**ПРОВАДЖЕННЯ №15**

**РІШЕННЯ № 17**

**ПРО ВІДМОВУ У ПОРУШЕННІ ДИСЦИПЛІНАРНОЇ СПРАВИ**

14 вересня 2024 року місто Київ

Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури Донецької області у складі Дисциплінарної палати: голови палати – Гавриш Ірини Іванівни, членів палати: Губенко Ольги Валеріївни, Ільющенка Юрія Анатолійовича, Конюшенко Ірини Данилівни, Лісової Дар’ї Олександрівни, Романець Вікторії Володимирівни, Скокіна Леоніда Леонідовича ,

розглянувши в онлайн-засіданні скаргу Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України про дисциплінарний проступок адвоката, довідку та матеріали перевірки відносно адвокатки Особа\_1(свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1), –

**ВСТАНОВИЛА:**

**Процедура розгляду скарги**

22.07.2024 (вх. №145) на електронну адресу КДКА Донецької області надійшла скарга Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України (надалі – Скаржник) щодо притягнення до дисциплінарної відповідальності адвокатки Особа\_1

29.07.2024 року Головою дисциплінарної палати КДКА Донецької області Гавриш І.І. проведення перевірки обставин, зазначених у скарзі, доручено члену дисциплінарної палатиОсоба\_2.

01.08.2024 (вих. №98) адвокатці Особа\_1членом дисциплінарної палати Особа\_2. був надісланий лист-повідомлення щодо надходження скарги та необхідності надання пояснень щодо обставин, зазначених в скарзі. Одночасно надіслана копія скарги з додатками.

07.08.2024 (вх. №159) адвокатка Особа\_1надіслала пояснення стосовно обставин, викладених у скарзі.

09.09.2024 членом дисциплінарної палати КДКА Донецької області Особа\_2. складено довідку за результатами перевірки відомостей, викладених у скарзі Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України щодо дій адвокатки Особа\_1.

 14.09.2024 член дисциплінарної палати КДКА Донецької області Особа\_2. подала на розгляд дисциплінарної палати КДКА Донецької області скаргу Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України про дисциплінарний проступок адвоката, довідку та всі матеріали перевірки.

**Виклад позицій та доводів учасників дисциплінарного провадження**

У скарзі Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України зазначається, що згідно з ст. 21 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» (надалі – Закон) під час здійснення адвокатської діяльності адвокат зобов’язаний, серед іншого, дотримуватись Присяги адвоката України та Правил адвокатської етики; підвищувати свій професійній рівень; виконувати рішення органів адвокатського самоврядування.

Підвищення кваліфікації є підвищенням професійного рівня адвоката, що є його важливим професійним обов'язком, дотримання якого має забезпечувати безперервне поглиблення, розширення й оновлення адвокатами своїх професійних знань, вмінь та навичок, за бажанням адвоката здобуття нової спеціалізації або кваліфікації у певній галузі права чи сфері діяльності на основі раніше здобутої освіти і практичного досвіду, забезпечувати адвокатів достатньою інформацією про зміни у чинному законодавстві та практиці його тлумачення та застосування.

НААУ забезпечує високий професійний рівень адвокатів України. Організація та реалізація процесу підвищення кваліфікації адвокатів в Україні здійснюється ВША НААУ за сприяння рад адвокатів регіонів та сторонніми операторами підвищення кваліфікації адвокатів, що акредитовані згідно вказаного Порядку. Органи адвокатського самоврядування співпрацюють з Вищою школою адвокатури НААУ з питань підвищення кваліфікації адвокатів України, надають їй необхідну інформацію та пропозиції.

Розділ II Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України (надалі – Порядок) визначає, що всі адвокати, інформація про яких внесена до Єдиного реєстру адвокатів України, зобов’язані постійно підвищувати свій професійний рівень (професійну кваліфікацію).

