

Дело №СН-11\21 Б2
Дело № АБ-04-25\21АП

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

18 мая 2021 г.

г. Бишкек

Судебная коллегия по уголовным делам и делам о проступках Бишкекского городского суда, в составе председательствующего Воронцовой И.Н., судей Алгожоева З.Б., Кожомбердиева Н.К., при секретаре судебного заседания Кадырбековой А., с участием представителя Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики, Ли П., председателя Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики, Райымкулова Б., представителя Адвокатуры Кыргызской Республики, Ирлан уулу А., рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу председателя Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики Райымкулова Б. на постановление Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 года, которым жалоба на постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 1 от 5 января 2021 года о наложении взыскания по делу о нарушении к протоколу ГАР01-№000416 от 28 декабря 2020 года, оставлена без удовлетворения, а постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 1 от 5 января 2021 года о наложении взыскания по делу о нарушении к протоколу ГАР01-№000416 от 28 декабря 2020 года, оставлено без изменения.

(Судья Эсенбаев Н.Б.)

Заслушав доклад судьи Бишкекского городского суда Воронцовой И.Н., судебная коллегия,

У С Т А Н О В И Л А :

Постановлением Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 г. жалоба председателя Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики Райымкулова Б. на постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 1 от 5 января 2021 года о наложении взыскания по делу о нарушении к протоколу ГАР01-№000416 от 28 декабря 2020 года, оставлена без удовлетворения, а постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 1 от 5 января 2021 года о наложении взыскания по делу о нарушении к протоколу ГАР01-№000416 от 28 декабря 2020 года, оставлено без изменения.

На решение Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 г. председателем Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики Райымкуловым Б.

была подана апелляционная жалоба, в которой он просит постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики о наложении в отношении Адвокатуры Кыргызской Республики взыскания в виде штрафа 2 категории по ст. 293 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях и постановление Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 года отменить, производство по делу прекратить, так как судом были неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела, а именно размер вступительного взноса принятый на внеочередном Съезде адвокатов Кыргызской Республики от 3 марта 2016 года, который по сегодняшний день имеет юридическую силу и подлежит исполнению. В настоящее время, протокол внеочередного Съезда адвокатов Кыргызской Республики никем не оспорен и не рассмотрен по существу на предмет недействительности принятого решения коллегиальным органом. В соответствии с частью 3 статьи 23 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях, не является нарушением деяние лица, которым наносится вред правоохраняемым интересам, если оно совершается с целью выполнения законного решения должностного лица или коллегиального органа. В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» Съезд адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики является высшим коллегиальным органом Адвокатуры Кыргызской Республики. Судом также не были учтены форс-мажорные обстоятельства, возникшие в результате распространения коронавирусной инфекции на территории Кыргызской Республики, в результате, которого Адвокатура Кыргызской Республике не удалось организовать Съезд адвокатов и пересмотреть вопрос касательно размера вступительного взноса. В целях разрешения вопроса касательно размера вступительного взноса возникший в результате вынесенного предписания, Совет адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики принимает решение о созыве очередного Съезда адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики на 28 ноября 2020 года. Территориальным адвокатурам было поручено провести общее собрание, избрать делегатов на 2 Съезд адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики. Однако, как следует из письма территориальной Адвокатуры города Бишкек, 30 октября 2020 года ею был получен ответ на ее письмо от ЦГСЭН о запрете проведения общего собрания территориальной адвокатуры г. Бишкек запланированное на ноябрь 2020 года, во исполнении постановления Правительства Кыргызской Республики от 17 марта 2020 года № 163 «О мерах по предотвращению угрозы возникновения и распространения коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории Кыргызской Республики». В настоящее время только в двух из девяти территориальных адвокатур Адвокатуры Кыргызской Республики удалось провести общие собрания и избрать делегатов. Остальным территориальным адвокатурам провести общее собрание не представляется возможным из-за запрета органов местного самоуправления по причине сложной санитарно-эпидемиологической ситуации. Из вышеизложенного следует, что Адвокатурой Кыргызской Республики предпринимались, а также предпринимаются все меры по разрешению вопроса относительно вступительного взноса. Проведение Съезда адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики отложено на июнь 2021 года.

