**адвокатская палата московской области**

# Решение СОВЕТА

**№ 14/25-01** **от 21 ноября 2018 г.**

**О дисциплинарном производстве в отношении адвоката**

**К.Е.М.**

На заседании Совета Адвокатской палаты Московской области (далее – «Совет») присутствуют члены Совета Володина С.И., Галоганов А.П., Грицук И.П., Лукин А.В., Павлухин А.А., Пепеляев С.Г., Сизова В.А., Толчеев М.Н., 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, при участии адвоката К.Е.М., рассмотрев в закрытом заседании дисциплинарное производство в отношении адвоката К.Е.М.,

**УСТАНОВИЛ:**

В Адвокатскую палату Московской области 19.06.2018 г. поступила жалоба доверителя Д.А.В. в отношении адвоката К.Е.М., имеющего регистрационный номер ….. в реестре адвокатов Московской области, избранная форма адвокатского образования – …..

В жалобе сообщается, что 25.12.2017 г. заявитель заключил с адвокатом соглашение на представление его интересов на досудебной стадии и в суде по вопросу расторжения договора купли-продажи, взыскании штрафа и морального вреда. Адвокату выплачено вознаграждение в размере 20 000 рублей. На всех судебных заседаниях адвокат не присутствовала, вместо неё участвовал сотрудник адвокатского бюро Ш.С.А. 10.05.2018 г. Ш.С.А. позвонил супруге заявителя и сообщил, что уволился из адвокатского бюро «…..» и больше представлять интересы заявителя в суде не будет. Супруга заявителя связалась по телефону с адвокатом К.Е.М., которая сообщила, что соглашения с заявителем она не заключала, денег от него не получала. Заявитель был вынужден заключить соглашение с Ш.С.А. и выплатить ему 174 000 рублей.

26.06.2018 г. распоряжением Президента Адвокатской палаты Московской области в отношении адвоката возбуждено дисциплинарное производство.

Квалификационная комиссия 25.09.2018 г. дала заключение о наличии в действиях адвоката К.Е.М. нарушения пп. 1 п. 1 ст. 7, п. 4 и 6 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», п. 2 ст. 5, п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката и ненадлежащем исполнении своих обязанностей перед доверителем Д.А.В., выразившегося в том, что адвокат:

• передоверила исполнение поручения, предусмотренного договором оказания возмездных юридических услуг № 29 от 27.12.2017 г. помощнику адвоката Ш.С.А.;

• включила в договор оказания возмездных юридических услуг № 29 от 27.12.2017 г. условие о невозможности возврата неотработанного вознаграждения при расторжении соглашения по инициативе доверителя (п. 4.4);

• не включила в соглашение существенное условие об адвокате, принявшем исполнение поручения и условие о характере и размере ответственности адвоката;

• предоставила доверителю расписку в получении вознаграждения вместо соответствующих финансовых документов;

• не внесла на расчётный счёт (в кассу) адвокатского образования денежные средства, полученные от доверителя в качестве вознаграждения.

Решением Совета АПМО № 13/25-02 от 24 октября 2018 г. дисциплинарное производство было отложено.

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. 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, заслушав пояснения адвоката, 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 25.12.2017 г. между АБ «…..», в лице адвоката К.Е.М. и заявителем был заключен договор оказания возмездных юридических услуг № 29. Размер вознаграждения определен в размере 35 000 рублей. Предмет договора определён как: «обязательство юридической помощи и защиты интересов клиента при решении вопроса расторжения Договора купли-продажи, а также взыскании в досудебном или судебном порядке штрафа и морального вреда».

Совет соглашается с мнением Комиссии, что одним из существенных условий соглашения между адвокатом и доверителем является указание на адвоката, принявшего поручение в качестве поверенного, а также его принадлежность к адвокатскому образованию и адвокатской палате. Такого указания договор между адвокатом и заявителем не содержит, обязанности по договору принимает на себя адвокатское бюро в «лице директора К.…».

Согласно ст. 974 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), поверенный обязан исполнять лично данное ему поручение, за исключением случаев, указанных в ст. 976 того же кодекса (т.е., как установлено данной нормой, только в случаях и на условиях, предусмотренных ст. 187 ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 187 ГК РФ, лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью, а также если вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность лица и доверенность не запрещает передоверие.

Исходя из системного и логического толкования норм гражданского законодательства и законодательства об адвокатской деятельности, исполнение принятого адвокатом поручения, предусмотренного соглашением с доверителем, другим лицом (не адвокатом) не допускается.

