**ПРОВАДЖЕННЯ №32**

**РІШЕННЯ № 56**

**про притягнення до дисциплінарної відповідальності**

 21 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 дисциплінарну справу стосовно адвокатки Особа\_1, яка має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № Інформація\_1, порушену за ознаками дисциплінарного проступку, передбаченого п. 3 ч.2 ст. 34 Закону України, заслухавши повідомлення члена дисциплінарної палати КДКА Донецької області Особа\_2 про результати перевірки, –

–

**ВСТАНОВИЛА:**

**Процедура розгляду справи**

До КДКА Донецької області надійшла скарга директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка ( далі Скаржник) № 492/0/02-2 від 02.08.2024 р. відносно адвокатки Особа\_1.

|  |
| --- |
|  |

06 вересня 2024 року Головою дисциплінарної палати КДКА Донецької області Гавриш І.І. проведення перевірки обставин, зазначених в скарзі, доручено члену дисциплінарної палати особа\_2

9 вересня 2024 року за вих. №131 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.

12.09.2024 року адвокатка Особа\_1 надіслала пояснення стосовно обставин викладених у скарзі.

07 грудня 2024 року 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.

07 грудня 2024 року за результатами розгляду скарги директора Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України Савви Кузьменка, про дисциплінарний проступок адвокатки Особа\_1, довідки, та матеріалів перевірки Кваліфікаційно-дисциплінарна комісія адвокатури Донецької області у складі дисциплінарної палати прийняла рішення про порушення дисциплінарної справи відносно адвоката Особа\_1 за ознаками 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. Розгляд справи призначено на 21.12.2024.

07.12.2024 сторонам надіслані копія рішення про порушення дисциплінарної справи та призначення дисциплінарної справи до розгляду.

Сторонами не надіслано заяв щодо участі у засіданні в режимі відеоконференції.

**Виклад позицій та доводів учасників дисциплінарного провадження**

У скарзі на неналежну поведінку адвоката Особа\_1 Скаржник зазначає, що згідно з ст. 21 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» 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.

Відповідно до п.п. 11 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України затвердженого рішенням Ради адвокатів України № 63 від 03.07.2021, ВША НААУ готує та передає НААУ інформацію для розміщення її в ЄРАУ про щорічне проходження підвищення кваліфікації адвокатами.

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

Зазначене підтверджується роздруківкою з офіційного сайту ВША НААУ.

03 липня 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.

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).

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 Адвокатом 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 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 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 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).

Скаржник вважає, що в діях в діях Адвоката наявний дисциплінарний проступок, 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 адвокатку Особа\_1 до дисциплінарної відповідальності.

**Адвокатка надала пояснення**, в яких зазначила, що відповідно до ч. 2 ст. 35 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» адвокат може бути притягнутий до дисциплінарної відповідальності протягом року з дня вчинення дисциплінарного проступку. Звітним роком з підвищення кваліфікації адвокатів є календарний рік, з 01 січня по 31 грудня кожного року. Таким чином, моментом початку відліку строку притягнення до дисциплінарної відповідальності адвоката за не підвищення кваліфікації в минулому році є 1 січня кожного року. З огляду на це, строк притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності за порушення Порядку в 2020, 2021, 2022 роках – минув.

Щодо не проходження підвищення професійної кваліфікації у Центрі акредитації ВША НААУ у 2023році, то у зв'язку зі збройною агресією Російської федерації, Указом Президента України від 24 лютого 2022 року №64/2022 «Про введення воєнного стану в Україні», затвердженого Законом України від 24 лютого 2022 року №2102-ІХ (зі змінами) в Україні введено та триває військовий стан. Донецька область є однією з найбільш постраждалих територій. Ракетні прильоти, відключення електропостачання та інтернету – є значними факторами обмеження реально можливого часу роботи населення, в тому числі адвокатів.

Адвокатка Особа\_1 просить враховувати дані обставини при розгляді скарги ВША НААУ та дисциплінарної справи відносно 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 2020– 2023 роки.

Відповідно до Витягу з ЄРАУ серія ІІ №004842 від 09.09.2024 адвокаткою Особа\_1 не виконано обов’язок щодо підвищення кваліфікації за 2020– 2023 роки. Адвокатська діяльність не зупинялася.

Раніше адвокат Особа\_1 до 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.

 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.

Пунктом 3.1.7 Порядку ведення Єдиного реєстру адвокатів України (затверджено рішенням Ради адвокатів України № 74 від 22 серпня 2022 року) передбачено внесення інформації про підвищення кваліфікації до ЄРАУ.

16.03.2022 р. Рішенням РАУ НААУ були внесені зміни до Порядку підвищення кваліфікації, яким призупинено до 31 грудня 2022 року дію пунктів 19, 20 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України, затвердженого рішенням Ради адвокатів України № 63 від 03 липня 2021 року.

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 ч. 2 ст. 35 Закону «Адвокат може бути притягнутий до дисциплінарної відповідальності протягом року з дня вчинення дисциплінарного проступку».

Відповідно до ч.1 ст. 41 Закону України: «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»: «За результатами розгляду дисциплінарної справи дисциплінарна палата кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури приймає рішення про притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності за вчинення дисциплінарного проступку і застосування до нього дисциплінарного стягнення або про закриття дисциплінарної справи.».