Один заліковий бал з підвищення кваліфікації адвокатів дорівнює 1 (одній) годині навчання, крім випадків, встановлених Порядком. Адвокат за рік має отримати не менше ніж 2 залікових бали за навчання з питань Правил адвокатської етики.

Всі адвокати, за виключенням окремих категорій, зазначених в Порядку, зобов’язані підвищувати кваліфікацію адвоката на рівні 10 годин на рік (10 залікових балів).Звітним роком з підвищення кваліфікації адвокатів є календарний рік, з 01 січня по 31 грудня кожного року. Вищою школою адвокатури НААУ ведеться особиста картка обліку залікових балів адвоката.

Адвокатам, які виконали вимоги щодо підвищення кваліфікації Вищого школою адвокатури НААУ, видається електронний сертифікат про підвищення кваліфікації (направляється на електронну адресу адвоката) з відповідним внесенням НААУ такої інформації до ЄРАУ. Форма сертифікату затверджується Вищою школою адвокатури НААУ.

Проте відповідно до відомостей з ЄРАУ та ВША НААУ, відсутня інформація про виконання адвокаткою Особа\_1вимог з підвищення кваліфікації.

Порушення або недотримання вищезазначених вимог є підставою для притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності (п. 1, 4, 5 ч.1 ст.21, ч. 1,3 ст.57 Закону).

Відповідно до ст.65 Правил адвокатської етики (далі – ПАЕ) адвокат зобов’язаний виконувати рішення органів адвокатського самоврядування, прийнятті в межах їх компетенції в спосіб, передбачений Законом.

Окрім того, факт не виконання адвокатом вимог щодо підвищення кваліфікації є самостійною підставою для притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності за порушення ч.3 ст.11, ст.65 ПАЕ, в частині невиконання рішень органів адвокатського самоврядування щодо обов’язку адвоката постійно підвищувати свій професійний рівень та кваліфікацію, володіти достатньою інформацією про зміни у чинному законодавстві.

Адвоката може бути притягнуто до дисциплінарної відповідальності в порядку дисциплінарного провадження, з підстав, передбачених Законом.

Приписами ст.34 Закону визначено, що підставою для притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності є вчинення ним дисциплінарного проступку.

Зокрема, до дисциплінарних проступків адвоката відносять: порушення Правил адвокатської етики та невиконання рішень органів адвокатського самоврядування (п.п.3, 6 ч.2 ст.34 Закону).

Скаржник вважає, що вищезазначене свідчить про наявність в діях адвокатки Особа\_1дисциплінарного проступку, а саме: невиконання професійного обов’язку, передбаченого ст. 21 Закону щодо підвищення професійного рівня; порушення абз.3 ст.11, абз.1 ст.65 Правил адвокатської етики.

Також Скаржник додатково звернув увагу на те, що відповідно до постанови Верховного Суду від 11.05.2018 у справі № 804/401/17 триваючим правопорушенням є проступок, пов’язаний з тривалим, неперервним невиконанням обов’язків, передбачених законом. Тобто, триваючі правопорушення характеризуються тим, що особа, яка вчинила якісь певні дії чи бездіяльність, перебуває надалі у стані безперервного продовження цих дій (бездіяльності). Ці дії безперервно порушують закон протягом якогось часу. Іноді такий стан продовжується значний час і увесь час винний безперервно вчиняє правопорушення у вигляді невиконання покладених на нього обов’язків.

Така позиція підтримується Верховним Судом і в подальших рішеннях, зокрема у постанові від 23.05.2018 у справі № 490/8624/15-а, постанові від 25.03.2020 у справі №175/3995/17-ц.

У постанові Верховного Суду від 09.08.2019 по справі № 1540/4358/18 через відсутність в Профільному законі, сформовано правовий висновок, згідно з яким триваючими визначаються правопорушення, які, почавшись з якоїсь протиправної дії або бездіяльності, здійснюються потім безперервно шляхом невиконання обов’язку. Початковим моментом такого діяння може бути активна дія або бездіяльність, коли винний або не виконує конкретний покладений на нього обов’язок, або виконує його неповністю чи неналежним чином. Відсутність у Профільному законі поняття «триваюче правопорушення» не може бути підставою для звільнення від відповідальності».

