**ПРОВАДЖЕННЯ №27**

**РІШЕННЯ № 48**

**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 адвоката, довідку та матеріали перевірки відносно адвоката Особа\_1, який має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № Інформація\_1, –

**ВСТАНОВИЛА:**

**Процедура розгляду скарги**

До КДКА Донецької області надійшла директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка ( далі Скаржник) від 02 серпня 2024 року відносно адвоката Особа\_1, який має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № Інформація\_1.

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

20 серпня 2024 року адвокату Особа\_1 членкинею 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.

30 серпня 2024 року адвокат Особа\_1 надіслав клопотання стосовно обставин викладених у скарзі.

07 грудня 2024 року членкиня 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 адвоката Особа\_1 Скаржник зазначає наступне.

 Відповідно до відомостей Єдиного реєстру адвокатів України Особа\_1 володіє статусом адвоката (свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю Інформація\_1).

Із профайлу адвоката у Єдиному реєстрі адвокатів України (далі - ЄРАУ) вбачається, що право на заняття адвокатською діяльністю не зупинено та не припинено.

З інформації, яка міститься у скріншоті з сайту ВШАУ НААУ щодо адвоката Особа\_1**,** не вбачається виконання ним обов’язкових вимог з підвищення кваліфікації.

Відповідно до особової картки обліку залікових балів у адвоката відсутня необхідна кількість залікових балів 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 ст. 57 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»).

Відповідно до статті 65 Правил адвокатської етики, адвокат зобов’язаний виконувати рішення органів адвокатського самоврядування, прийняті 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 частиноюи 3 статті 11, статті 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.

Відповідно до статті 65 Правил адвокатської етики, адвокат зобов’язаний виконувати рішення органів адвокатського самоврядування, прийняті 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 частини 3 статті 11, статті 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.

Дія Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України (далі за текстом - Порядок) 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.

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 визначає, що всі адвокати, інформація про яких внесена до Єдиного реєстру адвокатів України, зобов’язані постійно підвищувати свій професійний рівень (професійну кваліфікацію).

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

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».

Скаржник вважає, що вищевказаний дисциплінарний проступок є триваючим.

Скаржник просить притягнути адвоката Особа\_1 до дисциплінарної відповідальності.

Адвокат Особа\_1 надав клопотання, в якому зазначив.

За приписами Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України: адвокати, які набули статусу адвоката, протягом перших трьох років своєї адвокатської діяльності зобов’язані підвищити свій професійний рівень на рівні 48 годин з яких не менше 16 годин - щороку. У разі отримання свідоцтва на право заняття адвокатською діяльністю у другому півріччі відповідного року, такий адвокат має право отримати меншу кількість балів у першому році отримання свідоцтва, за умови, що загальна кількість балів за 3 роки становитиме не менше 48 годин; всі адвокати, за виключенням адвокатів, зазначених у пункті 19 цього порядку, зобов’язані підвищувати кваліфікацію адвоката на рівні 10 годин на рік (10 залікових балів); адвокат за рік має отримати не менше ніж 2 залікових бали за навчання з питань Правил адвокатської етики (надалі - ПАЕ).

Виходячи з дати отримання ним свідоцтва про права на зайняття адвокатською діяльністю, належною кількістю балів, які свідчать про виконання обов’язку щодо підвищення професійного рівня є наступні: 2019 рік - 16 балів, з них 2 за ПАЕ, 2020 рік - 16 балів, з них 2 за ПАЕ, 2021 рік - 16 балів, з них 2 за ПАЕ, 2022 рік - 10 балів, з них 2 за ПАЕ, 2023 рік - 10 балів, з них 2 за ПАЕ, 2024 рік - 10 балів, з них 2 за ПАЕ, разом це становить 78 балів, з них 12 за ПАЕ.

У свою чергу, вищеназване триваюче правопорушення, з приводу чого ініційовано дисциплінарну скаргу , на думку адвоката, було виправлено, взято участь у заходах з підвищення кваліфікації та набрано всю необхідну кількість балів за результатами підвищення кваліфікації як за минулі 2019-2023 роки, так і за поточний 2024 рік.

На підтвердження отримання балів надано скріншот відомостей з сайту ВША НААУ про отримання ним: 78 балів, з них 12 за ПАЕ та електронний сертифікат про підвищення кваліфікації за 2024 рік.

Адвокат Особа\_1 просить відмовити у відкритті дисциплінарного провадження відносно нього, а у разі, якщо станом на час отримання вказаного клопотання з додатками КДКА Донецької області таке провадження буде відкрито - закрити його.

**Виклад встановлених обставин**

Згідно даних Єдиного реєстру адвокатів України: адвокат 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, адвокатом Особа\_1не виконано обов’язок щодо підвищення кваліфікації за 2019 – 2023 роки

Адвокат Особа\_1 надав клопотання. Адвокатом надано скріншот відомостей з сайту ВША НААУ про отримання ним: 78 балів, з них 12 за ПАЕ та електронний сертифікат про підвищення кваліфікації за 2024 рік.

Відповідно до Витягу з ЄРАУ №1007009 від 10 жовтня 2024 адвокат Особа\_1 не зупиняв адвокатську діяльність протягом 2019-2023 років.

**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.

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 адвоката 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\_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, частиною1 якої адвокати зобов’язані виконувати рішення органів адвокатського самоврядування. 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 адвоката 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 адвоката Особа\_1, який має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № Інформація\_1.

2. Призначити розгляд дисциплінарної справи, порушеної стосовно адвоката Особа\_1 на 12 годину 00 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**