**ПРОВАДЖЕННЯ №26**

**РІШЕННЯ № 38**

**про порушення дисциплінарної справи**

 07 грудня 2024 року місто Київ

Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури Донецької області у складі дисциплінарної палати: голови палати Гавриш Ірини Іванівни, членів палати Губенко Ольги Валеріївни, Ільющенко 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 на дії адвокатки Особа\_1, довідку та матеріали перевірки відносно адвокатки Особа\_1, яка має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № Інформація\_1.

**ВСТАНОВИЛА:**

**Процедура розгляду скарги**

До КДКА Донецької області надійшла скарга директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка ( далі Скаржник) від 02.08.2024 року відносно адвокатки Особа\_1

20 серпня 2024 року Головою дисциплінарної палати КДКА Донецької області Гавриш І.І. проведення перевірки обставин, зазначених в скарзі, доручено члену дисциплінарної палати Особа\_2.

20 серпня 2024 року за вих. №106 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.

29.08.2024 адвокатка Особа\_1 надіслала пояснення стосовно обставин викладених у скарзі.

07.12.2024 член дисциплінарної палати КДКА Донецької області Особа\_2 подала 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 на неналежну поведінку адвокатки Особа\_1 Скаржник зазначає:

згідно з ст. 21 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» адвокат зобов’язаний, серед іншого, дотримуватись Присяги адвоката України та Правил адвокатської етики; підвищувати свій професійній рівень; виконувати рішення органів адвокатського самоврядування.

З офіційного веб-сайту Вищої школи адвокатури НААУ вбачається, що Адвокат не здійснював підвищення професійної кваліфікації у Центрі акредитації ВША НААУ за попередні роки, а саме 2019, 2020, 2021, 2022 та 2023.

03.07. 2021 року Рада адвокатів України прийняла рішення № 63, яким затвердила у новій редакції «Порядок підвищення кваліфікації адвокатів України»

Також з 2020 року та по липень 2021 року був чинний попередній порядок підвищення кваліфікації адвокатів України, затверджений рішенням Ради адвокатів України від 21 вересня 2019 року № 111.

Дія Порядку поширюється на адвокатів, які здійснюють адвокатську діяльність у формах, визначених Профільним законом.

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.

Вищою школою адвокатури НААУ ведеться особиста картка обліку залікових балів адвоката.

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 Профільного 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 невиконання 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 Профільного 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 Профільного закону); невиконання рішень органів адвокатського самоврядування (п. 6 ч. 2 ст. 34 Профільного закону).

На думку скаржника в діях Адвоката наявні ознаки дисциплінарного проступку, а саме: невиконання професійного обов’язку, передбаченого ст. 21 Профільного закону щодо підвищення професійного рівня; порушення абз. 3 ст. 11, абз. 1 ст. 65 Правил адвокатської етики.

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 року у справі № 490/8624/15-а, постанові від 25.03.2020 року у справі №175/3995/17-ц.

У постанові Верховного Суду від 09 серпня 2019 року 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». Таким чином скаржник вважає вищевказаний дисциплінарний проступок триваючим.

Скаржник просить притягнути адвоката Особа\_1 до дисциплінарної відповідальності.

Адвокатка надала пояснення, в яких зазначила, що на період отримання нею Свідоцтва про право на заняття адвокатською діяльністю, діяв Порядок підвищення кваліфікації адвокатів України, затверджений Рішення Ради адвокатів України від 16.02.2013 року

Відповідно до п. 13 Порядку в редакції від 26.02.2016, з метою оцінювання підвищення кваліфікації адвокатів встановлюється відповідний період оцінювання тривалістю у три роки.

Пунктом 14 Порядку встановлено, що адвокат має отримати не менше 30 залікових балів протягом періоду оцінювання, визначеного пунктом 13 цього Порядку.

Адвокат має отримати не менше 10 залікових балів кожного року протягом періоду

оцінювання, визначеного пунктом 13 цього Порядку.

Надлишок залікових балів, отриманих протягом трирічного періоду оцінювання, може бути перенесений до наступного трирічного періоду оцінюванняу кількості, що не перевищує 10 балів.

Не пізніше 31 січня кожного року адвокат зобов'язаний надати раді адвокатів регіону картку обліку залікових балів, форма якої встановлена у додатку 7 до цього Порядку, та копії документів, що підтверджують підвищення його кваліфікації протягом минулого року.

Стосовно підвищення професійної кваліфікації у 2019 році зазначає наступне:

18.01.2019 нею була направлена до ради адвокатів картка обліку за 2018 рік.

За 5 місяців 2018року нею було отримано 12 балів за підвищення професійної кваліфікації.

16.10.2019 нею направлено ще одну картку обліку балів за період до 30.06.2019року , де зазначено, що на цю дату вона отримала 7 балів. У звʼязку з цим вона розраховувала , що залишок балів перейде з 2018 року на 2019 рік, та була впевнена, що нею виконаний обов'язок по підвищенню професійної кваліфікації за 2019 рік.

Зазначає, що відповідно до її заяви від 04.11.2019 року заняття адвокатською

діяльністю було зупинено з 12.11.2019 у порядку, передбаченому статтею 31 Закону. Заняття адвокатською діяльністю було поновлено з 23.09.2020 (заяви додаються). Ця інформація міститься в ЄРАУ.

