**адвокатская палата московской области**

# Решение СОВЕТА

**№ 11/25-15 от 17 июля 2019 г.**

**О дисциплинарном производстве в отношении адвоката**

**Д.И.И.**

На заседании Совета Адвокатской палаты Московской области (далее – «Совет») присутствуют члены Совета: Володина С.И., Галоганов А.П., Гонопольский Р.М., Куркин В.Е., Павлухин А.А., Пайгачкин Ю.В., Свиридов О.В., Толчеев М.Н., Царьков П.В., Цветкова А.И., Юрлов П.П.

Кворум имеется, заседание считается правомочным.

Совет, рассмотрев в закрытом заседании дисциплинарное производство в отношении адвоката Д.И.И.,

**УСТАНОВИЛ:**

В Адвокатскую палату Московской области 3.06.2019 г. поступило представление первого вице-президента АПМО Толчеева М.Н. в отношении адвоката Д.И.И., имеющего регистрационный номер ….. в реестре адвокатов Московской области, избранная форма адвокатского образования – …..

В представлении и прилагаемом к нему обращении Управления по физической культуре и спорту г.о. Б. сообщается, что 24.04.2019 г. директором МАУ «…..» на должность специалиста по кадрам и специалиста по охране труда была принята Д.И.И., которая является адвокатом. Кроме того, адвокат участвовала в торгах и ею был заключён договор на юридическое сопровождение деятельности МАУ «…..» сроком до 31.12.2019 г.

04.06.2019 распоряжением Президента Адвокатской палаты Московской области в отношении адвоката возбуждено дисциплинарное производство.

Адвокатом представлены письменные объяснения, в которых она пояснила, что реорганизация осуществлялась незаконно и для того, чтобы получить документы, необходимые для оказания юридической помощи она формально была трудоустроена в АУ «…..», трудовые договора с ней не заключались. За время формальной трудовой деятельности ей была начислена заработная плата в размере 13905, 12 руб., которую она не могла не получить под угрозой штрафа. Данные денежные средства адвокат сразу внесла в кассу АУ «…..» в качестве благотворительного взноса. В результате, на основании полученных документов, адвокатом был подан иск в суд. В отношении довода об участии в торгах на заключении договора на юридическое сопровождение, адвокат указывает, что закон не содержит каких-либо ограничений по данному вопросу.

Квалификационная комиссия 27.06.2019 г. дала заключение о наличии в действиях адвоката Д.И.И. нарушения п. 1 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», выразившегося в том, что адвокат вступила в трудовые отношения в качестве работника АУ «…..».

В соответствии с пп. 5 п. 5 ст. 23 Кодекса профессиональной этики адвоката в случае несогласия с заключением комиссии участники дисциплинарного производства имеют право на предоставление Совету своих объяснений. Согласно п. 3 ст. 24 Кодекса профессиональной этики адвоката участники дисциплинарного производства не позднее десяти суток с момента вынесения квалификационной комиссией заключения вправе представить через ее секретаря в Совет письменное заявление, в котором выражены несогласие с заключением или его поддержка. По настоящему дисциплинарному производству заявлений о несогласии с заключением комиссии от участников не поступало. Совет констатирует, что непредставление заблаговременно участниками дисциплинарного производства в Совет письменного заявления о несогласии с заключением квалификационной комиссии свидетельствует об их отказе от реализации указанного права.

Рассмотрев жалобу, изучив содержащиеся в материалах дисциплинарного производства документы, Совет соглашается с заключением квалификационной комиссии, в том числе с правовой оценкой деяния адвоката.

Правовые основы адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации регламентированы Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», который устанавливает, в частности, права и обязанности адвоката, его правовой статус, а также порядок организации адвокатской деятельности и адвокатуры.

Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатом является лицо, получившее в установленном указанным Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Порядок приобретения, приостановления и прекращения статуса адвоката установлен нормами главы 3 данного Федерального закона.

В силу п. 2 ст. 4 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» кодекс профессиональной этики адвоката (далее – Кодекс профессиональной этики адвоката) устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности.

Как установлено пп. 4 п. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», адвокат при осуществлении профессиональной деятельности обязан соблюдать Кодекс профессиональной этики адвоката.

В соответствии с п. 18 Кодекса профессиональной этики адвоката нарушение адвокатом требований законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, а также Кодекса профессиональной этики адвоката, совершенное умышленно или по грубой неосторожности, влечет применение мер дисциплинарной ответственности, предусмотренных законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодексом профессиональной этики адвоката (п. 1).

