3. Правоотношения, которые сопряжены с применением последствий недействительности сделки, называют реституционными. Основания возникновения данных правоотношений исходят из юридического состава фактов совершения недействительной сделки и непосредственного осуществления исполнения по ней. Содержание таких правоотношений выступает совокупность субъективных реституционных прав и обязанностей сторон оспариваемой сделки.
4. Реституционные правоотношения можно определить в качестве относительных, обязательственных, охранительных гражданских правоотношений, которые возникают вследствие совершения недействительной сделки и осуществления исполнения по ней, а также сопряжены с применением последствий недействительности сделки.
5. Специальные последствия недействительности сделок в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) не исключают реституционного характера обязательственных охранительных правоотношений, которые возникают в связи с применением этих последствий. Данные правоотношения обладают всеми элементами реституционного правоотношения. Содержание таких правоотношений включает в себя совокупность субъективных реституционных прав и обязанностей несостоятельного должника и его контрагента по недействительной сделке.
6. Последствия недействительности сделок несостоятельного должника определяют в качестве специальной, "банкротной", реституции, предполагающей с одной стороны обязанность контрагента должника возвратить полученное от должника в конкурсную массу, а с другой стороны – удовлетворение требований к должнику по возврату полученного по недействительной сделке в порядке и очередности, установленнойФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая): федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в редакции от 08.12.2020) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 32. – Ст.3301;
2. О несостоятельности (банкротстве): Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 29.12.2014) // Российская газета. 02.11.2002, № 209–210.
3. Макаров И.А. К вопросу об оспаривании в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) действий по уплате (взиманию) налогов и иных обязательных платежей // Закон. 2012. N 11. С.45-50.
4. Праскелова Д.В. Особенности применения последствий недействительности оспоримых сделок // Правовое государство: теория и практика. 2014. № 3 (37). С. 41-44.
5. Федчун, А. В. Право на оспаривание сделок наследодателя: поиск баланса интересов / А. В. Федчун // Правовая парадигма. – 2017. – Т. 16. – № 4. – С. 117-125

Пухалов И.А., Прохоров Д.Д.

Проблемы законности посягательства на адвокатскую тайну

*Кубанский государственный аграрный университет им. И. Т. Трубилина
(Россия, Краснодар)*

doi: 10.18411/lj-06-2021-237

Аннотация

За разглашение сведений, составляющих адвокатскую тайну, адвокат может быть привлечен к дисциплинарной ответственности советом адвокатской палаты. Но

всё это, как отмечается в статье, должно быть осуществлено на законных основаниях. В статье рассмотрены проблемы законности посягательства на адвокатскую тайну.

Ключевые слова: адвокатская тайна, адвокат, следователь, юридическая помощь, оперативно-розыскные мероприятия, следственные действия.

Abstract

For the disclosure of information constituting an advocate secret, a lawyer may be brought to disciplinary responsibility by the council of the lawyer's chamber. But all this, as noted in the article, must be carried out legally. The article deals with the problems of legality of encroachment on attorney secrecy.

Keywords: advocate secret, lawyer, investigator, legal aid, operational search measures, investigative actions.

Деятельность адвоката – это, прежде всего, квалифицированная юридическая помощь, выражающаяся в участие в различных типах процессуальных действий, а также в подготовке юридической документации, в разъяснение различных вопросов и т.д. [4].

Согласно ст. 8 Федерального закона РФ от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (в ред. от 02.06.2016) [1], *адвокатской тайной* являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

Адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

Проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.

Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей.

Указанные ограничения не распространяются на орудия преступления, а также на предметы, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Действующее законодательство не содержит уголовной или административной ответственности адвоката за разглашение им сведений [2], составляющих адвокатскую тайну. За разглашение сведений, составляющих адвокатскую тайну, адвокат может быть привлечен к дисциплинарной ответственности советом адвокатской палаты. Мерой дисциплинарной ответственности адвоката за совершенный проступок может быть замечание, предупреждение, прекращение статуса адвоката, иные меры, установленные собранием (конференцией) соответствующей адвокатской палаты.

Также за разглашение указанных сведений адвокат может быть привлечен к гражданско-правовой ответственности. По решению суда на адвоката может быть возложена обязанность возместить ущерб, причиненный лицу в результате разглашения сведений, составляющих адвокатскую тайну, компенсировать моральный вред, совершить иные действия, связанные с прекращением нарушения прав доверителя или другого лица.

Говоря о процессуальной деятельности, важно отметить, что она заключается в непосредственных действиях представителя по конкретному делу от имени и в интересах представляемого, которые порождают конкретные процессуальные права и обязанности у представляемого [5].

Заинтересованное лицо вправе обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Заинтересованность лица в судебной защите при обращении в суд будет иметь место в том случае, если оно считает, что его права, свободы или охраняемые законом интересы неправомерно нарушены либо оспариваются.

На первый взгляд может показаться, что права адвоката не могут нарушаться посягательствами третьих лиц на сведения, составляющие адвокатскую тайну. Ведь такими посягательствами нарушаются прежде всего права лица, доверившего адвокату сведения о своей частной жизни.