При этом для Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики, исполняющего решение высшего коллегиального органа Съезда адвокатов Кыргызской Республики возникает неопределенность в исполнении предписание ГААР при Правительстве Кыргызской Республики. Считаем, что постановление ГААР при

Правительстве Кыргызской Республики и постановление Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 года не соответствуют логике и подлежат отмене, так как Адвокатуры Кыргызской Республики исполнить предписание не представляется возможным, в связи с запретом в организации и проведения Съезда адвокатов.

Кроме этого, судом также не были принят во внимание тот факт, что Адвокатура Кыргызской Республики не входит и не включена в государственный реестр субъектов естественных монополий Кыргызской Республики и государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках Кыргызской Республики. Отметим, что в самом названии Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» выделены понятие института адвокатуры, как самоуправляемой организации, наделенной особым публично-правовым статусом, указанном в решении Конституционной палаты Верховного суда Кыргызской Республики от 11.03.2015 года. Так, в мотивировочной части выше обозначенного решения указано, что законодатель, в рамках своей конституционной дискреции, и в целях реализации требований Конституции, установил порядок организации адвокатской деятельности в форме автономной самоуправляемой профессиональной организации - Адвокатуры. Профессиональное адвокатское сообщество должно быть обществом, основанным на самостоятельности, которая, с одной стороны, будет способна обязать своих членов соблюдать нормы профессиональной этики, а с другой отстаивать права и независимость адвокатов от внешнего воздействия. Публично значимые функции, преследуемые цели, порядок выполнения своей работы является отличием Адвокатуры от других общественных объединений.

Судебная коллегия, выслушав мнение сторон, считает, что постановление Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 года, постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 1 от 5 января 2021 года о наложении взыскания по делу о нарушении к протоколу ГАР01-№000416 от 28 декабря 2020 года подлежат отмене, а производство по делу о нарушении подлежит прекращению на основании части 1 пункта 2 статьи 302 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях.

Так, согласно представленных материалов дела, в адрес Адвокатуры Кыргызской Республики поступило предписание Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 120 от 24 октября 2018 года об устранении нарушений антимонопольного законодательства Кыргызской Республики путем отмены барьера в виде стоимости вступительного взноса в размере 20000 сом с лиц, вступающих в члены Адвокатуры Кыргызской Республики, не предусмотренного нормативными правовыми актами, регулирующими деятельность адвокатов. Адвокатура Кыргызской Республики обратилась в Государственное агентство антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики с административной жалобой на вышеуказанное предписание. Решением Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики от 28 декабря 2018 года № 06/5-А в удовлетворении административной жалобы Адвокатуры Кыргызской Республики было отказано. В свою очередь, решением Межрайонного суда города Бишкек от 27 августа 2019 года в удовлетворении административного иска Адвокатуры Кыргызской Республики о признании недействительным предписания Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики от 24 октября 2018 года об

устранении нарушений норм антимонопольного законодательства Кыргызской Республики, отказано. В последующем решении судебной коллегии по административным и экономическим делам Бишкекского городского суда от 13 ноября 2019 года вышеуказанное решение Межрайонного суда города Бишкек от 27 августа 2019 года оставлено без изменения, а апелляционная жалоба Адвокатуры Кыргызской Республики, без удовлетворения. Постановлением Верховного суда Кыргызской Республики от 26 мая 2020 года решение Межрайонного суда города Бишкек от 27 августа 2019 года, определение судебной коллегии по административным и экономическим делам Бишкекского городского суда от 13 ноября 2019 года, оставлены в силе.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуры Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» от 14 июля 2014 года № 135, Адвокатура - это самоуправляемое профессиональное сообщество адвокатов, основанное на обязательном членстве в нем адвокатов Кыргызской Республики, создаваемое на основе общности профессиональных интересов, призванное выражать и защищать их интересы, содействовать повышению квалификации адвокатов и развитию адвокатской деятельности. **Адвокатура как институт гражданского общества не входит в систему государственных органов и органов местного самоуправления и осуществляет свою деятельность в соответствии с настоящим Законом и уставом Адвокатуры.** Адвокатура является некоммерческим юридическим лицом с самостоятельной организационно-правовой формой - Адвокатура

Согласно части 2 статьи 3 Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуры Кыргызской Республики и адвокатской деятельности», источником имущества Адвокатуры являются членские взносы, доходы от собственной деятельности и иные поступления, не запрещенные законодательством Кыргызской Республики. В Уставе Адвокатуры предусматриваются условия и порядок вступления в Адвокатуру, права и обязанности членов Адвокатуры, порядок уплаты членских взносов, порядок включения (закрепления) адвокатов в территориальную Адвокатуру.

