**ПРОВАДЖЕННЯ №18**

**РІШЕННЯ № 20**

**ПРО ПОРУШЕННЯ 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 директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка про дисциплінарний проступок адвоката, довідку та матеріали перевірки відносно адвокатки Особа\_1(свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю №4728 від 27.07.2016, видане Радою адвокатів Донецької області на підставі рішення №10 від 27.07.2016), –

**ВСТАНОВИЛА:**

**Процедура розгляду скарги**

 30.07.2024 (вх. №154) на електронну адресу КДКА Донецької області надійшла скарга директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка (надалі – Скаржник) щодо притягнення до дисциплінарної відповідальності адвокатки Особа\_1

06.08.2024 року Головою дисциплінарної палати КДКА Донецької області Гавриш І.І. проведення перевірки обставин, зазначених у скарзі, доручено члену дисциплінарної палатиОсоба\_2.

08.08.2024 (вих. №100) адвокатці Особа\_1. членом 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.

22.08.2024 адвокатка Особа\_1. надіслала пояснення стосовно обставин, викладених у скарзі.

10.09.2024 членом дисциплінарної палати КДКА Донецької областіОсоба\_1. складено довідку за результатами перевірки відомостей, викладених у скарзі директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка щодо дій адвокатки Особа\_1

14.09.2024 член дисциплінарної палати КДКА Донецької області Особа\_2подала на розгляд дисциплінарної палати КДКА Донецької області скаргу директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка про дисциплінарний проступок адвоката, довідку та всі матеріали перевірки.

**Виклад позицій та доводів учасників дисциплінарного провадження**

У скарзі директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка 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\_1. вимог 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 (п.3 ч.2 ст.34 Закону); невиконання рішень органів адвокатського самоврядування (п.6 ч.2 ст.34 Закону).

Скаржник вважає, що вищезазначене свідчить про наявність в діях адвокатки Жильцової А.К. дисциплінарного 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 у 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\_1.**, будучи належним чином повідомленою про надходження скарги про притягнення її до дисциплінарної відповідальності, надала пояснення.

Так, адвокатка Особа\_1повідомила, що у 2019 році на виконання положень Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» (ст. 21), Правил адвокатської етики (ст. 11) для підвищення кваліфікації та з метою поглиблення і розширення професійних знань нею було відвідано 8 різних правових заходів проте не всі курси, відвідані у 2019 році, були проведені акредитованими операторами підвищення кваліфікації адвокатів. В той же час всі курси для адвокатки були інформативними і корисними для поглиблення професійних знань у її спеціалізації з господарського, митного, податкового права. Але не всі теми викладалися в такому об’ємі, на той момент, акредитованими операторами. Деякі з них в подальшому здобували акредитацію. Як наприклад, викладачі на курсі Податкового права, вподальшому з аналогічними курсами, нараховували залікові бали. Курс Legal English (юридична англійська) з програмами по вивченню Contract Law, Company Law, Legal Writing від Людмили Колодник, який купува адвокатка, як відео курс для самостійного вивчення на початку 2019 року, – зараз є акредитованим курсом.

Адвокатка Особа\_1. зазначила, що у травні 2020 року «розірвала трудові відносини з компанією, якій надавала юридичні послуги, прийняла рішення піти у відпустку». Надалі через тяжку хворобу матері, її смерть, початок повномасштабного вторгнення Росії в Україну, запровадження воєнного стану вимушена перерва у трудовій діяльності адвокатки тривала продовж 2020-2022 років.

На даний момент адвокатка знаходиться у Інформація\_2: 22.07.2024 отримала residence permit (надає право проживання в цій країні і працевлаштування строком 1 рік), диплом Spräkassistentkurs, працює перекладачем на інтеграційних курсах для українців на волонтерських засадах, готує документи для підтвердження освіти і кваліфікації, здобутої в Україні та очікує отримання постійного місця проживання.

У зв’язку з великою кількістю українців, які емігрували в Інформація\_2 та перебувають під колективним захистом, адвокатка вбачає нові можливості для роботи в сфері права, зокрема адвокатом, оскільки вільно володіє англійською мовою. Тому збереження права на зайняття адвокатською діяльністю є важливим.

