**адвокатская палата московской области**

# Решение СОВЕТА

**№ 06/25-02 от 20 марта 2019 г.**

**О дисциплинарном производстве в отношении адвоката**

**А.Е.К.**

На заседании Совета Адвокатской палаты Московской области (далее – «Совет») присутствуют члены Совета Архангельский М.В., Володина С.И., Гонопольский Р.М., Грицук И.П., Куркин В.Е., Лукин А.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 А.Е.К.,

**УСТАНОВИЛ:**

В Адвокатскую палату Московской области поступила жалоба доверителя З.А.А. в которой указывается, что адвокат А.Е.К., имеющая регистрационный номер в реестре адвокатов Московской области ….., на основании ст. 51 УПК РФ осуществляла защиту доверителя по уголовному делу на стадии предварительного следствия с 08.05.2018 г. В настоящее время заявитель осужден приговором Щ. городского суда МО.

По утверждению заявителя, адвокат ненадлежащим образом исполнял свои профессиональные обязанности защитника, а именно: адвокат не реагировала на ограничение прав доверителя при ознакомлении с материалами уголовного дела и подписала протокол об ознакомлении при отказе доверителя от подписи, не разъясняла ему процессуальные права и фактически не оказывал заявителю никакой юридической помощи.

17.01.2019 г. распоряжением Президента Адвокатской палаты Московской области в отношении адвоката возбуждено дисциплинарное производство.

Квалификационная комиссия 25.02.2019 г. дала заключение о наличии в действиях (бездействии) адвоката А.Е.К. нарушений норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката, а именно нарушений пп. 1 п. 1 ст. 7 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», п. 1 и 2 ст. 5, п.1 ст. 8, пп. 2 п. 1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката, а также ненадлежащем исполнении адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем З.А.А., выразившихся в том, что адвокат вопреки воле своего подзащитного подписала без замечаний протокол об ознакомлении с материалами уголовного дела от 09.05.2018 г. и удостоверила отказ заявителя от подписания указанного протокола.

Иные доводы жалобы не находят своего подтверждения в материалах настоящего дисциплинарного производства надлежащими, непротиворечивыми доказательствами.

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, изучив содержащиеся в материалах дисциплинарного производства документы, Совет соглашается с Квалификационной комиссией, в том числе с правовой оценкой деяний 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 адвокат А.Е.К. на основании ст. 51 УПК РФ осуществлял защиту заявителя по уголовному делу на стадии предварительного следствия. Вместе с тем, в материалы дисциплинарного производства представлена копия заявления адвоката об ознакомлении с материалами дела, копия заявления о выдаче решения суда и копия доверенности, выданной заявителем адвокату на представление интересов в суде.

Адвокат А.Е.К. 09.05.2018 г. после отказа подзащитного З.А.А. подписать протокол об ознакомлении с материалами уголовного дела со своей стороны подписала протокол без замечаний и удостоверила своей подписью отказ заявителя от подписания протокола (лист 2 протокола).

При заявлении подзащитным отказа от подписания протокола об ознакомлении с материалами уголовного дела в связи с недостаточностью предоставленного времени для ознакомления адвокат, действуя разумно, добросовестно и принципиально, должен был следить за устранением любого нарушения прав своего доверителя и в данном случае принять меры, направленные на согласование позиции с З.А.А. и оказать ему юридическую помощь в обосновании заявленного отказа. Однако адвокатом этого сделано не было.

В силу пп. 2 п. 1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката адвокат не вправе занимать по делу позицию, противоположную позиции доверителя, и действовать вопреки его воли.

В связи с этим совершенные при таких обстоятельствах действия адвоката А.Е.К. по подписанию протокола от 09.05.2018 г. без замечаний и удостоверению факта отказа подзащитного от подписания протокола не могут оцениваться в качестве честного, добросовестного и квалифицированного исполнения ей своих обязанностей в качестве защитника по уголовному делу.

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.

Согласно п. 1 и 2 ст. 5 Кодекса профессиональной этики адвоката, профессиональная независимость адвоката, а также убежденность доверителя в порядочности, честности и добросовестности адвоката являются необходимыми условиями доверия к нему. Адвокат должен избегать действий (бездействия), направленных к подрыву доверия к нему или к адвокатуре.

Адвокатом А.Е.К. 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 А.Е.К. 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:**

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 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», п. 1 и 2 ст. 5, п.1 ст. 8, пп. 2 п. 1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката, а также ненадлежащее исполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем З.А.А., выразившееся в том, что адвокат вопреки воле своего подзащитного подписала без замечаний протокол об ознакомлении с материалами уголовного дела от 09.05.2018 г. и удостоверила отказ заявителя от подписания указанного протокола.
2. Вследствие допущенных нарушений применить меру дисциплинарной ответственности в виде замечания к адвокату А.Е.К., имеющей регистрационный номер в реестре адвокатов Московской области …..

Первый вице-президент Толчеев М.Н.