 ноября 1980 года, с изменениями и дополнениями от 28 июня 1991 года и 5 октября 1995 года.

Заслушав сообщение докладчика - члена Конституционного Совета Сабикенова С.Н., выступления представителей Парламента Республики Казахстан, Министерства юстиции Республики Казахстан, изучив имеющиеся материалы и ознакомившись с заключениями специалистов - заведующего кафедрой конституционного и административного права Казахского национального государственного университета им.Аль-Фараби, доктора юридических наук, профессора Кима В.А. и председателя Алматинской городской коллегии адвокатов, президента Союза адвокатов Республики Казахстан Карчегенова К.К., Конституционный Совет Республики Казахстан

У С Т А Н О В И Л :

В Конституционный Совет Республики Казахстан обратился акмолинский областной суд с представлением за подписью председателя Касимова А.А. о признании неконституционной части 3 статьи 3 "Положения об адвокатуре Казахской ССР", утвержденного Законом Казахской ССР от 13 ноября 1980 года, с изменениями и дополнениями от 28 июня 1991 года и 5 октября 1995 года.

Поводом к обращению явилось рассмотрение акмолинским областным судом гражданского дела по иску Жалгасова Е.Б. о признании незаконным приказа Областного управления юстиции от 22 января 1996 года об отказе в регистрации создаваемой инициативной группой граждан (юристов) во главе с Жалгасовым Е.Б.

Областной коллегии адвокатов N 2 в организационно-правовой форме "общественное объединение".

Решением Акмолинского областного суда от 7 августа 1996 года иск был удовлетворен и управление юстиции Акмолинской области обязано было зарегистрировать акмолинскую областную коллегию адвокатов N 2 в форме общественного объединения в качестве юридического лица.

В обоснование своего решения суд указал, что согласно статье 106 Гражданского кодекса Республики Казахстан и Закона Республики Казахстан "Об общественных объединениях" от 31 мая 1996 года общественными объединениями признаются объединения граждан, созданные на добровольной основе для достижения ими общих целей. Действующее "Положение об адвокатуре Казахской ССР" называет коллегию адвокатов добровольным объединением лиц, занимающихся адвокатской деятельностью (ст.3), что не противоречит закону "Об общественных объединениях". Суд также сослался на заключение научной экспертизы, согласно которой коллегии адвокатов относятся к общественным объединениям граждан. Поскольку порядок регистрации общественных объединений установлен единый, то, по мнению, суда, не требуется предварительного согласия государственного органа на создание общественного объединения.

Определением Судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Республики Казахстан от 23 ноября 1996 года данное решение отменено и дело направлено на новое судебное рассмотрение в тот же суд в ином составе судей. Вместе с тем Акмолинскому областному суду было предложено обратиться в Конституционный Совет с представлением о признании неконституционной части 3 статьи 3 Закона об адвокатуре.

Анализируя данное обращение и материалы к нему, Конституционный Совет исходит из следующего.

В Конституции Республики Казахстан закреплены права и свободы человека как абсолютные и неотчуждаемые (п.2 ст.12) и подчеркивается, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами, и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения (п.1 ст.39).

Пункт 1 статьи 23 Конституции Республики Казахстан гласит: "Граждане Республики Казахстан имеют право на свободу объединений. Деятельность общественных объединений регулируется законом". Кроме того, статья 5 Конституции четко определяет случаи, когда запрещается создание и деятельность общественных объединений, за пределами ограничений которых граждане могут реализовать все свои права, не нуждаясь в чем-либо согласии или утверждении их намерений по поводу использования своих прав.

На основании и во исполнение указанных конституционных положений, а также в

порядке реализации пункта 2 статьи 92 Конституции Республики принят Закон Республики Казахстан "Об общественных объединениях" от 31 мая 1996 года, в котором подчеркивается, что "право на свободу объединений представляет собой одно из важнейших конституционных прав человека и гражданина, реализация которого отвечает интересам общества и находится под защитой государства".

Создаваемую Акмолинскую областную коллегия адвокатов № 2 в организационно-правовой форме "общественное объединение", являющуюся юридическим лицом, в соответствии со статьей 34 Гражданского кодекса Республики Казахстан следует отнести к некоммерческим организациям, так как она не преследует цели извлечения прибыли и распределения ее между учредителями и содержится за счет отчислений от адвокатских гонораров.

В статье 3 Закона "Об общественных объединениях" устанавливается, что его действие распространяется на все общественные объединения, но особенности, связанные с созданием, деятельностью и ликвидацией политических партий, профсоюзов и отдельных видов общественных объединений, могут регулироваться иными законодательными актами. В соответствии с этой статьей правомерно издание специального акта, регулирующего порядок организации и деятельности адвокатуры в рамках общих принципов, определяющих основы создания и деятельности общественных объединений в целом.