Адвокат признает, что исполнением поручения доверителя занималось лицо, не обладающее статусом адвоката – Ш.С.А., в адвокатском бюро занимавший должность помощника адвоката (в договоре оказания возмездных юридических услуг № 29 Ш.С.А. не упоминается вообще).

Очевидно, что, заключая соглашение с адвокатом, заявитель вправе был рассчитывать, что юридическая помощь будет оказана адвокатом – профессиональным независимым советником по правовым вопросам, а не помощником адвоката. Поэтому передоверие исполнения поручения помощнику не может расцениваться в качестве честного, разумного, добросовестного и активного отстаивания прав и законных интересов доверителя.

Кроме того, договор оказания возмездных юридических услуг № 29 не содержит сведений о характере и размере ответственности адвоката, что является одним из существенных условий соглашения об оказании юридической помощи (пп. 5 п. 4 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»).

В соответствии с п. 4.4 договора, заключённого между сторонами рассматриваемого дисциплинарного производства, договор может быть расторгнут досрочно по инициативе доверителя, но при этом оплаченные денежные средства возврату не подлежат.

К соглашению об оказании юридической помощи, заключенному между адвокатом и доверителем, субсидиарно применяются нормы ГК РФ о договоре поручения. В силу п. 1 ст. 971 ГК РФ, по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия; права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя. Согласно п. 1 ст. 978 ГК РФ, если договор поручения прекращен до того, как поручение исполнено поверенным полностью, доверитель обязан возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки, а когда поверенному причиталось вознаграждение, также уплатить ему вознаграждение соразмерно выполненной им работе. Это правило не применяется к исполнению поверенным поручения после того, как он узнал или должен был узнать о прекращении поручения.

В силу п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам) действующим в момент его заключения.

Включение в соглашение об оказании юридической помощи противоречащего императивным требованиям закона условия о невозможности возврата неотработанного вознаграждения при расторжении соглашения по инициативе доверителя является самостоятельным дисциплинарным проступком адвоката.

Кроме того, вопреки установленным законом строгим требованиям к оформлению денежных средств, полученных адвокатом от доверителя, адвокатом были получены от доверителя денежные средства в размере 20 000 рублей, не поступавшие на расчетный счет адвокатского образования.

В совокупности перечисленные нарушения указывают на совершение адвокатом действий, направленных к подрыву доверия, запрет на совершение которых установлен п. 2 ст. 5 Кодекса профессиональной этики адвоката.

В силу пп. 1 п. 1 ст. 7 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката адвокат обязан честно, разумно, добросовестно и активно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами, а также честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности.

В силу 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. Вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, и (или) компенсация адвокату расходов, связанных с исполнением поручения, подлежат обязательному внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования в порядке и сроки, которые предусмотрены соглашением.

Адвокатом К.Е.М. приведенные правила профессионального поведения адвоката нарушены.

Совет учитывает отношение адвоката К.Е.М. к исполнению своих профессиональных обязанностей, тяжесть совершенного проступка, обстоятельства его совершения, а также считает приведенные выше действия К.Е.М. грубым и явным нарушением норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката, совершенным умышленно, за которое адвокат К.Е.М. 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: пп. 1 п. 1 ст. 7, п. 4 и 6 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», п. 2 ст. 5, п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката и ненадлежащем исполнении своих обязанностей перед доверителем Д.А.В., выразившиеся в том, что адвокат: передоверила исполнение поручения, предусмотренного договором оказания возмездных юридических услуг № 29 от 27.12.2017 г. помощнику адвоката Ш.С.А.; включила в договор оказания возмездных юридических услуг № 29 от 27.12.2017 г. условие о невозможности возврата неотработанного вознаграждения при расторжении соглашения по инициативе доверителя (п. 4.4); не включила в соглашение существенное условие об адвокате, принявшем исполнение поручения и условие о характере и размере ответственности адвоката; предоставила доверителю расписку в получении вознаграждения вместо соответствующих финансовых документов; не внесла на расчётный счёт (в кассу) адвокатского образования денежные средства, полученные от доверителя в качестве вознаграждения.
2. Вследствие допущенных нарушений применить меру дисциплинарной ответственности в виде предупреждения к адвокату К.Е.М., имеющей регистрационный номер ….. в реестре адвокатов Московской области.

Президент Галоганов А.П.