**ПРОВАДЖЕННЯ №21**

**РІШЕННЯ №23**

**ПРО ПОРУШЕННЯ ДИСЦИПЛІНАРНОЇ СПРАВИ**

28 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, Лісової Дар’ї Олександрівни, Романець Вікторії Володимирівни, Скокіна Леоніда Леонідовича,

розглянувши в онлайн-засіданні окрему ухвалу судді Особа\_1 щодо неналежної поведінки адвоката, довідку та матеріали перевірки відносно адвоката Особа\_2(свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1), –

**ВСТАНОВИЛА:**

**Процедура розгляду скарги**

За вх. № 167 від 09.08.2024 до Кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури Донецької області від судді Особа\_1 надійшла окрема ухвала від 24.04.2024 року по справі № Інформація\_2 про притягнення адвоката Особа\_2 до дисциплінарної відповідальності.

Голова дисциплінарної палати КДКА Донецької області Ірина Іванівна Гавриш 16.08.2024 доручила Особа\_3 провести перевірку відомостей викладених в окремій ухвалі.

20.08.2024 адвокату Особа\_2 на електронну адресу Інформація \_7 надіслано повідомлення члена дисциплінарної палати Особа\_3 від 19.08.2024 за вих.№104 про проведення кваліфікаційно-дисциплінарною комісією адвокатури Донецької області перевірки за окремою ухвалою судді Особа\_1.

29.08.2024 від адвоката на електрону пошту доповідача надійшли письмові пояснення.

28.09.2024 член дисциплінарної палати КДКА Донецької області Особа\_3 подав на розгляд дисциплінарної палати КДКА Донецької області окрему ухвалу судді Особа\_1 про дисциплінарний проступок, довідку та всі матеріали перевірки.

**Виклад позицій та доводів учасників дисциплінарного провадження**

Так, Скаржник зазначає, що у січні 2024 року адвокат Особа\_2 діючи в інтересах Особа\_5 звернувся до суду із заявою про встановлення факту смерті матері заявниці – Особа\_9, яка померла Інформація\_8 на тимчасово окупованій території України у м. Макіївка, Донецької області.

Метою встановлення даного факту та його реєстрації у встановленому законом порядку є намір Особа\_5 в подальшому реалізувати своє право як спадкоємця після смерті матері.

На підтвердження своїх повноважень адвокат Особа\_2 надав суду ордер серії АН №1341133, виданий 22.01.2024 року на підставі договору №б/н від 17.11.2023 року та свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1.

Рішенням Особа\_4 від 24 січня 2024 року заяву задоволено.

Встановлено факт смерті громадянки України Особа\_9, Інформація\_3.

Постановою Особа\_6 від 24 квітня 2024 року апеляційну скаргу Особа\_7 задоволено частково. Рішення Особа\_4 від 24 січня 2024 року скасовано. Заяву представника Особа\_5— адвоката Особа\_2 про встановлення факту смерті особи на тимчасово окупованій території залишено без розгляду на підставі п. 1 ч. 1 ст. 257 ЦПК України.

Підставою для залишення заяви без розгляду стало те, що адвокат Особа\_2 подав заяву до суду від імені Особа\_5 як учасника цивільних відносин - фізичної особи, яку не можливо ідентифікувати, і відповідно в такої особи відсутня цивільна процесуальна дієздатність, а в представника — відсутнє право підпису від імені заявника.

Зокрема, крім іншого, апеляційним судом встановлено, що документи, які посвідчують особу заявниці Особа\_5, копії яких були завірені та надані суду адвокатом Особа\_5, містять ознаки підроблених документів та не дають можливості ідентифікувати особу заявниці як —Особа\_5.

При зверненні до суду із заявою, представникомОсоба\_5 – адвокатомОсоба\_2 додано копії паспорта громадянина України Особа\_5 Інформація\_4, що містить інформацію про те, що вона народилась Інформація\_5.

Відповідність копій вказаних документів їх оригіналам засвідчено адвокатом Особа\_2.

