

утверждены
решением Совета Адвокатской палаты
Новосибирской области от 24 апреля 2018 г.
(протокол № 6) с изменениями, внесенными
решением Совета от 29.09.2020 г. (протокол № 9)

РАЗЪЯСНЕНИЯ

Совета Адвокатской палаты Новосибирской области «О порядке приостановления и возобновления статуса адвоката»

Проанализировав сложившуюся в Адвокатской палате Новосибирской области практику приостановления и возобновления статуса адвоката, и связанных с этим институтом обстоятельств, Совет Адвокатской палаты Новосибирской области дает следующие разъяснения.

1. Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предусмотрен институт приостановления статуса адвоката.

В соответствии со ст. 16 названного Федерального закона статус адвоката приостанавливается по следующим основаниям:

- 1) избрание (назначение) адвоката в орган государственной власти или орган местного самоуправления;
- 2) неспособность адвоката более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности;
- 3) призыв адвоката на военную службу;
- 4) признание адвоката безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке;
- 5) подача адвокатом заявления о приостановлении статуса адвоката по личным обстоятельствам в совет адвокатской палаты.

Кроме того, в случае принятия судом решения о применении к адвокату принудительных мер медицинского характера суд может рассмотреть вопрос о приостановлении статуса данного адвоката.

Решение о приостановлении статуса адвоката принимает совет адвокатской палаты того субъекта Российской Федерации, в региональный реестр которого внесены сведения об этом адвокате.

После прекращения действия указанных оснований статус адвоката возобновляется по решению совета, принявшего решение о приостановлении статуса адвоката, на основании личного заявления адвоката, статус которого был приостановлен.

Статус адвоката, приостановленный по основанию, предусмотренному подпунктом 5 пункта 1 статьи 16 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», возобновляется по

решению совета на основании личного заявления адвоката не ранее чем через один год и не позднее чем через десять лет после принятия указанным советом решения о приостановлении статуса адвоката.

Совет адвокатской палаты в десятидневный срок со дня принятия им решения о приостановлении либо возобновлении статуса адвоката уведомляет об этом в письменной форме территориальный орган юстиции для внесения соответствующих сведений в региональный реестр, а также лицо, статус адвоката которого приостановлен или возобновлен, за исключением случая приостановления статуса адвоката по основанию, предусмотренному подпунктом 4 пункта 1 настоящей статьи, и адвокатское образование, в котором данное лицо осуществляло адвокатскую деятельность.

Территориальный орган юстиции в десятидневный срок со дня получения указанного уведомления вносит сведения о приостановлении или возобновлении статуса адвоката в региональный реестр.

Приостановление статуса адвоката влечет за собой приостановление действия в отношении данного адвоката гарантий, предусмотренных Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», за исключением гарантий, связанных с недопущением привлечения адвоката после приостановления статуса адвоката к какой-либо ответственности за выраженное им мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность в преступном действии (бездействии).

Указанные ограничения не распространяются на гражданско-правовую ответственность адвоката перед доверителем в соответствии с названным Федеральным законом (пункт 2 статьи 18 Федерального закона).

На адвоката, статус которого приостановлен, распространяется действие кодекса профессиональной этики адвоката.

Положениями статьи 15 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», регламентирующими процедуру внесения сведений об адвокате в региональный реестр, установлена обязанность адвоката со дня возобновления статуса адвоката уведомлять совет адвокатской палаты об избранной им форме адвокатского образования в трехмесячный срок.

2. Таким образом, приостановление статуса адвоката является вынужденной мерой временного прекращения адвокатской деятельности.

Вынужденность обусловлена невозможностью совмещать адвокатскую деятельность, понятие которой дано в статье 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», с деятельностью депутата в представительных и законодательных органах государственной власти и органах местного самоуправления; нахождением на военной службе по призыву; неспособностью адвоката более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности; признании адвоката

безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке; в связи с личными обстоятельствами.

В соответствии со статьей 10 Конституции Российской Федерации государственная власть осуществляется на основе ее разделения на законодательную, исполнительную и судебную.

Вопросы формирования и деятельности законодательной власти в Российской Федерации и ее субъектах регулируются соответствующим федеральным и региональным законодательством.

К органам местного самоуправления относятся избираемые непосредственно населением и (или) образуемые представительным органом муниципального образования органы, наделенные собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Полномочия указанных лиц начинаются со дня их избрания и прекращаются с момента начала работы выборного органа местного самоуправления нового состава, что влияет на пределы срока приостановления статуса адвоката.

Отдельным основанием для приостановления статуса адвоката является призыв на военную службу, который регламентируется федеральным законодательством.

Началом военной службы считается день убытия из военного комиссариата к месту военной службы, а окончанием дата исключения военнослужащего из списков личного состава воинской части.

Вынужденность приостановления статуса адвоката в связи с неспособностью более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности, прежде всего, связана с тяжелым заболеванием адвоката, не позволяющим ему заниматься адвокатской деятельностью.

При этом необходимо иметь ввиду, что срок неспособности адвоката осуществлять свои обязанности должен быть **непрерывным**.

К числу причин, препятствующих адвокату исполнять свои профессиональные обязанности можно отнести состояние здоровья, связанное с беременностью и предстоящими родами, и уход за новорожденным ребенком.