Однако подобными посягательствами нарушаются и права адвоката. Адвокат оппонирует власть имущим. Для этого нужен высокий профессионализм, настойчивость и смелость, потому что спорить с властями небезопасно. Ведь адвокат доказывает ни много, ни мало, что следователь применил недозволенные методы расследования, не проверил все версии, не разобрался в деле, незаконно арестовал честного человека, без достаточных оснований. Произвел обыск, прослушал телефонные разговоры и т.д. Иными словами, адвокат изобличает следователя в недобросовестности, а иногда и в грубых нарушениях закона. Тот же упрек адвокат делает и надзирающему за следствием прокурору. В лице следователя и Прокурора адвокат имеет раздраженных, обиженных людей, спасающих честь мундира. И если адвокат очень активен, настырен, непримирим, то его пытаются сломить. Некоторые судьи тоже без особых симпатий относятся к адвокатам. Ведь адвокаты добиваются отмены или изменения вынесенных ими приговоров, т.е. выявления и исправления судебных ошибок [3].

А кому хочется признать свои ошибки? Вот и получается, что адвокат – «чужой» человек, мешающий «всемирному делу борьбы с преступностью». Чтобы «утихомирить» адвоката, показать свою власть над ним, применяются самые разнообразные приемы.

Самый распространенный из них можно назвать «вывести из игры». Не единичны попытки завладеть адвокатской тайной, сделать адвоката свидетелем. Ведь свидетель не может быть одновременно защитником.

Неотъемлемой частью адвокатской деятельности является соблюдение адвокатом адвокатской тайны (ст. 6 - 8 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре), т.е. обеспечение недоступности для третьих лиц, включая государственные органы, в том числе органы предварительного следствия, любых сведений, обладателем которых стал адвокат в связи с оказанием юридической помощи своему доверителю. Любое произвольное ограничение адвокатской тайны представляет собой, таким образом, ущемление права адвоката на труд, установленное ст. 37 Конституции РФ

Законодательно закрепленная обязанность по сохранению адвокатом сведений, доверенных ему подзащитным в связи с выполнением адвокатом профессиональных функций, одновременно является правом последнего на сохранение таких сведений и их защиту от любых незаконных посягательств третьих лиц.

Таким образом, в случае посягательств третьих лиц на сведения, составляющие адвокатскую тайну, которыми располагает адвокат, права, свободы и законные интересы адвоката нарушаются, в связи с чем при обращении в суд он является заинтересованным лицом в смысле ст. 3 ГПК РФ и ст. 123 УПК РФ.

1. Федеральный закон РФ от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (в ред. от 31.07.2020) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

2. Смирнова Е.С. Обеспечение защитником прав подсудимого при рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции: Автореф. дисс... канд. юрид. наук. - М.: Российская таможенная академия, 2011.
3. Схалыхо И.И. Участие защитника в доказывании по уголовным делам: Автореф. дисс... канд. юрид. наук. Краснодар: КубГУ, 2006.
4. Гринь Е.А., Батлукова А.Д. Адвокатская этика – основа деятельности адвоката // В сборнике: Поколение будущего. сборник избранных статей Международной студенческой научной конференции. Санкт-Петербург, 2020. С. 97-99.
5. Гринь Е.А., Градинар Э.В. О судебном (процессуальном) представительстве и представительстве по назначению суда // Аграрное и земельное право. 2020. № 9 (189). С. 129-132.

Рабец А.П., Новосёлова Д.И.

К вопросу о полномочиях по управлению коммандитным товариществом

ФГАОУВО «Дальневосточный федеральный университет»

(Россия, Владивосток)

doi: 10.18411/lj-06-2021-238

Аннотация

В настоящей статье автор характеризует понятие «коммандитное товарищество», порядок управления товариществом на вере. Выявляя отличия в круге полномочий участников, связанных с управлением коммандитным товариществом, автор приходит к выводу о целесообразности наделения вкладчиков правом управления коммандитным товариществом хотя бы пропорционально суммам внесённых ими вкладов.

Ключевые слова: гражданское законодательство, хозяйственные товарищества, товарищество на вере, полное товарищество, полномочия по ведению дел и управлению, общее собрание.

Abstract

In this article, the author characterizes the concept, of «limited partnership», the procedure for managing a limited partnership. Characterizing, the differences in the terms of reference of the participants related to the management and conduct of the limited partnership, the author comes to the conclusion that it is advisable to vest the investors with the right to manage the limited partnership in proportion to the amount of their contributions.

Keywords: civil legislation, business partnerships, limited partnership, general partnership, subsidiary liability, powers to conduct business and management, general meeting.

Согласно статье 82 Гражданского кодекса Российской Федерации [2], товарищество на вере (коммандитное товарищество) – это товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (ст. 82 ГК РФ).

Управляют деятельностью коммандитного товарищества полные товарищи. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе как по доверенности. Также они не имеют право оспорить действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества. Каждому полному товарищу дано право осуществлять действия от имени товарищества, если учредительный договор не установил, что всеми полными