Вищевказані копії матеріалів, які були завірені та долучені адвокатом Особа\_2 містять ознаки підроблених документів.

Згідно ч. 1 ст. 27 Закону України “Про адвокатуру та адвокатську діяльність” договір про надання правничої допомоги укладається в письмовій формі.

Із ордера на надання правничої (правової допомоги) вбачається, що адвокат Особа\_2 надає правову допомогу Особа\_5 па підставі Договору про надання правової допомоги №б/н від 17 листопада 2023 року, однак, зважаючи на встановлені вище судом обставини перевірці підлягає дотримання письмової форми вказаного договору.

Місце проживання заявниці Особа\_5 в заяві зазначено Інформація\_6.

Інформація про перетин Особа\_5 адміністративної межі тимчасово окупованої території Донецької області та її перебування на підконтрольній Україні території на день укладення договору відсутня.

Відповідно до зазначеного вище вбачаються ознаки можливого порушення адвокатом Особа\_2 Правил адвокатської етики та Закону України “Про адвокатуру та адвокатську діяльність”, наслідком чого є підстави для звернення до кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури щодо вирішення питання про дисциплінарну відповідальність цього адвоката.

На підставі вищевикладеного Скаржник просить вивчити недоліки у діяльності адвоката Особа\_2 (Свідоцтво Інформація\_1) та вирішити питання про притягнення його, у разі наявності підстав, до дисциплінарної відповідальності.

Адвокат Особа\_2 надав свої пояснення відповідно до яких вважає, що висновки суду жодним чином не стосуються діяльності адвоката, як представника клієнта з наступних підстав:

-Відповідно до ч. 1 ст. 20 Закону України “Про адвокатуру та адвокатську діяльність” під час здійснення адвокатської діяльності адвокат має право вчиняти будь-які дії, не заборонені законом, правилами адвокатської етики та договором про надання правничої допомоги, необхідні для належного виконання договору про надання правничої допомоги, зокрема: п. 4 складання заяви, скарги, клопотання, інші правові документи та подавати їх у встановленому законом порядку; п. 9 посвідчувати копії документів у справах, які він веде, крім випадках, якщо законом установлено інший обов’язковий спосіб посвідчення копій документів.

-Засвідчення копій документів відбувається відповідно до правил, встановлених Національним стандартом ДСТУ 4163:2020 “Державна уніфікована система документації. Уніфікована система організаційно-розпорядчої документації. Вимоги до оформлення документів.”, який набув чинності з 1 вересня 2021 року. Цей документ затверджений наказом ДП “Український науково-дослідний і навчальний центр проблем стандартизації, сертифікації та якості” від 01.07.2020 р. № 144.

-Перевірка документів на аутентичність, які отримує адвокат від клієнта під час надання правової (правничої) допомоги, діючим законодавством України не передбачено.

-Стаття 62 Цивільного процесуального кодексу України не передбачає надання договору про надання правової (правничої) допомоги на підтвердження повноважень адвоката у цивільному процесі. Верховний Суд у своїх рішення зауважував, що чинним процесуальним законом України не передбачено обов'язку адвоката зазначати обставини укладення договору про надання правової допомоги, а також надавати будь-які докази на підтвердження часу та місця його укладення, а тому, окремі ухвали з цих підстав, дає підстави для висновку про допущення апеляційним судом надмірного і невиправданого формалізму.

-Відповідно до ч. 3 ст. 27 Закону України “Про адвокатуру та адвокатську діяльність” до договору про надання правничої допомоги застосовуються загальні вимоги договірного права.

-Стаття 204 Цивільного кодексу України містить вимогу, відповідно до якої правочин є правомінрим, якщо його недійсність прямо не встановлена законом або якщо він не визнаний судом недійсним.

Крім того, адвокат зазначив, що частиною 1 ст. 23 Закону України “Про адвокатуру та адвокатську діяльність” встановлено, що професійні права, честь і гідність адвоката гарантуються та охороняються Конституцією України, цим Законом та іншими законами, зокрема:

- п. 10) забороняється внесення подання слідчим, прокурором, а також винесення окремої ухвали (постанови) суду щодо правової позиції адвоката у справі;

- п. 16) забороняється ототожнення адвоката з клієнтом.