Согласно положений Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуры Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» (статьи 22, 26, 31, части 5, 6 статьи 32), адвокат обязан вступить в члены Адвокатуры в течение месяца со дня получения лицензии и уплачивать членские взносы в размере и порядке, определяемых Адвокатурой. В случае неуплаты членских взносов в сроки, установленные уставом Адвокатуры, лицензия на право занятия адвокатской деятельностью приостанавливается по решению Министерства юстиции Кыргызской Республики. В случае невступления адвоката в члены Адвокатуры в течение одного месяца со дня получения лицензии, действие лицензии прекращается по решению Министерства юстиции Кыргызской Республики.

В соответствии с пунктом 1.1. Устава Адвокатуры Кыргызской Республики, Адвокатура Кыргызской Республики - это самоуправляемое профессиональное сообщество адвокатов, основанное на обязательном членстве в нем адвокатов Кыргызской Республики. Для вступления в Адвокатуру лицо, получившее лицензию на право занятия адвокатской деятельностью в течение 10 дней обязано: - подать заявление о вступлении в Адвокатуру и, - оплатить вступительный членский взнос.

На основании пунктов 5.2.1, 5.2.2 Устава Адвокатуры Кыргызской Республики, Съезд является высшим органом управления Адвокатуры и к компетенции Съезда адвокатов относится определение и утверждение предела размера членских взносов;

принятие решения о внесении изменений и (или) дополнений в Устав или принятия устава в новой редакции.

Анализ указанных нормативно-правовых актов свидетельствует о том, что Адвокатура Кыргызской Республики не является субъектом действия Закона Кыргызской Республики «О конкуренции» от 22 июля 2011 года № 116, который определяет организационные и правовые основы защиты и развития конкуренции и направлен на ограничение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, а также применение антимонопольного законодательства к хозяйствующим субъектам. При этом к хозяйствующим субъектам относятся коммерческие организации, некоммерческие организации, осуществляющие деятельность, приносящую ей доход, и индивидуальный предприниматель, чья профессиональная, приносящая доход, деятельность в соответствии с законодательством Кыргызской Республики подлежит государственной регистрации и (или) лицензированию.

Однако, как установлено, частью 2 статьи Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности», **Адвокатура как институт гражданского общества не входит в систему государственных органов и органов местного самоуправления и осуществляет свою деятельность в соответствии с настоящим Законом и уставом Адвокатуры.**

В соответствии с пунктом 1 Положения о Государственном агентстве антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики, Государственное агентство антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики является уполномоченным государственным антимонопольным органом, реализующим государственную антимонопольную политику и осуществляющим государственное антимонопольное регулирование **во всех отраслях экономики, за исключением топливно-энергетического комплекса, защиту и развитие конкуренции.** В соответствии с пунктом 7 данного Положения, одной из функций Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики является рассмотрение жалоб и заявлений физических и юридических лиц, независимо от форм собственности, по несоблюдению антимонопольного законодательства, законодательства о защите прав потребителей, рекламе Кыргызской Республики, в том числе неправомерных действий государственных органов и органов местного самоуправления.

Таким образом, исходя из изложенного, Адвокатура Кыргызской Республики, как институт гражданского общества, не входящий в систему государственных органов и органов местного самоуправления, не является хозяйствующим субъектом и не может нести ответственность по Закону Кыргызской Республики «О конкуренции», на который ссылается Государственное агентство антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики.

Во-вторых, Адвокатурой Кыргызской Республики, несмотря на необоснованные указания Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики в адрес Адвокатуры Кыргызской Республики об устранении нарушений антимонопольного законодательства Кыргызской Республики, предпринимались и предпринимаются меры для исполнения предписания и решения вопроса о вступительном членском взносе, принятым на Съезде адвокатов Кыргызской Республики 3 марта 2016 года.