Рассматривая "Положение об адвокатуре Казахской ССР" от 13 ноября 1980 года, с изменениями и дополнениями от 28 июня 1991 года и 5 октября 1995 года, в частности, часть 3 статьи 3 Положения, следует отметить, что речь идет именно не об особенностях, допускаемых в рамках общих принципов, а об отказе от общих принципов под видом учета особенностей. Общие же принципы, изложенные выше, установлены в Конституции и соответствующих ей законах Республики Казахстан.

В Законе "Об общественных объединениях" от 31 мая 1996 года для регистрации общественных объединений не устанавливается порядок получения предварительного согласия вышестоящего органа на создание объединения и порядок утверждения его в местных исполнительных органах для регистрации, предусмотренный частью 3 статьи 3 рассматриваемого Положения.

Таким образом, порядок создания коллегий адвокатов как добровольных объединений лиц, занимающихся адвокатской деятельностью, регламентированный частью 3 статьи 3 "Положения об адвокатуре Казахской ССР" от 13 ноября 1980 года, с изменениями и дополнениями от 28 июня 1991 года и 5 октября 1995 года, не соответствует общим и основным принципам организации общественных объединений, установленным в Конституции Республики Казахстан и Законе "Об общественных объединениях" от 31 мая 1996 года.

Кроме того, требование, предусмотренное частью 3 статьи 3 "Положения об адвокатуре Казахской ССР", не содержится и в других касающихся этого вопроса

з а к о н а х .

В Указе Президента Республики Казахстан, имеющем силу закона, "О государственной регистрации юридических лиц" от 17 апреля 1995 года, с изменениями и дополнениями от 31 августа 1995 года, 5 октября 1995 года и 26 января 1996 года, устанавливающим общий порядок регистрации, также отсутствует обязательность получения согласия вышестоящего органа на создание общественного объединения .

В соответствии с Указом Президента Республики Казахстан, имеющим силу закона, "О лицензировании" от 17 апреля 1995 года, с дополнениями и изменениями от 31 августа 1995 года и 7 апреля 1997 года, оказание адвокатских услуг подлежит лицензированию. Порядок получения согласия вышестоящего органа и утверждение в местных исполнительных органах данным Законом также не включаются в требования, необходимые для лицензирования .

Государство не осуществляет финансирование деятельности коллегии адвокатов. Государственное финансирование осуществляется на основе Закона о республиканском бюджете. Закон Республики Казахстан "О Республиканском бюджете на 1997 год" от 31 декабря 1996 года не содержит норм, связанных с государственным финансированием коллегий адвокатов. В соответствии с пунктом 3 статьи 13 Конституции, статьями 23 УПК Казахской ССР и 90-1 ГПК Казахской ССР государство только оказывает юридическую помощь бесплатно, оплачивая при этом труд адвокатов. Действующая Конституция не допускает слияние государственных и общественных институтов, возложения на общественные объединения функций государственных органов (пункты 1, 2 статьи 5).

Изложенное дает основание полагать, что часть 3 статьи 3 "Положения об адвокатуре Казахской ССР" ущемляет права и свободы граждан, закрепленные в статье 23 Конституции Республики Казахстан.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 31-33 Указа Президента Республики Казахстан, имеющего силу конституционного закона, "О Конституционном Совете Республики Казахстан", Конституционный Совет

П О С Т А Н О В Л Я Е Т :

1. Часть 3 статьи 3 "Положения об адвокатуре Казахской ССР", утвержденного Законом Казахской ССР от 13 ноября 1980 года, с изменениями и дополнениями от 28 июня 1991 года и 5 октября 1995 года, признать неконституционной как ущемляющую права и свободы человека и гражданина, закрепленные в пункте 1 статьи 23 Конституции Республики Казахстан.

2. В соответствии с пунктом 2 статьи 39 Указа Президента Республики Казахстан, имеющего силу конституционного закона, "О Конституционном Совете Республики Казахстан", законы, признанные ущемляющими закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина, и в силу этого неконституционные, утрачивают

юридическую силу и не подлежат применению. Решения судов и иных правоприменительных органов, основанные на таком законе, исполнению не подлежат.

3. В соответствии с пунктом 3 статьи 74 Конституции Республики Казахстан, постановление вступает в силу со дня его принятия, является общеобязательным на всей территории Республики, окончательным и обжалованию не подлежит с учетом случаев, предусмотренных пунктами 2 и 3 статьи 38 Указа Президента Республики Казахстан, имеющего силу конституционного закона, "О Конституционном Совете Республики Казахстан".

© 2012. РГП на ПХВ «Институт законодательства и правовой информации Республики Казахстан»
Министерства юстиции Республики Казахстан