Відповідно до Конституції України, адвоката можна притягнути до відповідальності за порушення Присяги адвоката чи Адвокатської етики, але з окремих ухвал не вбачається які конкретно норми було порушено адвокатом.

Судом не дотримані вимоги до скарги (окремої ухвали) на адвоката відповідно до Положення «Про порядок прийняття та розгляду скарг щодо неналежної поведінки адвоката, яка може мати наслідком його дисциплінарну відповідальність», не вказано норми права які порушив адвокат, не вказано що порушено адвокатом, не вказано за які дії адвоката до нього потрібно застосувати дисциплінарну відповідальність.

Так, на думку адвоката у його діях відсутні ознаки порушень Правил адвокатської етики, в силу чого, не можуть бути вжито дисциплінарне стягнення.

**Виклад встановлених обставин**

Згідно з даними з Єдиного реєстру адвокатів України: адвокат Особа\_2 обліковується у Раді адвокатів Донецької області; № Свідоцтва Інформація\_1; Робоче місце адвоката зареєстровано за адресою Інформація\_7.

Адвокат Особа\_2 здійснював захист прав та законних інтересів Особа\_5 в рамках цивільної справи №Інформація\_2 на підставі ордеру серії АН №1341133 ( як зазначено у самому ордері – договір про надання правової допомоги № б/н від 17.11.2023 року) від 22.01.2024 року.

Із відповіді Управління Державної міграційної служби у Тернопільській області за №6101.6-764/6101.1.1-24 від 05.02.2024 року вбачається, що згідно обліків Управління Державної міграційної служби України Особа\_5 паспортом громадянина України не документувалася (не видавався).

Згідно листа Міністерства юстиції України від 08.02.2024 року за №95/96- 24, бланки свідоцтва про народження серії ІІІ- не виготовлялись та органи державної реєстрації актів цивільного стану, у тому числі Донецької області, не забезпечувалися.

Інформація про перетин Особа\_5 адміністративної межі тимчасово окупованої території Донецької області та її перебування на підконтрольній Україні території на день укладення договору - відсутня.

Раніше адвокат до дисциплінарної відповідальності не притягувався, жодних скарг щодо адвоката від третіх осіб до кваліфікаційно-дисциплінарних органів не надходило.

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

Відповідно до з’ясованих обставин дії адвоката Особа\_2 мають ознаки порушень вимог:

Відповідно до п. 9 ч. 1 ст. 20 Закону України “Про адвокатуру та адвокатську діяльність” під час здійснення адвокатської діяльності адвокат має право вчиняти будь-які дії, не заборонені законом, правилами адвокатської етики та договором про надання правничої допомоги, необхідні для належного виконання договору про надання правничої допомоги, зокрема: посвідчувати копії документів у справах, які він веде, крім випадків, якщо законом встановлено інший обов’язковий спосіб посвідчення копій документів.

Згідно з частиною першою статті 21 Закону України "Про адвокатуру та адвокатську діяльність” - Під час здійснення адвокатської діяльності адвокат зобов'язаний: 1) дотримуватися присяга адвоката України та правил адвокатської етики; 2) на вимогу клієнта надати звіт про виконання договору про надання правової допомоги; 3) невідкладно повідомляти клієнта про виникнення конфлікту інтересів; 4) підвищувати свій професійний рівень; 5) виконувати рішення органів адвокатського самоврядування; 6) виконувати інші обов'язки, передбачені законодавством та договором про надання правової допомоги.

Адвокат не має права в своїй професійній діяльності вдаватися до засобів та методів, які суперечать чинному законодавству або Правилам адвокатської етики (частина третя статті 7 Правил адвокатської етики).

Адвокат повинен бути добропорядним, чесно та гідно виконувати свої професійні обов'язки (частина перша статті 12-1 Правил адвокатської етики).