В соответствии с нормативно-правовыми актами, регулирующими деятельность Адвокатуры Кыргызской Республики, выполнить предписание Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики об устранении нарушений антимонопольного законодательства Кыргызской Республики путем отмены барьера в виде стоимости вступительного членского взноса в размере 20000 сомов с лиц, вступающих в члены Адвокатуры Кыргызской Республики, может только Съезд адвокатов Кыргызской Республики, который является высшим органом Адвокатуры Кыргызской Республики, и все решения принятые им должны исполняться адвокатами, и только Съезд адвокатов Кыргызской Республики может отменить принятые ранее решения, в том числе и о вступительных взносах, и их размере.

Согласно пункта 2.1 Положения о порядке уплаты членских взносов в Адвокатуру Кыргызской Республики, при вступлении в Адвокатуру Кыргызской Республики адвокат обязан передать в собственность Адвокатуры Кыргызской Республики вступительный единовременный взнос в размере, установленном решением съезда Адвокатуры Кыргызской Республики для целей развития и укрепления Адвокатуры Кыргызской Республики, а также на общие нужды Адвокатуры Кыргызской Республики в соответствии с подпунктом 7.5, пункта 7 Устава Адвокатуры Кыргызской Республики.

Как следует из материалов дела, Совет адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики принимал решение о созыве очередного Съезда адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики на 28 ноября 2020 года. Однако, как следует из письма территориальной Адвокатуры города Бишкек от 30 октября 2020 года, ею был получен ответ от Центра государственного санитарно-эпидемиологического надзора города Бишкек (ЦГСЭН) о запрете проведения общего собрания территориальной адвокатуры г. Бишкек, запланированное на ноябрь 2020 года, в соответствии с постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 марта 2020 года № 163 «О мерах по предотвращению угрозы возникновения и распространения коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории Кыргызской Республики.

12 ноября 2020 года решением Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики дата проведения очередного 2 Съезда адвокатов Кыргызской Республики с 28 ноября 2020 года была перенесена на июнь 2021 года, то есть до улучшения эпидемиологической обстановки по коронавирусной инфекции в стране.

Согласно статьи 23 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях, не является нарушением деяние лица, которым наносится вред правоохраняемым интересам, если оно совершено с целью выполнения законного решения должностного лица или коллегиального органа.

На основании части 2 статьи 23 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях, решения коллегиального органа являются законными, если они отданы соответствующим лицом или коллегиальным органом в надлежащем порядке и в пределах полномочий, и по своему содержанию не противоречат закону и не связаны с нарушением конституционных прав и свобод лица.

Таким образом, исходя из анализа соответствующих положений Конституции Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности», Устава Адвокатуры Кыргызской Республики, Положения о порядке уплаты членских взносов в Адвокатуру Кыргызской Республики, во-первых, Адвокатура Кыргызской Республики не является субъектом действия Закона Кыргызской Республики «О конкуренции», а, во-вторых, Совет адвокатов Адвокатуры

Кыргызской Республики не правомочен в принятии решения об отмене барьера в виде стоимости вступительного взноса с лиц, вступающих в члены Адвокатуры Кыргызской Республики, поскольку такое решение является прерогативой Съезда адвокатов Кыргызской Республики, путем принятия и внесения изменений в Устав Адвокатуры Кыргызской Республики.

Исходя из изложенного, в соответствии с требованиями статьи 23, 302 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях, судебная коллегия считает, что постановление Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 года, постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 1 от 5 января 2021 года о наложении взыскания по делу о нарушении к протоколу ГАР01-№000416 от 28 декабря 2020 года подлежат отмене, а производство по делу о нарушении подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 302, 336-1 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях, судебная коллегия,

О П Р Е Д Е Л И Л А:

Постановление Октябрьского районного суда г. Бишкек от 2 февраля 2021 года, постановление Государственного агентства антимонопольного регулирования при Правительстве Кыргызской Республики № 1 от 5 января 2021 года о наложении взыскания по делу о нарушении к протоколу ГАР01-№000416 от 28 декабря 2020 года, отменить, производство по делу о нарушении прекратить.

Апелляционную жалобу председателя Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики Райымкулова Б. удовлетворить.

Определение в соответствии с частью 6 статьи 336-1 Кодекса Кыргызской Республики о нарушениях, обжалованию не подлежит.

Председательствующий

Судьи

Копия верна
Судья
Воронцова В.В.



...the ... of ...

...the ... of ...