Відповідно до ч. 2 ст. 49 Положення «Про порядок прийняття та розгляду скарг щодо неналежної поведінки адвоката, яка може мати наслідком його дисциплінарну відповідальність», затвердженим рішенням Ради адвокатів України від 30 серпня 2014 року № 120, із змінами рішення про закриття дисциплінарної справи приймається у разі:

а) відсутності в діях адвоката дисциплінарного проступку;

б) закінчення строку притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності, у разі встановлення дисциплінарного проступку у діях адвоката.

в) відкликання заяви (скарги) заявником (скаржником).

г) на дату прийняття рішення, за результатами розгляду скарги, адвоката позбавлено права на заняття адвокатською діяльністю.

**Мотиви та висновки ДП КДКА**

Вивчивши матеріали справи, з’ясувавши обставини викладені у скарзі, Дисциплінарна палата приходить до наступного.

Матеріали справи містять докази, які свідчать про невиконання адвокатом обов’язку підвищення кваліфікації за 2020, 2021, 2023 роки. Зазначені обставини адвокатом не спростовані.

Відповідно до Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України, Порядку ведення Єдиного реєстру адвокатів України, відомості щодо проходження підвищення кваліфікації вносяться в данні адвоката в Єдиному реєстрі адвокатів України.

Відповідно до Витягу з ЄРАУ серія ІІ №004842 від 09.09.2024 адвокаткою Особа\_1 не виконано обов’язок щодо підвищення кваліфікації за 2020– 2023 роки

У період часу, відносно якого подано скаргу ВША діяв Порядок підвищення кваліфікації адвокатів України затверджений рішенням Ради адвокатів України від 21 вересня 2019 року № 111. Цей порядок діяв у часі вересень 2019 року- липень 2021 року. 03 липня 2021 року Рада адвокатів України прийняла рішення № 63, яким затвердила у новій редакції «Порядок підвищення кваліфікації адвокатів України».

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.

Отже, на підставі вище викладеного за період 2021, 2023 роки адвокат мав обов’язок підвищувати кваліфікацію відповідно до діючих на той час Порядків.

Невиконання адвокатом Особа\_1 вимог щодо підвищення кваліфікації у 2020, 2021 та 2023 роках є порушенням вимог ст.11 Правил адвокатської етики, частиною 3 якої передбачається обов’язок адвоката постійно підвищувати свій професійний рівень та кваліфікацію, та порушенням вимог ч.1 ст. 65 Правил адвокатської етики. Тобто в діях адвоката Особа\_1 вбачається дисциплінарний проступок, передбачений п.3 ч. 2 ст. 34 Закону України « Про адвокатуру та адвокатську діяльність»

Відповідно до п.22 Порядку підвищення кваліфікації 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. У разі відсутності необхідної кількості балів в заліковій картці обліку балів з підвищення кваліфікації адвоката, Вища школа адвокатури зобов'язана проінформувати раду адвокатів регіону та відповідну кваліфікаційно-дисциплінарну комісію адвокатури регіону про порушення даного Порядку.

Відповідно до ч. 2 ст. 35 Закону «Адвокат може бути притягнутий до дисциплінарної відповідальності протягом року з дня вчинення дисциплінарного проступку».

 Зважаючи на припис п. 22 Порядку, притягнути адвоката до дисциплінарної відповідальності можливо після звернення ВША, яке повинно бути подано після виявлення порушення у межах строку притягнення адвоката до дисциплінарної відповідальності.

Приймаючи до уваги зазначені акти Ради адвокатів України, дисциплінарна палата приходить до висновку про закінчення строку притягнення адвоката Особа\_1 до дисциплінарної відповідальності за 2021 рік.

На підставі викладеного, керуючись п. 49 Положення про порядок прийняття та розгляду скарг щодо неналежної поведінки адвоката, яка може мати наслідком його дисциплінарну відповідальність дисциплінарна палата КДКА Донецької області приходить до висновку, що в цій частини, дисциплінарна справа відносно адвоката Особа\_1 підлягає закриттю.

 Що стосується притягнення до відповідальності адвоката за 2023 рік, строк притягнення не сплинув, оскільки ВША звернулася до КДКА Донецької області продовж року після встановлення порушення з боку адвоката.

Враховуючи всі обставини, його наслідки, особу адвокатки Особа\_1, яка раніше не притягувався до дисциплінарної відповідальності, дисциплінарна палата КДКА Донецької області вважає, достатнім накласти на адвокатку Особа\_1 дисциплінарне стягнення у вигляді попередження.

Керуючись ст. 41 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», дисциплінарна палата КДКА Донецької області, –

**ВИРІШИЛА:**

1. Притягнути адвокатку Особа\_1, яка має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № Інформація\_1до дисциплінарної відповідальності.

2. Застосувати до адвокатки Особа\_1, яка має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № Інформація\_1, дисциплінарне стягнення у вигляді попередження.

 *Відповідно до ч. 1 ст. 42 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» адвокат чи особа, яка ініціювала питання про дисциплінарне адвоката, має право оскаржити рішення у дисциплінарній справі протягом тридцяти днів з дня його прийняття до Вищої кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури або до суду.*

*Оскарження рішення не зупиняє його дії.*

*.*

**Голова дисциплінарної палати**

**КДКА Донецької області Ірина ГАВРИШ**

**Секретар дисциплінарної**

**палати КДКА Донецької**

**області Дар’я ЛІСОВА**