Скаржник впевнений, що вищевказаний дисциплінарний проступок є триваючим.

Скаржник просить притягнути адвокатку до дисциплінарної відповідальності.

Адвокатка Особа\_1будучи належним чином повідомленою про надходження скарги про притягнення її до дисциплінарної відповідальності, надала пояснення.

Адвокатка Особа\_1., будучи належним чином повідомленою про надходження скарги про притягнення її до дисциплінарної відповідальності, надала письмові пояснення з цього приводу, у яких погодилась з тим, що нею своєчасно не виконані вимоги підвищення кваліфікації.

Адвокатка акцентувала увагу на пункті 32 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України, відповідно до якого адвокатам, які не виконали вимоги цього Порядку за попередні роки, надається можливість отримати сертифікати з підвищення кваліфікації за ці роки за умови успішних проходжень спеціальних тестувань у Вищій школі адвокатури НААУ за кожен рік невиконання.

Адвокатка повідомила, що скористувалась наданою можливістю й пройшла спеціальні тестування, які передбачені пунктом 32 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України за 2019-2021 роки та 2023 рік – в повному обсязі та за 2022 рік – тестування виконано у меншому обсязі ніж передбачено Порядком.

На підтвердження зазначеного вище, адвокатка Особа\_1надала отримані Сертифікати з підвищення кваліфікації за вказані роки (а саме за 2019, 2020, 2021, 2023 роки), що свідчить про успішне проходження спеціальних тестувань у Вищій школі адвокатури НААУ за кожен рік своєчасно невиконаного підвищення кваліфікації та за 2022 рік проходження спеціального тестування, що пройдене у меншому обсязі (за кількістю годин та залікованих балів), ніж встановлено вимогами Порядку.

**Виклад встановлених обставин**

Згідно даних Єдиного реєстру адвокатів України: адвокатка Особа\_1обліковується у Раді адвокатів Донецької області, має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1.

Адреса основного робочого місця, зазначена в ЄРАУ: Інформація\_1; індивідуальна адвокатська діяльність здійснюється за додатковою адресою:Інформація\_2.; офіційна електронна пошта: Інформація\_3.

 Відповідно до скріншоту інформації з сайту ВША НААУ, який додано Скаржником до скарги, адвокаткою Особа\_1не виконано обов’язок щодо підвищення кваліфікації за 2019-2023 роки.

У поясненнях адвокатка Особа\_1повідомила про проходження нею спеціальних тестувань, які передбачені пунктом 32 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України за 2019-2021,2023 рік (в повному обсязі) та за 2022 рік (тестування виконано у меншому обсязі ніж передбачено Порядком).

У матеріалах перевірки на підтвердження виконання вимог щодо підвищення адвокаткою Особа\_1, своєї кваліфікації маються електронні сертифікати про підвищення кваліфікації (які направляються на електронну адресу адвоката з відповідним внесенням НААУ такої інформації до ЄРАУ) за 2019, 2020, 2021, 2023 роки, а також проходження спеціального тестування за 2022 рік, що пройдене у меншому обсязі (за кількістю годин та залікованих балів), ніж встановлено вимогами Порядку.

**Нормативно-правові акти, які підлягають застосуванню**

Пунктом 4 ч.1 ст.21 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» зазначено, що під час здійснення адвокатської діяльності адвокат зобов’язаний підвищувати свій професійний рівень.

Адвоката може бути притягнуто до дисциплінарної відповідальності у порядку дисциплінарного провадження з підстав, передбачених Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» (ч. 1 ст.33).

Рішенням Ради адвокатів №111 від 21.09.2019 затверджено Порядок підвищення кваліфікації адвокатів України, який передбачав проходження адвокатами підвищення кваліфікації до липня 2021 року.