За 2024 рік адвокатка виконала вимоги щодо підвищення кваліфікації в повному обсязі та надала сертифікат ВШ № 176039 від 18.08.2024. Адвокатка також повідомила, що за 2020,2021,2022, 2023 – пройшла спеціальні тестування з підвищення кваліфікації у Вищій школі адвокатури НААУ, передбачені п.32 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України. спеціальне тестування з підвищення кваліфікації, передбачені п.32 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України за 2020 рік.

Адвокатка Особа\_1. акцентувала, що в теорії права триваюче правопорушення розуміється, як проступок, пов’язаний з тривалим та безперервним невиконанням суб`єктом обов’язків, передбачених законом. Тобто, триваючі правопорушення характеризуються тим, що особа, яка вчинила якісь певні дії чи допустила бездіяльність, перебуває надалі у стані безперервного продовження цих дій (бездіяльності) та, відповідно, порушення закону.

 Адвокатка просить прийняти до уваги та врахувати: пройдені нею у 2019 році правові практикуми та семінари, навчання в спеціалізованих юридичних школах для здобуття і розширення знань у відповідних сферах права та повне виконання вимог з підвищення кваліфікації у 2024 році, з набранням відповідної кількості балів і отриманням сертифікату; прийняті міри для усунення допущених порушень Правил підвищення кваліфікації у попередніх роках, проходженням спеціалізованих тестувань за попередні роки; введення воєнного стану в України в 2022 році, у зв’язку з чим було тимчасове призупинення дії пунктів 19, 20 Порядку підвищення кваліфікації.

**Виклад встановлених обставин**

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

Адреса основного робочого місця, зазначена в ЄРАУ: Інформація\_3

 Відповідно до скріншоту інформації з сайту ВША НААУ, який додано Скаржником до скарги, адвокаткоюОсоба\_1. не виконано обов’язок щодо підвищення кваліфікації за 2019 – 2023 роки

У поясненнях адвокатка Особа\_1. повідомила, що у 2019 році пройшла 8 різних правових заходів проте не всі курси були проведені акредитованими операторами підвищення кваліфікації адвокатів, що підтверджується сертифікатами та програмами, залученими до матеріалів перевірки.

У матеріалах перевірки на підтвердження виконання вимог щодо підвищення адвокаткою Жильцовою А.К. своєї кваліфікації та у відповідності до Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України електронний сертифікат про підвищення кваліфікації (який направляється на електронну адресу адвоката з відповідним внесенням НААУ такої інформації до ЄРАУ) за 2019-2021, 2023 роки – відсутній, проте мається сертифікат ВШ № 176039 від 18.08.2024 про підвищення кваліфікації адвокаткою за 2024 році у повному обсязі.

**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.

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).

Пунктом 22 Порядку передбачалось, що адвокат за рік має отримати не менше ніж 2 залікових бали за навчання з питань [Правил адвокатської етики](https://zakon.rada.gov.ua/rada/show/n0001891-17#n4).

Пунктом 24 Порядку передбачалось, що 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.

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».

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 Правил адвокатської етики, 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 України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» визначено, що підставою для притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності є вчинення ним дисциплінарного проступку.

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

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 приходить до наступного.

Матеріали перевірки містять достатньо даних про наявність в діях адвокатки Особа\_1ознак дисциплінарного проступку.

Невиконання адвокаткою Особа\_1вимог щодо підвищення кваліфікації у 2019-2021, 2023 роках мають ознаки порушення вимог ст.11 Правил адвокатської етики, частиною 3 якої передбачається обов’язок адвоката постійно підвищувати свій професійний рівень та кваліфікацію, та ознаки порушення вимог ч.1 ст.65 Правил адвокатської етики.

Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» передбачено професійний обов’язок адвоката щодо підвищення кваліфікації (п.4 ч.1 ст.21)

Таким чином, дисциплінарна палата КДКА Донецької області дійшла висновку, що в діях адвокатки Особа\_1 вбачаються ознаки дисциплінарного проступку, передбаченого п.3 ч. 2 ст.34 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», а саме порушення ч.3 ст.11, ч.1 ст.65 Правил адвокатської етики.

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

**ВИРІШИЛА:**

1. Порушити дисциплінарну справу відносно адвокаткиОсоба\_1, яка має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1.

2. Призначити розгляд дисциплінарної справи, порушеної стосовно адвокатки Особа\_1на 12 годину 30 хвилин 28 вересня 2024 року у режимі відеоконференції.

*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**