Адвокат надає правову допомогу відповідно до законодавства України про адвокатуру та адвокатську діяльність на підставі договору про надання правової допомоги. Договір про надання правової допомоги - договір, за яким одна сторона (адвокат, адвокатське бюро, адвокатське об'єднання) зобов'язується надавати правову допомогу іншій стороні договору (клієнту) на умовах і в порядку, що визначені договором, а клієнт зобов'язується оплатити надання правової допомоги та фактичні витрати, необхідні для виконання договору, у випадку, якщо така оплата передбачена договором (частина перша та друга статті 14 Правил адвокатської етики).

Адвокату забороняється приймати доручення, якщо результат, якого бажає клієнт, або засоби його досягнення, на яких клієнт наполягає, є протиправними або якщо доручення клієнта виходить за межі професійних прав і обов'язків адвоката. У випадках, якщо зазначені обставини не є очевидними, адвокат має надати відповідні роз'яснення клієнту. Якщо за таких обставин не вдається узгодити з клієнтом зміну змісту доручення, адвокат зобов'язаний відмовитись від укладення договору з клієнтом. Адвокат не має права в своїй професійній діяльності вдаватися до засобів та методів, які суперечать чинному законодавству або цим Правилам (частина перша та друга статті 19 Правил адвокатської етики).

Адвокату категорично забороняється використовувати при виконанні доручення клієнта незаконні та неетичні засоби, зокрема спонукати свідків до надання завідомо неправдивих показань, вдаватися до протизаконних методів тиску на протилежну сторону чи свідків (погроз, шантажу тощо), використовувати свої особисті зв'язки (чи в окремих випадках особливий статус) для впливу прямо або опосередковано на суд або інший орган, перед яким він здійснює представництво або захист інтересів клієнтів, використовувати інформацію, отриману від колишнього клієнта, конфіденційність якої охороняється законом, використовувати інші засоби, що суперечать чинному законодавству або цим Правилам (стаття 25 Правил адвокатської етики).

Під час здійснення професійної діяльності в суді адвокат повинен бути добропорядним, поводити себе чесно та гідно, стверджуючи повагу до адвокатської професії(частини перша статті 44 Правил адвокатської етики).

Частина 2 ст. 34 Закону передбачає, що дисциплінарним проступком адвоката серед інших є порушення правил адвокатської етики (п.3).

П. 3 ч.2 ст. 34 Закону України: «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»: «Дисциплінарним проступком адвоката є: порушення правил адвокатської етики».

**Мотиви та висновки ДП КДКА**

В матеріалах дисциплінарного провадження, у тому числі ухвалі судді Особа\_1 наявні ознаки дій адвоката Особа\_2, які свідчать про існування ознак дисциплінарного проступку, а саме засвідчив своїм підписом підроблені документи (які посвідчують особу заявниці Особа\_5) та надав до суду ордер серії АН №1341133 ( як зазначено у самому ордері – договір про надання правової допомоги № б/н від 17.11.2023 року) від 22.01.2024 року не маючи на те повноважень за відсутності фактично підписаного договору.

Разом з тим, оцінка діям адвоката на даній стадії дисциплінарного провадження не дається.

З огляду на викладені вище обставини, встановлені під час проведення перевірки, дії та поведінка адвоката Особа\_2 підлягають перевірці та з’ясуванню з тим, щоб встановити або спростувати відповідні факти, а це здійснюється дисциплінарною палатою лише під час розгляду дисциплінарної справи.

Беручи до уваги всі вищезазначені факти, в системності аналізуючи сукупність ознак порушень, на підставі викладеного, а також, оцінивши доводи звернення, дослідивши матеріали перевірки, можна дійти висновку, що в діях адвоката Особа\_2 вбачаються ознаки порушення ст. ст. 7, 12-1, 14, 19, 25, 44 Правил адвокатської етики.

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

**ВИРІШИЛА:**

1. Порушити дисциплінарну справу стосовно адвоката Особа\_2 (свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1).
2. Призначити розгляд дисциплінарної справи о 12 год. 00 хв. 12 жовтня 2024року 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**