



ВСЕРОССИЙСКИЙ НЕЗАВИСИМЫЙ ПРОФСОЮЗ АДВОКАТОВ

Волоколамское шоссе 15, Москва, Россия, 125080
email: info@trunov.com тел: +7(499) 158-8581

« _ » _____ 2021

№ _____

В судебную коллегию по гражданским делам
Московского городского суда

Административный истец - **Трунов Игорь
Леонидович**

Председатель Всероссийского независимого
профессионального союза адвокатов
125080 г. Москва, Волоколамское шоссе д. 15/22

Административный ответчик - **Министерство
юстиции Российской Федерации**
119991 г. Москва, ул. Житная д. 14

«На решение Замоскворецкого районного суда г.
Москвы от 25 января 2020 года по делу №2а-
1638.2020 по иску Трунова к Министерству
юстиции РФ «Об оспаривании решения
Министерства юстиции Российской Федерации от
20 ноября 2020 года об отказе в государственной
регистрации Всероссийского независимого
профессионального союза адвокатов при
создании».

*Мотивированное решение изготовлено
30 Декабря 2020 г. и размещено на сайте
Замоскворецкого районного суда с извлечениями.*

АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ЖАЛОБА

Решением Замоскворецкого районного суда г. Москвы от 25 декабря 2020 года в удовлетворении иска Трунова И.Л. к Министерству юстиции РФ Об оспаривании решения Министерства юстиции Российской Федерации от 20 ноября 2020 года об отказе в государственной регистрации Всероссийского независимого профессионального союза адвокатов при создании» отказано.

До настоящего времени мотивированное решение суда истцу не вручено.

Ознакомившись с текстом решения суда (с извлечениями) на официальном сайте Замоскворецкого районного суда г. Москвы, считаю его незаконным, необоснованным и подлежащим отмене по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 310 КАС РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 176 КАС РФ, решение суда должно быть законным и обоснованным. Данный принцип наделяет суд обязанностью всестороннего и полного установления всех фактических обстоятельств по административному делу.

Административный истец считает, что суд неправильно определил обстоятельства, имеющие существенное значение для дела; выводы суда первой инстанции, изложенных в решении суда, не соответствуют обстоятельствам административного дела; суд неправильно применил нормы материального права.

В своем решении суд ошибочно указал, что права, свободы и законные интересы административного истца не нарушены; Минюстом России соблюдены требования вышеназванных нормативных правовых актов, Минюстом России является полномочным государственным органом по принятию соответствующих решений; оснований считать, что нарушен порядок принятия оспариваемого решения, не имеется; у Минюста России имелись основания для принятия оспариваемого решения.

Данные выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам, имеющим значение для административного дела.

Согласно статье 30 (часть 1) Конституции РФ, каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов. Свобода деятельности общественных объединений гарантируется.

Всероссийский независимый профессиональный союз адвокатов (далее - Профсоюз) создан как добровольное общественное объединение граждан, связанных общими профессиональными интересами по роду их деятельности в организационно-правовой форме общественной организации в целях представительства и защиты социально-трудовых прав и интересов.

Отказывая в удовлетворении иска, суд сослался на то, что профсоюзы создаются в сфере трудовых отношений, объединяют граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, и регулируют отношения между работником и работодателем. Право на создание профессиональных союзов имеют работники, в то время как

адвокаты не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника. То есть, суд своим решением

Полагаю данный вывод суда в отношении права адвокатов объединяться в профсоюзы является не соответствующим положениям закона, ограничивает право адвокатов, как профессиональное сообщество, связанное общими социально-трудовыми и профессиональными интересами.

Адвокатская деятельность в соответствии с законом об адвокатуре, характеризуется, как труд адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи.

В соответствии с пунктом 8 статьи 25 Закона об адвокатуре при работе по назначению адвокат получает оплату труда. Поэтому вся профессиональная деятельность адвоката входит в общий трудовой стаж. При этом труд адвоката оплачивается, в том числе, за счет средств федерального бюджета.