Відповідно до п.17 зазначеного Порядку всі адвокати, інформація про яких внесена до Єдиного реєстру адвокатів України були зобов’язані постійно підвищувати свій професійний рівень (професійної кваліфікації).

Згідно п.21 Порядку всі адвокати, за виключенням адвокатів, зазначених у п.20 цього порядку, були зобов'язані підвищувати кваліфікацію адвоката на рівні 10 годин на рік (10 залікових балів).

Відповідно до п.30 Порядку, адвокатам, які виконали вимоги щодо підвищення кваліфікації, Вищою школою адвокатури НААУ видавався електронний сертифікат про підвищення кваліфікації (направляється на електронну адресу адвоката) з відповідним внесенням НААУ такої інформації до ЄРАУ. Форма сертифіката затверджується Вищою школою адвокатури НААУ.

03.07.2021 Рада адвокатів України прийняла рішення №63, яким затвердила у новій редакції «Порядок підвищення кваліфікації адвокатів України».

Розділ II Порядку визначає, що всі адвокати, інформація про яких внесена до ЄРАУ, зобов’язані постійно підвищувати свій професійний рівень (професійну кваліфікацію). Один заліковий бал з підвищення кваліфікації адвокатів дорівнює 1 (одній) годині навчання, крім випадків, встановлених Порядком. Адвокат за рік має отримати не менше ніж 2 залікових бали за навчання з питань Правил адвокатської етики. Всі адвокати, за виключенням окремих категорій, зазначених в Порядку, зобов’язані підвищувати кваліфікацію адвоката на рівні 10 годин на рік (10 залікових балів). Звітним роком з підвищення кваліфікації адвокатів є календарний рік, з 01 січня по 31 грудня кожного року. Вищою школою адвокатури НААУ ведеться особиста картка обліку залікових балів адвоката. Адвокатам, які виконали вимоги щодо підвищення кваліфікації Вищого школою адвокатури НААУ видається електронний сертифікат про підвищення кваліфікації (направляється на електронну адресу адвоката) з відповідним внесенням НААУ такої інформації до ЄРАУ. Форма сертифікату затверджується Вищою школою адвокатури НААУ.

Відповідно до ч.3 ст.11 Правил адвокатської етики адвокат має постійно підвищувати свій професійний рівень та кваліфікацію, володіти достатньою інформацією про зміни у чинному законодавстві.

Згідно ч.1 ст.65 Правил адвокатської етики адвокат зобов’язаний виконувати рішення органів адвокатського самоврядування, прийняті в межах їх компетенції в спосіб, передбачений Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність».

Рішенням Ради адвокатів України №88 від 11-12.08.2023 «Про виконання обов'язку підвищення кваліфікації адвокатами за 2022 рік» встановлено, що невиконання адвокатом за 2022 рік у повному обсязі вимог, передбачених пунктами 19, 20 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів (кількості годин та залікованих балів), не є дисциплінарним проступком і не може слугувати підставою для притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності.

У відповідності до вимог статті 33 Закону України « Про адвокатуру та адвокатську діяльність» адвоката може бути притягнуто до дисциплінарної відповідальності у порядку дисциплінарного провадження з підстав, передбачених цим Законом. Дисциплінарне провадження - процедура розгляду письмової скарги, яка містить відомості про наявність у діях адвоката ознак дисциплінарного проступку.  Дисциплінарне провадження стосовно адвоката здійснюється кваліфікаційно-дисциплінарною комісією адвокатури за адресою робочого місця адвоката, зазначеною в Єдиному реєстрі адвокатів України.

Відповідно до ч.1 ст.39 Закону України « Про адвокатуру та адвокатську діяльність» за результатами розгляду заяви (скарги) про дисциплінарний проступок адвоката, довідки та матеріалів перевірки дисциплінарна палата кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури більшістю голосів членів палати, які беруть участь у її засіданні, вирішує питання про порушення або відмову в порушенні дисциплінарної справи стосовно адвоката.