Согласно п. 14 ст. 23 Кодекса профессиональной этики адвоката заключение комиссии должно быть мотивированным и обоснованным и состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

В мотивировочной части заключения должны быть указаны фактические обстоятельства, установленные комиссией, доказательства, на которых основаны ее выводы, и доводы, по которым она отвергает те или иные доказательства, а также правила, предусмотренные законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре, настоящим Кодексом, которыми руководствовалась комиссия при вынесении заключения.

Согласно п. 4 ст. 24 Кодекса профессиональной этики адвоката Совет при разбирательстве не вправе пересматривать выводы комиссии в части установленных ею фактических обстоятельств, считать установленными не установленные ею фактические обстоятельства, а равно выходить за пределы жалобы, представления, обращения и заключения комиссии.

В ходе дисциплинарного разбирательства установлено и следует из материалов дисциплинарного дела, что адвокатом признается факт трудоустройства в АУ «…..», но, по ее мнению, это оправдано формальным характером трудовых отношений и необходимостью защиты интересов доверителя.

Совет отмечает, что адвокат при осуществлении профессиональной деятельности обязан соблюдать Кодекс профессиональной этики адвоката (пп. 4 п. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»). За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (п. 2 ст. 7 названного Закона).

Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности РФ, государственные должности субъектов РФ, должности государственной службы и муниципальные должности. Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в качестве руководителя адвокатского образования, а также с работой на выборных должностях в адвокатской палате субъекта РФ Федеральной палате адвокатов РФ, общероссийских и международных общественных объединениях адвокатов (п. 1 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Таким образом, законодательство об адвокатской деятельности содержит совершенно чёткий запрет на совмещение лицом статуса адвоката с осуществлением им трудовой деятельности. Данный запрет не допускает каких-либо нивелирующих его толкований. Совет разделяет мнение Комиссии в отношении заявления адвоката о формальном характере трудовых отношений, поскольку адвокат не отрицает, что за время трудовой деятельности ей начислялась и выплачивалась заработная плата. Характер последующего распоряжение адвокатом денежными средствами, полученными в качестве заработной платы, не имеет правового значения. В равной степени не имеет правового значения факт заключения с адвокатом письменного трудового договора, поскольку ст. 67 Трудового кодекса РФ предусматривает и фактическое допущение работника к работе.

Адвокат Д.И.И. не представила приемлемых объяснений, что препятствовало доступу к интересующим её доверителей документам и информации в предусмотренном законом порядке. Совет обращает внимание на заведомо неправомерные действия адвоката в рамках оказания правовой помощи в условиях трудового и корпоративного конфликта, и правомерность целей, достигавшихся рассматриваемыми действиями адвоката Д.И.И., материалами дисциплинарного производства не подтверждена.

Совет обращает внимание адвоката Д.И.И., что согласно п. 1 ст. 10 Кодекса профессиональной этики адвоката закон и нравственность в профессии адвоката выше воли доверителя. Никакие пожелания, просьбы или требования доверителя, направленные к несоблюдению закона или нарушению правил, предусмотренных Кодексом профессиональной этики адвоката, не могут быть исполнены адвокатом. Описанные адвокатом обстоятельства, послужившие причиной вступления в трудовые отношения, не могут отвечать требованиям честного, разумного, добросовестного исполнения своих профессиональных обязанностей.

Адвокатом Д.И.И. приведенные правила профессионального поведения адвоката нарушены.

Пункт 4 ст. 18 Кодекса профессиональной этики адвоката предусматривает, что применение к адвокату мер дисциплинарной ответственности, включая прекращение статуса адвоката, является исключительной компетенцией Совета. При определении меры дисциплинарной ответственности должны учитываться тяжесть совершенного проступка, обстоятельства его совершения, форма вины, иные обстоятельства, признанные Советом существенными и принятые во внимание при вынесении решения.

Совет учитывает отношение адвоката Д.И.И. к исполнению своих профессиональных обязанностей, тяжесть совершенного проступка, обстоятельства его совершения, а также считает приведенные выше действия Д.И.И. грубым и явным нарушением норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката, совершенным умышленно, за которое адвокат Д.И.И. заслуживает дисциплинарного взыскания в виде предупреждения.

В связи с изложенным и на основании пп. 9 п. 3 ст. 31 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», пп. 2 п. 6 ст. 18 Кодекса профессиональной этики адвоката, Совет

**РЕШИЛ:**

1. В установленных действиях адвоката имеются нарушения норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката, а именно: п. 1 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», выразившегося в том, что адвокат вступила в трудовые отношения в качестве работника АУ «…..».
2. Вследствие допущенных нарушений применить меру дисциплинарной ответственности в виде предупреждения в отношении адвоката Д.И.И., имеющей регистрационный номер ….. в реестре адвокатов Московской области.

Президент Галоганов А.П.