В уголовно-процессуальном кодексе РФ (ст. 45, 50, 132) закреплены положения об оплате труда адвоката в уголовном судопроизводстве. ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» (ст. 24, 35), как и иные многочисленные нормативно правовые акты, регламентирует оплату труда адвоката.

Адвокатская деятельность есть трудовая деятельность в силу следующих характеристик. Адвокат, осуществляя свои профессиональные обязанности затрачивает физические, интеллектуальные, моральные усилия в итоге получая результат своего труда, создает предметы производства, такие как процессуальные и иные документы и др., производит материальные затраты организационного, технического и иного характера, выполняет он все это с целью оказания квалифицированной юридической помощи нуждающимся в ней и получает за это денежное вознаграждение. Таким образом, в адвокатской деятельности присутствуют все элементы, составляющие понятие труда: затраты, трудовая деятельность, конечный продукт, обусловленный ею, и стоимость, возникшая в результате этой деятельности.

При этом необходимо отметить, что в определении профсоюза, изложенного в ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996 N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" отсутствует какое-либо указание о том, что граждане должны являться работниками.

Противоречит решение суда и положениям Конвенции №87 Международной организации труда "Относительно свободы ассоциаций и защиты права на организацию" (принята в г. Сан-Франциско 09.07.1948 на 31-ой сессии Генеральной конференции МОТ): согласно статье 7 которой, приобретение прав юридического лица организациями трудящихся и предпринимателей, их федерациями и конфедерациями не может быть

подчинено условиям, способным воспрепятствовать применению постановлений статей 2, 3 и 4.

Статья 2 Конвенции гласит, что трудящиеся и предприниматели, без какого бы то ни было различия, имеют право создавать по своему выбору организации без предварительного на то разрешения, а также право вступать в такие организации на единственном условии подчинения уставам этих последних.

Согласно статье 3 (1.) Организации трудящихся и предпринимателей имеют право вырабатывать свои уставы и административные регламенты, свободно выбирать своих представителей, организовывать свой аппарат и свою деятельность и формулировать свою программу действий. (2.) Государственные власти должны воздерживаться от всякого вмешательства, способного ограничить это право или воспрепятствовать его законному осуществлению.

Статья 4 устанавливает положения, согласно которым организации трудящихся и предпринимателей не подлежат роспуску или временному запрещению в административном порядке.

Пунктом 1 статьи 1 Закона об адвокатуре установлено, что адвокат осуществляет деятельность на профессиональной основе, что в соответствии с пунктом 2 статьи 2 Закона о профсоюзах наделяет адвокатов безусловным правом на создание Профсоюза и вступление в него.

Профсоюзные организации, объединяющие адвокатов по профессиональному признаку уже на протяжении длительного периода времени существуют и действуют, как в Российской Федерации 1999 год создания, так и на территории иностранных государств, во Франции (https://fr.wikipedia.org/wiki/Syndicat_des_avocats_de_France), Канаде (<https://www.barreau.qc.ca/fr/ressources-avocats/associations-professionnelles/>) и др. Профессиональные союзы имеют целью изучение, защиту и развитие экономических, социальных и идеальных интересов своих членов и объединяют адвокатов по профессиональному признаку.

На основании статьи 4 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (далее - Закон № 82-ФЗ) профессиональные союзы являются отдельным видом общественных объединений, особенности создания и деятельности которых определяются специальным законом - Федеральным законом от 12.01.1996 № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» (далее - Закон № 10-ФЗ).

Вывод суда о законности решения Министерства юстиции РФ о том, что адвокат не является работником, в связи с чем адвокаты не вправе объединяться в профессиональные союзы противоречит общим принципам

создания и деятельности профессиональных союзов и прав адвокатом на представление и защиту своих профессиональных и социально-трудовых прав.

В соответствии с ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность (ч. 1 ст. 2). Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию (ч. 1 ст. 1).

Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" в пп. 10 п. 3 ст. 31 закрепляет социальные и профессиональные права адвокатов, которые в силу ст. 11 № 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" призваны защищать профсоюзные организации и их органы, кроме того, представлять и защищать права и интересы членов профсоюзов по вопросам индивидуальных трудовых и связанных с трудом отношений, а в области коллективных прав и интересов.

