**ПРОВАДЖЕННЯ №30/102**

**РІШЕННЯ № 23**

**ПРО ПОРУШЕННЯ ДИСЦИПЛІНАРНОЇ СПРАВИ**

 15 лютого 2025 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**

19.11.2024 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

03.12.2024 року Головою дисциплінарної палати КДКА Донецької області Гавриш І.І. проведення перевірки обставин, зазначених у скарзі, доручено членкині дисциплінарної палати Особа\_2.

06.12.2024 (вих. №337) адвокатці Особа\_1 членом дисциплінарної палати Особа\_2 був надісланий лист-повідомлення щодо надходження скарги та необхідності надання пояснень щодо обставин, зазначених у скарзі. Одночасно надіслана копія скарги з додатками.

19.11.2024 адвокатка Особа\_1 надіслала пояснення стосовно обставин, викладених у скарзі.

23.12.2024 адвокатка Особа\_1.надіслала додаткові пояснення, до яких долучила додатки.

09.01.2025 членкинею дисциплінарної палати КДКА Донецької областіОсоба\_2 складено довідку за результатами перевірки відомостей, викладених у скарзі Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України щодо дій адвокатки Особа\_1.

 15.02.2025 членкиня дисциплінарної палати КДКА Донецької областіОсоба\_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 із 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 адвокатки 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 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 Особа\_1до дисциплінарної відповідальності.

Адвокатка Особа\_1., будучи належним чином повідомленою про надходження скарги про притягнення її до дисциплінарної відповідальності, **19.11.2024** **надала пояснення**, в яких не погодилась зі скаргою.

Так, адвокатка Особа\_1вважає, що:

1. Скарга підлягає поверненню, оскільки Скаржник не виконав вимоги п.36.5. та 14.9 Положення про порядок прийняття та розгляду скарг щодо неналежної поведінки адвоката, яка може мати наслідком його дисциплінарну відповідальність, а саме: Скаржник на надав доказ надсилання скарги з додатками на адресу адвоката листом з описом вкладення (п.36.5) та Скаржник не надав доказів системного невиконання вимог щодо підвищення кваліфікації з вказанням кількості балів (п.14.3).
2. Доводи Скаржника щодо системного порушення не відповідають дійсності. Це підтверджується таким. Протягом2019-2023 років адвокатка періодично проходила підвищення кваліфікації, однак склались обставини, які не залежали від дій адвоката, а пов’язані із неналежним наданням послуг ВША. Так, в 2021 році адвокатка сплачувала за онлайн-захід в грудні 2021 року, сплатила тоді 3000 грн. за захід, який містив 10 балів, однак ВША навіть не надіслали мені доступ за цей курс, а зворотнього зв’язку із ВША не було, на телефони вони не відповідали, на повідомлення – також.

Крім того, адвокатка просить врахувати, що певний термін часу була в декреті, оскільки в 2018 році народила сина, а тому через завантаженість для підвищення кваліфікації могла виділити грудень кожного року. Щодо 2023 року, адвокатка зазначила, що в грудні 2023 року фізично не могла зареєструватися в жодному заході через помилку на сайті (через укладення шлюбу та зміну прізвища з у 2023 році: система не пропускала реєстрацію. Адвокатка акцентувала, що при поданні скарги ВША зазначила вже «нове» прізвище, проте в профайлі вказане ще «старе» прізвище, що вказує про неналежну роботу адміністраторів ВША. У 2024 році сталася аналогічна ситуація і тільки 09.12.2024 адвокатка отримала повідомлення про те, що зміни в її профайлі змінені. Після цього 09.12.2024 адвокатка придбала онлайн-курс TOLES-FOUNDATION на загальну суму 5000 грн., який містить 16 балів, але знову, як і в 2021 році, адвокатці не надають доступ до навчання та зарахування балів. За номером телефону 0 800 300 282 – ніхто не відповідає.

Адвокатка Особа\_1. підсумувала, що обов’язку проходження адвокатом підвищення кваліфікації кореспондується обов’язок ВША надати фактичну реальну можливість проходження такого підвищення кваліфікації. Невиконання ВША своєї роботи підтверджується доказами, які адвокатка приєднала до своїх пояснень.

Крім того, адвокатка Особа\_1. повідомила, що для проходження тестування за 2023 рік з 10.12.2024 (станом на 20.11.2024) вже пройшла тестування і має 5 балів, і до 31.12.2024 має намір пройти тестування для отримання ще 5 балів.

**23.12.2024** адвокатка Особа\_1. надала **додаткові пояснення**, в яких зазначила, що пройшла підвищення кваліфікації за 2023 рік та долучила сертифікат про підвищення кваліфікації за 2023 рік.

**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\_2.

 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, що нею підвищення кваліфікації було не пройдено через ряд об’єктивних обставин.

В матеріалах дисциплінарної перевірки відсутні сертифікати про підвищення кваліфікації адвокаткою Ромась за 2019-2021 роки.

У додаткових поясненнях адвокатка Особа\_1повідомила про проходження нею спеціального тестування, яке передбачене пунктом 32 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України за 2023 рік (у повному обсязі).

У матеріалах дисциплінарної перевірки на підтвердження виконання вимог щодо підвищення адвокаткою Особа\_1своєї кваліфікації мається електронний сертифікат про підвищення кваліфікації (який направляється на електронну адресу адвоката з відповідним внесенням НААУ такої інформації до ЄРАУ) за 2023 рік.

Раніше адвокатка Особа\_1до дисциплінарної відповідальності не притягувалась.

**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).

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 ст.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 порушення дисциплінарної справи.

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

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

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.

Невиконання адвокаткою Особа\_1вимог щодо підвищення кваліфікації у 2019-2021 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. Тобто в діях адвокатки Особа\_1 вбачається  дисциплінарний проступок, передбачений п.3 ч. 2 ст. 34 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність».

Невиконання адвокатом за 2022 рік у повному обсязі вимог щодо підвищення кваліфікації адвокатів не є дисциплінарним проступком відповідно до Рішення РАУ №88 від 11-12 серпня 2023 року.

При цьому Палата констатує, що адвокаткою Особа\_1 вжиті заходи для підвищення своєї кваліфікації й пройдене спеціальне тестування за 2023 рік у повному обсязі. Наявний у матеріалах справи Сертифікат про підвищення кваліфікації адвокаткою Особа\_1за 2023 рік підтверджує факт виконання адвокаткою встановлених вимог з підвищення професійного рівня.

Разом з тим, оцінка діям адвоката на даній стадії дисциплінарного провадження не дається; встановлені обставини, та матеріали справи підлягають перевірці та оцінюються дисциплінарною палатою під час розгляду дисциплінарної справи.

Таким чином, дисциплінарна палата КДКА Донецької області дійшла висновку, що в діях адвокатки Особа\_1вбачаються 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 адвокатки Особа\_1, яка має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю №Інформація\_1.
2. Призначити розгляд дисциплінарної справи, порушеної стосовно адвокатки Особа\_1 на 12 годину 00 хвилин 15 березня 2025 року у режимі відеоконференції.

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

**Голова дисциплінарної палати**

**КДКА Донецької області Ірина ГАВРИШ**

**Секретар дисциплінарної**

**палати КДКА Донецької області Дар’я ЛІСОВА**