**Мотиви та висновки ДП КДКА**

Оцінивши встановлені обставини, проаналізувавши матеріали перевірки, дисциплінарна палата дійшла висновку про наявність підстав для прийняття рішення про відмову у порушенні дисциплінарної справи.

Так, відповідно до Порядку підвищення кваліфікації адвокатам, які виконали вимоги щодо підвищення кваліфікації, Вищою школою адвокатури НААУ видавався/видається електронний сертифікат про підвищення кваліфікації (направляється на електронну адресу адвоката) з відповідним внесенням НААУ такої інформації до ЄРАУ. Форма сертифіката затверджується Вищою школою адвокатури НААУ.

При цьому, пунктом 32 зазначеного Порядку передбачено, що адвокати, які не виконали вимоги цього Порядку за попередні роки – надається можливість отримати сертифікати з підвищення кваліфікації за ці роки за умови успішних проходження спеціальних тестувань у Вищій школі адвокатури Національної асоціації адвокатів України за кожен рік невиконання.

Рішенням Ради адвокатів України № 88 від 11-12.08.2023 «Про виконання обов'язку підвищення кваліфікації адвокатами за 2022 рік» встановлено, що невиконання адвокатом за 2022 рік у повному обсязі вимог, передбачених пунктами 19, 20 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів (кількості годин та залікованих балів), не є дисциплінарним проступком і не може слугувати підставою для притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності.

Дисциплінарна палата також керується висновком Ради адвокатів України, висвітленим у Рішенні №22 від 07.06.2024 «Про надання роз'яснення окремих норм Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України та внесення доповнень до Положення про порядок прийняття та розгляду скарг щодо неналежної поведінки адвоката, яка може мати наслідком його дисциплінарну відповідальність, затверджене рішенням Ради адвокатів України № 120 від 30.08.2014», згідно якої отримання адвокатом електронного сертифікату про підвищення кваліфікації за формою затвердженою Вищою школою адвокатури Національної асоціації адвокатів України за звітний календарний рік (з 01 січня по 31 грудня) та попередні роки є підтвердженням виконання ним встановлених вимог з підвищення професійного рівня, а також підставою для відмови у відкритті дисциплінарного провадження та його закриття, у разі якщо таке дисциплінарне проводження відкрито.

При цьому Палата констатує, що адвокаткою Особа\_1вжиті заходи для підвищення своєї кваліфікації й пройдене спеціальне тестування за 2019-2021, 2023 роки у повному обсязі та за 2022 рік – у меншому обсязі ніж передбачено Порядком. Наявні у матеріалах перевірки Сертифікати про підвищення кваліфікації адвокаткою Особа\_1за 2019, 2020, 2021, 2023 підтверджують факт виконання адвокаткою встановлених вимог з підвищення професійного рівня.

Дисциплінарна палата вважає, що в матеріалах дисциплінарної перевірки відсутні будь-які інші докази вчинення адвокаткою Особа\_1порушень правил адвокатської етики.

Таким чином, враховуючи все вищезазначене, дисциплінарна палата КДКА Донецької області дійшла висновку, що в діях адвокатки Особа\_1відсутні ознаки дисциплінарного проступку.

Керуючись ст. 39 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», дисциплінарна палата КДКА Донецької області, –

**ВИРІШИЛА:**

Відмовити у порушенні дисциплінарної справи відносно адвокатки Особа\_1, яка має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1.

*Відповідно до ч.3 ст.39 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» рішення про порушення дисциплінарної справи або про відмову в порушенні дисциплінарної справи може бути оскаржено протягом тридцяти днів з дня його прийняття до Вищої кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури або до суду.*

**Голова дисциплінарної палати**

**КДКА Донецької області Ірина ГАВРИШ**

**Секретар дисциплінарної палати**

**КДКА Донецької області Дар’я ЛІСОВА**