Профсоюзы защищают право своих членов свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Таким образом, адвокаты объединены общими профессиональными интересами на основе адвокатской деятельности, имеют профессиональные права и обязанности, социально-трудовые права и гарантии, специальное законодательство, регулирующее деятельность адвоката и вправе объединяться в профессиональные союзы.

В силу положений ст. 39 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", адвокаты вправе создавать общественные объединения адвокатов и (или) быть членами (участниками) общественных объединений адвокатов в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 2 Закона № 10-ФЗ профсоюз — добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о профсоюзах, все профсоюзы пользуются равными правами, вне зависимости от того, общие производственные или профессиональные интересы послужили основанием для объединения в них. Поэтому основой отношений Профсоюза с объединениями работодателей и органами государственной власти, как установлено пунктом 1 статьи 15 Закона о профсоюзах, является социальное партнерство и система коллективных договоров и соглашений.

Общероссийский профсоюз - добровольное объединение членов профсоюза - связанных общими социально-трудовыми и профессиональными интересами работников одной или нескольких отраслей, одного или нескольких видов экономической деятельности.

Не является законным и обоснованным вывод суда о том, что Закон №63-ФЗ не содержит положений о праве адвокатов на создание профсоюзов адвокатов.

Считаю, что отсутствие в Законе №63-ФЗ прямого указания на возможность создания профессиональных союзов не может ограничивать адвокатов и сотрудников адвокатских образований, которые в соответствии с Уставом, также являются членами профсоюза, в их праве объединяться в профессиональные союзы.

Прямое указание на наличие специального (особенного) порядка создания профсоюзов предусмотрено лишь для военнослужащих, сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, органов федеральной службы безопасности, таможенных органов Российской Федерации, Следственного комитета Российской Федерации, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации, судей и прокуроров, которое регламентируется соответствующими федеральными законами.

Что касается создания профсоюза адвокатов, закон не предусматривает специальный порядок, что свидетельствует о применении общего порядка создания профсоюзом адвокатов, согласно которому право на создание профсоюзов имеют граждане, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов (п. 1 ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996 N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности").

В соответствии с положениями ст. 39 Федерального закона №82-ФЗ адвокаты вправе создавать общественные объединения адвокатов и (или) быть членами (участниками) общественных объединений адвокатов в соответствии с законодательством Российской Федерации. В силу положений Федерального закона от 19.05.1995 N 82-ФЗ "Об общественных объединениях", профсоюз

является общественным объединением, что подтверждает право адвокатов создавать и быть членами профессиональных союзов.

Неправомерна ссылка суда на то, что отказ в регистрации Профсоюза обусловлен отсутствием в адвокатской деятельности трудовых отношений работника и работодателя, что по мнению суда может лишить адвокатов создавать общественные организации, объединяющие их в профессиональные союзы.

Действительно, адвокат в силу ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника.

Однако в абзаце втором части 1 указанной статьи предусмотрено, что адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с научной, преподавательской и иной творческой деятельности, с работой в качестве руководителя адвокатского образования, а также с работой на выборных должностях в адвокатской палате субъекта Российской Федерации (далее также - адвокатская палата), Федеральной палате адвокатов Российской Федерации (далее также - Федеральная палата адвокатов), общероссийских и международных общественных объединениях адвокатов. Согласно ФЗ "Об образовании в РФ" в список должностей педагогических работников входят: ассистент, декан факультета, начальник факультета, директор института, начальник института, доцент, заведующий кафедрой, начальник кафедры, заместитель начальника кафедры, профессор, преподаватель, старший преподаватель. Согласно перечню, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 28 апреля 2007 г. N 252, к числу творческих работников относят 170 должностей служащих и 19 профессий рабочих.

Таким образом, адвокат помимо адвокатской деятельности вступает в трудовые отношения в качестве работника.

