**адвокатская палата московской области**

# Решение СОВЕТА

**№ 14/25-01 от 20 декабря 2017 г.**

**О дисциплинарном производстве в отношении адвоката**

**Ш.А.В.**

На заседании Совета Адвокатской палаты Московской области (далее – “Совет”) присутствуют члены Совета Володина С.И., Галоганов А.П., Грицук И.П., Орлов А.А., Павлухин А.А., Сизова В.А., Толчеев М.Н., Царьков П.В., Цветкова А.И., Шамшурин Б.А., Шеркер В.М., Юрлов П.П., Яртых И.С., при участии члена Совета – Секретаря Орлова А.А.

Кворум имеется, заседание считается правомочным.

Совет, рассмотрев в закрытом заседании дисциплинарное производство в отношении адвоката Ш.А.В.,

**УСТАНОВИЛ:**

В Адвокатскую палату Московской области 18.09.2017 г. поступила жалоба от Б.Н.А. представителя по доверенности доверителя – А.Ю.В. – в отношении адвоката Ш.А.В., имеющего регистрационный номер ….. в реестре адвокатов Московской области, избранная форма адвокатского образования – …..

28.09.2017 г. распоряжением Президента Адвокатской палаты Московской области в отношении адвоката возбуждено дисциплинарное производство.

Квалификационная комиссия 26.10.2017 г. дала заключение о наличии в действиях (бездействии) адвоката Ш.А.В. нарушений норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката, а именно нарушений пп. 1 п. 1 ст. 7, п. 1 ст. 8, п. 1 и 2 ст. 25 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, п. 2 – 4 ст. 6, п. 1 ст. 8, п. 6 ст. 16 Кодекса профессиональной этики адвоката, а также ненадлежащем исполнении своих обязанностей перед доверителем А.Ю.В., выразившееся в том, что адвокат оказывала правовую помощь при получении и реализации наследственного имущества в интересах доверителя без заключения письменного соглашения об оказании правовой помощи; адвокатом получались денежные средства за оказание юридической помощи без заключения соглашения с доверителем А.Ю.В. и без оформления финансовых документов о получении денежных средств; адвокатом были нарушены правила по распоряжению принадлежащими доверителю денежными средствами, а именно не была предоставлена информация о совершенных операциях по запросу представителя доверителя и не велся учет финансовых документов по выполнению поручений по проведению операций со средствами доверителя; адвокатом без согласия доверителя адвокатом были сообщены третьим лицам сведения о сумме доходов доверителя и налоговых обязательствах доверителя за 2016 год, составляющие адвокатскую тайну.

Решением Совета № 12/25-18 от 22 ноября 2017 г. дисциплинарное дело в отношении адвоката Ш.А.В., имеющей регистрационный номер ….. в реестре адвокатов Московской области, было отложено, о чем были уведомлены участники дисциплинарного производства.

Заслушав устные доводы сторон и изучив материалы дисциплинарного дела и оценив их в совокупности, Совет соглашается с заключением квалификационной комиссии, в части, касаемой оказания правовой помощи без заключения письменного соглашения с доверителем и нарушении правил по распоряжению принадлежащими доверителю денежными средствами.

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 адвокат Ш.А.В. в период с 2015 по 2017 г. представляла интересы доверителя А.Ю.В., постоянно проживающей в Ш., на территории РФ при получении и последующей реализации наследственного имущества, которое было получено доверителем от своего деда А.С.З. При этом адвокат произвела оформление свидетельств о праве на наследство, регистрацию прав на унаследованное имущество, продажу унаследованной недвижимости (в т.ч. доли в праве собственности на объекты недвижимости), переводила полученные от продажи доверителя денежные средства на банковский счет доверителя в Ш., вела переговоры от имени доверителя с другими наследниками, предоставляла доверителя консультации по налоговому праву Российской Федерации и оказывала иную правовую помощь.

По рассматриваемому дисциплинарному производству адвокат не отрицает факта оказания правовой помощи А.Ю.В. при оформлении последней наследственного имущества на территории Российской Федерации, но утверждает, что указанная помощь оказывалась ей не в качестве адвоката в контексте личных доверительных отношений с семьей доверителя.

Кроме того, факт оказания правовой помощи доверителю подтверждается документами, изученными в ходе дисциплинарного производства.

В заключении комиссии обращено внимание, что в тексте предложении о продажи доли от 15.02.2016 г., адресованному А.А.П. и О.О.С., адвокат Ш.А.В. прямо указывает, что А.Ю.В. является ее доверителем и она действует в ее интересах как адвокат.

Таким образом, комиссией признан установленным тот факт, что представительство адвокатом Ш.А.В. заявителя А.Ю.В. при получении и реализации наследственного имущества в рассматриваемом дисциплинарном производстве является видом правовой помощи доверителю А.Ю.В., для оказания которой адвокатом необходимо было заключение письменного соглашения с доверителем.

В соответствии с пп. 1 и 2 ст. 25 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем, которое представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Данное требование является обязательным для исполнения при оказании адвокатом любой юридической помощи и не имеет каких-либо исключений. По рассматриваемому дисциплинарному производству адвокат не отрицает отсутствия письменного соглашения на оказание юридической помощи заявителю, что квалифицируется как дисциплинарное нарушение адвоката.