Відповідно до пункту 1 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України,

затвердженого Рішенням ради адвокатів України від 21.09.2019 № 111, на адвокатів, право на заняття адвокатською діяльністю яких зупинено, обов'язок щодо підвищення кваліфікації не поширюється.

Стосовно підвищення професійної кваліфікації в 2021 році зазначає наступне:

Нею дійсно не виконані вимоги Порядку по підвищенню кваліфікації у 2021 році. Вона прийняла участь лише у 5 заходах, та отримала лише 5 балів, це було пов'язано

з об'єктивними обставинами, такі як хвороба на COVID, яка мала важку течею та призвела до наслідків у вигляді загострення інших захворювань. Документи про хворобу та лікування не збереглися.

Крім того, в 2021 році вона мала важки обставини в особистому житті, які у кінцевому результаті призвели до розлучення, в результаті якого вона залишилась на одинці з двома дітьми, просить врахувати цю обставину.

Стосовно підвищення професійної кваліфікації в 2022 році зазначає наступне:

Указом Президента України від 24.02.2022 Ме 2102-[Х в Україні введений воєнний стан.

Враховуючи бойові дії на території України та неможливістьу зв'язку з цим проведення

у деяких регіонах України акредитованих заходів з підвищення кваліфікації, рішенням Ради адвокатів України Мо 30 від 16 березня 2022 року на період дії воєнного стану в Україні призупинено дію пунктів 19, 20 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України. У 2022 році я прийняла участьу 3 заходах та отримала 3 бали.

У рішенні Ради адвокатів України від 11-12 серпня 2023 № 88 «Про виконання обов'язку підвищення кваліфікації адвокатами за 2022 рік» зазначено, що невиконання адвокатом вимог пунктів 19, 20 Порядку за 2022 рік, тобто підвищення ним професіонального рівня в меншому обсязі, ніж встановлено зазначеними пунктами Порядку, не є дисциплінарним проступком, а тому не може слугувати підставою для притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності.

Стосовно підвищення професійної кваліфікації в 2023 році зазначає що вона прийняла участь у заході і отримала 1 бал.

Невиконання обов'язку з підвищення кваліфікації було пов'язано з особистими обставинами, про які вона також зазначала вище. 16.05.2023 року відбулось розлучення з чоловіком, яке було складним, повʼязане з поділом майна, вирішенням питання про місце проживання дитини.

Також зазначає, що війна, відчай та біда навкруги не дали їй змоги виконати вимоги Закону. За 8 місяців 2024 року вона прийняла участь у 5 заходах і вже отримала 14 балів, залишилось отримати 2 бали з етики.

Відповідно до постанови Верховного Суду від 11.05.2018 у справі № 804/401/17 триваючим правопорушенням є проступок, пов'язаний з тривалим, безперервним невиконанням обов'язків, передбачених законом.

Враховуючи зупинення адвокатської діяльності та рішення Ради адвокатів України №30 від 16 березня 2022 року про призупинення дії пунктів 19, 20 Порядку підвищення

кваліфікації адвокатів України, не можна вести мову про триваюче правопорушення.

Невиконання нею професійного обов'язку пов'язаного виключно з особистими обставинами.

Адвокатка Особа\_1 просить прийняти рішення про відмову в порушенні дисциплінарної справи стосовно неї.

**Виклад встановлених обставин**

Згідно даних Єдиного реєстру адвокатів України: адвокатка Особа\_1 обліковується 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 ,що додано Скаржником до скарги, адвокаткою Особа\_1 не виконано обов’язок щодо підвищення кваліфікації за 2019 – 2023 роки

Відповідно до Витягу з ЄРАУ адвокатка Особа\_1 зупиняла адвокатську діяльність з 12.11.2019 року у порядку, передбаченому статтею 31 Закону. Заняття адвокатською діяльністю було поновлено з 23.09.2020 року.

**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.

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

Відповідно до 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 № 111 від 21 вересня 2019 року затверджено Порядок підвищення кваліфікації адвокатів України /далі - Порядок/, який передбачав проходження адвокатами підвищення кваліфікації до липня 2021 року

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

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

Пункт 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 липня 2021 року 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 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.

Рішенням Ради адвокатів України № 88 від 11-12 серпня 2023 року «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.

Відповідно до п.1 Порядку підвищення кваліфікації «На адвокатів, право на заняття адвокатською діяльністю яких зупинено, обов'язок щодо підвищення кваліфікації не поширюється».

Стаття 33 Закону України « Про адвокатуру та адвокатську діяльність» передбачає:

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

2. Дисциплінарне провадження - процедура розгляду письмової скарги, яка містить відомості про наявність у діях адвоката ознак дисциплінарного проступку.

3. Дисциплінарне провадження стосовно адвоката здійснюється кваліфікаційно-дисциплінарною комісією адвокатури за адресою робочого місця адвоката, зазначеною в Єдиному реєстрі адвокатів України.

Відповідно до частини 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\_1 ознак дисциплінарного проступку.

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

Невиконання адвокатом Особа\_1 вимог щодо підвищення кваліфікації у 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, частиною1 якої адвокати зобов’язані виконувати рішення органів адвокатського самоврядування.

Обов'язок щодо підвищення кваліфікації адвокаткою Особа\_1 не поширюється на період зупинення нею адвокатською діяльністю в період 2019-2020 року.

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.

 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 до 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 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 11 годину 30 хвилин 21 грудня 2024 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