Само определение общероссийского профсоюза ограничивает права граждан, занятых определенным видом экономической деятельности, в том числе и адвокатской, которая в соответствии с ОКВЭД Код 69.10 относится к деятельности в области права. В частности, в группировку деятельности в области права (69.10) включает:

- представление интересов одной стороны против другой стороны в судах или других судебных органах: консультирование и представительство в гражданских делах, консультирование и представительство в уголовных делах, консультирование и представительство в связи с трудовыми спорами;

- предоставление рекомендаций и консультаций по общим вопросам, включая подготовку юридических документов: свидетельств о регистрации компаний, уставов организаций и аналогичных документов, связанных с

созданием и деятельностью компаний, патентов и авторских свидетельств; юридических актов (завещаний, доверенностей и т.п.).

Не учтено судом и то обстоятельство, что согласно Устава Профсоюза, членами Всероссийского независимого профессионального союза адвокатов также являются работающие по найму у адвокатов, а также в адвокатских образованиях сотрудники, не имеющие права самостоятельно оказывать юридическую помощь (не имеющие статус адвоката), но выполняющие отдельные юридически значимые действия по поручению адвоката и помогающие ему в оказании юридической помощи - помощники адвоката и стажеры, а также сотрудники административно-хозяйственного персонала, не выполняющие юридически значимых действий в интересах доверителя.

Кроме того, Закон о профсоюзах не содержит положений, регламентирующих основания для отказа в государственной регистрации. Более того, согласно ч. 8 п. 1 ст. 8 Закона N 10-ФЗ федеральный орган государственной регистрации, его территориальные органы в субъектах РФ и уполномоченный регистрирующий орган не вправе контролировать деятельность профсоюзов, а также отказывать им в регистрации без мотивации.

Профсоюзная организация имеет право не регистрироваться. В этом случае она не пользуется правами юридического лица, что, однако, не влечет ограничения в правах, которыми наделены профсоюзы. Необходимо лишь принять решение о финансовом обслуживании в территориальной организации профсоюза.

Суд не дал надлежащей правовой оценки наличие в Российской Федерации не менее семь профессиональных союзов адвокатов. Ссылка суда на дату регистрации Профессионального союза адвокатов не имеет процессуального значения, поскольку закон о профсоюзах в части создания и государственной регистрации не менял своих положений. Приходится констатировать, что и Министерство юстиции РФ, и суд подходят к праву адвокатов на создание профсоюзов избирательно, регистрируя одних, отказывают в регистрации аналогичного профессионального союза.

Таким образом, суд пришел к ошибочному выводу, что адвокаты не вправе объединяться в профессиональные союзы, что в свою очередь дискриминирует права адвокатов по профессиональному признаку.

Согласно ч. 2 ст. 310 КАС РФ, основаниями для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке являются:

- 1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для административного дела;
- 2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для административного дела;

3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам административного дела;

4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

3. Неправильным применением норм материального права являются:

1) неприменение закона, подлежащего применению;

2) применение закона, не подлежащего применению;

3) неправильное истолкование закона, в том числе без учета правовой позиции, содержащейся в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации, Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Президиума Верховного Суда Российской Федерации.

Считаю, что решение суда не отвечает требованиям законности и обоснованности: принято с существенными нарушениями норм материального права и подлежит отмене.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 30 Конституции РФ, ст. 2, 8 Федерального закона от 12.01.1996 N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности", ст. 4, 23 Федерального закона «Об общественных объединениях», ст. 1,2, 25, 39 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», Конвенцией N 87 Международной организации труда "Относительно свободы ассоциаций и защиты права на организацию" (принята в г. Сан-Франциско 09.07.1948 на 31-ой сессии Генеральной конференции МОТ)ст. 299, 307, 309, 310 КАС РФ

ПРОШУ –

Отменить решение Замоскворецкого районного суда г. Москвы от 25 декабря 2020 года по делу №2а-1638.2020;

Не передавая дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, принять по делу новое решение, которым признать незаконным решение от 20.11.2020 года об отказе в государственной регистрации Всероссийского независимого профессионального союза адвокатов при создании;

Обязать Министерство юстиции РФ произвести государственную регистрацию Всероссийского независимого профессионального союза адвокатов.

Приложение:

1) Квитанция об оплате государственной пошлины;

2) Почтовые уведомления о направлении копии апелляционной жалобы административному ответчику.

Административный истец
д.ю.н., профессор, адвокат

Председатель Профсоюза

Трунов И.Л.