**ПРОВАДЖЕННЯ № 10/46**

**РІШЕННЯ № 9**

**про порушення дисциплінарної справи**

18 січня 2025року 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 Вищої школи адвокатури Національної асоціації адвокатів України 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 скарга надійшла скарга Вищої школи адвокатури НААУ щодо невиконання обов’язків з підвищення кваліфікації Особа\_1 який має свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю № 4464, видане Донецькою обласною КДКА 29.08.2012 року.

30 вересня 2024 року Голова дисциплінарної палати КДКА Донецької області Гавриш І.І. доручила члену дисциплінарної палати Особа\_2 провести перевірку відомостей, викладених у скарзі директора Вищої школи адвокатури НААУ.

09 жовтня 2024 року вих. №192 адвокату Особа\_1 був надісланий лист повідомлення щодо надходження скарги та необхідності надання пояснень щодо обставин, зазначених в скарзі. Одночасно надіслана копія скарги з додатками.

11.10 2024 року надійшли письмові пояснення від адвоката Особа\_1

18.01.2025 року член дисциплінарної палати КДКА Донецької області Особа\_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 на неналежну поведінку адвоката Особа\_1 скаржник зазначає, що згідно з ст. 21 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» (далі - Профільний 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. Відповідно до п.п. 11 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України (далі - Порядок), затвердженого рішенням Ради адвокатів України № 63 від 03.07.2021 (з наступними змінами), 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 (посилання: https://www.hsa.org.ua/lawyer/) вдається встановити, що Адвокат не здійснював підвищення професійної кваліфікації у Центрі акредитації ВША НААУ за попередні роки, а саме 2019, 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» (далі за текстом - Порядок).

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. 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). Таким чином, вищевказане свідчить про наявність в діях Адвоката 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». ВІищевказаний дисциплінарний проступок на думку Скаржника є триваючим.

Скаржник просить притягнути адвоката Особа\_1 до дисциплінарної відповідальності.

На підтвердження обставин про які йде мова у скарзі скаржником надано скріншот інформації з сайту ВША НААУ . З наданого скріншоту вбачається, що адвокат Особа\_1 не виконав вимог підвищення кваліфікації за 2019, 2020 рік, 2021 рік, 2022 рік, 2023 рік.

**В своїх письмових поясненнях адвокат Особа\_1** зазначив, що Постановою Шостого апеляційного адміністративного суду від 10.09.2024 р. у справі № 640/1859/22 було визнано протиправними та скасовано пункти 18, 19, 20, пункт 2 розділу IV "Перехідні положення" Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України від 03 липня 2021 року N 63, згідно з якими, зокрема, адвокати, за виключенням адвокатів, зазначених у пункті 19 цього порядку, зобов’язані підвищувати кваліфікацію адвоката на рівні 10 годин на рік (10 залікових балів), тому вважає, що на даний час відсутній нормативно встановлений розмір балів, який би визначав поріг виконання обов’язку з підвищення кваліфікації.

Ним частково були виконані вимоги щодо підвищення кваліфікації, а саме, було набрано за 2019 р. – 5 балів, з них 1 з ПАЕ, 2021 р. – 6 балів, з них 2 з ПАЕ, 2022 р. – 2 бали.

Щодо 2022 та 2023 років, він керувався Рішенням РАУ від 16.03.2022  № 30 «Про призупинення дії пунктів 19, 20 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України», згідно з яким спочатку дії пунктів 19, 20 Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України було призупинено протягом всього воєнного стану, однак Рішенням РАУ від 27.12.2022  № 185 зазначений строк обмежили 31.12.2022 р., про що він не знав, та продовжував думати про те, що зазначені пункти Порядку зупинені й на 2023 р.

Причиною недобору балів є також те, що він був вимушеним переселенцем у м. Дніпрі, мав орендувати квартиру, офіс.

У зв’язку з переїздом втратив всіх своїх клієнтів та вимушений був знову напрацьовувати клієнтську базу. Через це багато працював та фізично не встигав на всі заходи підвищення кваліфікації адвокатів, які, здебільшого, проводились в робочі дні. Відвідував їх за можливістю.

Зобов’язується протягом розумного строку набрати необхідну кількість балів за минулі періоди шляхом проходження тестування.

**Виклад встановлених обставин**

За даними Єдиного реєстру адвокатів України, основна адреса адвоката Особа\_1: Інформація\_2.

 Відповідно скріншоту інформації з сайту ВША НААУ, що додано Скаржником до скарги, адвокатомОсоба\_1 не виконано обов’язок щодо підвищення кваліфікації за 2019 – 2023 роки

Відповідно до Витягу з ЄРАУ серія ІІ № 1004116 від 30.09.2024 адвокат Особа\_1 не зупиняв адвокатську діяльність протягом 2019-2023 років. Відмітки про підвищення кваліфікації - відсутні.

**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\_1 вимог щодо підвищення кваліфікації у 2019, 2020, 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. Дисциплінарна палат враховує пояснення адвоката, що він отримав у 2022 році 2 бали за проходження підвищення кваліфікації.

 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.

Щодо посилання адвоката на Постанову Шостого апеляційного адміністративного суду від 10.09.2024 р. у справі № 640/1859/22 було визнано протиправними та скасовано пункти 18, 19, 20, пункт 2 розділу IV "Перехідні положення" Порядку підвищення кваліфікації адвокатів України, дисциплінарна палата зазначає наступне:

Рішення суду прийнято у вересні 2024 року. Імперативними нормами [КАС України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2023_09_07/pravo1/T05_2747.html?pravo=1) чітко визначено момент втрати чинності нормативно-правового акта у разі його оскарження у судовому порядку та не передбачено право суду на відступ від таких положень. Ст. 265 КАС України ч. 2 встановлює: «нормативно-правовий акт втрачає чинність повністю або в окремій його частині з моменту набрання законної сили відповідним рішенням суду». Ст. 57 Закону України «Про правотворчу діяльність» встановлено: У разі якщо припинення дії нормативно-правового акта здійснюється на підставі рішення суду, дія нормативно-правового акта припиняється з моменту набрання законної сили відповідним рішенням суду.

Зважаючи на такі приписи законодавства, нормативно-правовий акт втрачає чинність з моменту набрання законної сили судовим рішенням.

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 30 хвилин 15 лютого 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**