Как установлено в рассматриваемом дисциплинарном производстве, свою помощь по ведению наследственного дела адвокат Ш.А.В. обусловила вознаграждением, которое отчисляла из денежных средств, получаемых ею из унаследованного доверителем имущества. Факт получения адвокатом Ш.А.В. денежных средств доверительницы подтверждается рядом банковских документов, находящихся в материалах дисциплинарного производства и представленных представителем заявителя в оригиналах на заседании комиссии.

Как следует из материалов дисциплинарного производства, представителем доверителя неоднократно направлялись требования адвокату (в частности, в запросе от 31 июля 2017 года) предоставить копии всех поручений на перевод денежных средств с банковских счетов адвоката на банковские счета А.Ю.В., копии документов, подтверждающих суммы комиссий, удержанных банком адвоката с указанных переводов, копии документов, подтверждающих суммы вознаграждений и расходов, удержанных адвокатом в связи с оказанием А.Ю.В. юридической помощи.

Ответ на указанные запросы адвокатом не был предоставлен, в заседании комиссии и Совета адвокат также не пояснила причину непредставления доверителю полной и достоверной информации об операциях с его денежными средствами, а также не смогла предоставить доказательства ведения адвокатом учета финансовых документов по выполнению поручений по проведению операций со средствами доверителя.

Как следует из материалов дисциплинарного производства, электронное письмо адвоката Ш.А.В. от 26 апреля 2017 года, содержавшее сведения о факт возникновения у доверителя А.Ю.В. обязанности по уплате НДФЛ за 2016 г. и сумму сделок по продаже наследственного имущества, было направлено, помимо Ж.М. (матери доверителя), на три электронных адреса.

Совет не соглашается с заключением комиссии в части правовой оценкой данного деяния адвоката, поскольку материалами дисциплинарного производства не подтверждается факта раскрытия профессиональной тайны адвокатом.

Совет приходит к выводу о наличии в действиях адвоката нарушений пп. 1 п. 1 ст. 7, п. 1 и 2 ст. 25 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, п. 1 ст. 8, п. 6 ст. 16 Кодекса профессиональной этики адвоката, а также ненадлежащем исполнении своих обязанностей перед доверителем А.Ю.В.

В силу пп. 1 п. 1 ст. 7 Федерального закона “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации” адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

Согласно п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката при осуществлении профессиональной деятельности адвокат обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности, активно защищать права, свободы и интересы доверителей всеми не запрещенными законодательством средствами, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, законом и Кодексом профессиональной этики адвоката.

В соответствии с пп. 1 и 2 ст. 25 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем, которое представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Согласно п. 6 ст. 16 Кодекса профессиональной этики адвоката в случае, если в процессе оказания юридической помощи адвокаты принимают поручение доверителя по распоряжению принадлежащими доверителю денежными средствами для адвокатов является обязательным соблюдение следующих правил:

-средства доверителя всегда должны находиться на счете в банке или в какой-либо другой организации (в том числе у профессиональных участников рынка ценных бумаг), позволяющей осуществлять контроль со стороны органов власти за проводимыми операциями, за исключением случаев наличия прямого или опосредованного распоряжения доверителя относительно использования средств каким-либо другим образом;

-в сопровождающих каждую операцию со средствами доверителя документах должно содержаться указание на совершение данной операции адвокатом по поручению доверителя;

-выплаты какому-либо лицу из средств доверителя, осуществляемые от его имени или в его интересах, могут производиться только при наличии соответствующего непосредственного или опосредованного поручения доверителя, выраженного в письменной форме;

-адвокат в порядке адвокатского делопроизводства обязан вести учет финансовых документов относительно выполнения поручений по проведению операций со средствами доверителя, которые должны предоставляться доверителю по его требованию.

Адвокатом Ш.А.В. 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 Совет учитывает тяжесть совершенного проступка, обстоятельства его совершения, форму вины, иные обстоятельства, признанные Советом существенными и принятые во внимание при вынесении решения.

Совет считает, что за совершение указанного нарушения адвокат Ш.А.В. заслуживает дисциплинарного взыскания в виде замечания.

В связи с изложенным и на основании пп. 9 п. 3 ст. 31 Федерального закона “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации”, пп. 1 п. 6 ст. 18 Кодекса профессиональной этики адвоката, Совет

**РЕШИЛ:**

применить меру дисциплинарной ответственности в виде замечания в отношении адвоката Ш.А.В., имеющего регистрационный номер ….. в реестре адвокатов Московской области, вследствие нарушения пп. 1 п. 1 ст. 7, п. 1 и 2 ст. 25 ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ”, п. 1 ст. 8, п. 6 ст. 16 Кодекса профессиональной этики адвоката, а также ненадлежащего исполнения своих обязанностей перед доверителем А.Ю.В., выразившегося в том, что адвокат оказывал правовую помощь при получении и реализации наследственного имущества в интересах доверителя без заключения письменного соглашения об оказании правовой помощи; адвокатом получались денежные средства за оказание юридической помощи без заключения соглашения с доверителем А.Ю.В. и без оформления финансовых документов о получении денежных средств; адвокатом были нарушены правила по распоряжению принадлежащими доверителю денежными средствами, а именно не была предоставлена информация о совершенных операциях по запросу представителя доверителя и не велся учет финансовых документов по выполнению поручений по проведению операций со средствами доверителя.

Президент Галоганов А.П.