При этом по смыслу формулировки подпункта 2 пункта 1 статьи 16 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» эти причины связаны не с кратковременной неспособностью адвоката исполнять свои обязанности, а с **длительным** – не менее шести месяцев, состоянием.

Применительно к обстоятельствам, связанным с беременностью и родами, они связаны с медицинскими критериями этих обстоятельств.

Действующее законодательство признает право матери на уход за ребенком по достижении им возраста трех лет, что применительно к институту приостановления статуса адвоката совпадает с понятием неспособности адвоката более шести месяцев исполнять последние свои профессиональные обязанности.

Однако определяющим в данном случае является наличие неспособности, т.е. веских причин, реально препятствующих адвокату осуществлять адвокатскую деятельность. Поэтому сам по себе только один факт наличия у адвоката, например, заболевания, не может служить подтверждением такой неспособности.

В этой связи не является основанием для приостановления статуса адвоката, например, намерения приостановить статус адвоката в целях получения предусмотренных законом пособий, освобождения от обязательных отчислений, налогов или в иных целях, не связанных с фактом неспособности адвоката осуществлять свои профессиональные обязанности.

Также не подпадает под действие подпункта 2 пункта 1 статьи 16 названного Федерального закона намерение адвоката приостановить статус адвоката в связи с обучением, выездом в другой регион или за пределы РФ и т.д., поскольку в этих случаях адвокат свободен в выборе своих действий, и такие причины не носят вынужденный, длительный и (или) непрерывный характер.

Следует помнить, что приостановление статуса адвоката – это не только вынужденная, но и **временная** мера ограничения своей профессиональной деятельности.

Изложенные выше правовые позиции совпадают с положениями Федерального закона, который определяет нижний предел наступления обстоятельств, дающих право на приостановление статуса адвоката, - свыше шести месяцев. Максимальный предел действия такой меры ограничения законом не установлен. Однако ее действие не может длиться до **бесконечности**.

При всей очевидности морально-нравственного и корпоративного звучания, гуманного отношения к тяжести установленного заболевания и иным медицинским показаниям возникает очевидность, что адвокат, хотя и приостановивший статус адвоката в связи с невозможностью осуществлять адвокатскую деятельность по причине тяжелого заболевания, не всегда по характеру заболевания в будущем сможет, например, осуществлять адвокатскую деятельность в офисе адвокатского образования или в местах производства судебно-следственных действий, что в конечном итоге, входит в противоречие с требованиями пункта 2 статьи 4 Кодекса профессиональной этики адвоката о соблюдении адвокатом правил адвокатской профессии, которое вытекает из факта присвоения статуса адвоката.

Профессиональная этика адвоката требует, прежде всего, от адвоката признания такого факта и ответственного решения.

3. Изложенная выше правовая позиция не относится к введению законодателем такого отдельного основания для приостановления статуса адвоката как подача адвокатом заявления о приостановлении статуса адвоката по личным обстоятельствам. Федеральный закон не определяет содержание, характер и круг личных обстоятельств, а также не возлагает на адвоката обязанность сообщать их совету адвокатской палаты. Однако при

этом пункт 5 названной статьи Федерального закона устанавливает пределы приостановления статуса адвоката по этому основанию: не менее одного года и не более десяти лет после принятия советом адвокатской палаты такого решения.

4. Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» установлено, что приостановление или возобновление статуса адвоката осуществляется решением совета адвокатской палаты, которое может быть обжаловано в суд. На этом основании право адвоката на приостановление или возобновление своего статуса не является бесспорным, и оно реализуется посредством принятия советом адвокатской палаты положительного решения.

В частности, совет адвокатской палаты вправе отказать в приостановлении статуса адвоката в случае наличия у адвоката задолженности по отчислениям перед адвокатской палатой до полного погашения адвокатом суммы задолженности (см. подпункт 5 пункта 1 ст. 7 и пункт 5 ст. 15 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»; решения Совета Адвокатской палаты Новосибирской области от 9.02.2016 г. и от 30.01.2018 г. о некоторых вопросах внесения адвокатами ежемесячных обязательных отчислений на общие нужды адвокатской палаты, в том числе в случаях приостановления статуса адвоката).

Кроме того, с учетом того, что решение совета адвокатской палаты о приостановлении или возобновлении статуса адвоката должно быть законным и обоснованным, совет должен дать оценку доводам адвоката и наличию оснований для приостановления или возобновления его статуса, а для этого совет должен исследовать обстоятельства и подтверждающие их документы.

Указанные действия совета адвокатской палаты обусловлены тем, что решение совета о приостановлении или возобновлении статуса адвоката самым непосредственным образом затрагивают профессиональные права адвоката, поскольку связаны с разрешением вопросов об осуществлении адвокатом профессиональной деятельности.

5. Федеральный закон не содержит указания на действия, которые адвокат должен совершить при намерении приостановить статус адвоката, (за исключением намерения приостановить статус адвоката по личным обстоятельствам) в отличие от процедуры его возобновления, где прямо предусмотрено в качестве основания для рассмотрения советом адвокатской палаты вопроса о возобновлении статуса адвоката личное заявление адвоката.

Решением Совета Федеральной палаты адвокатов РФ от 10 декабря 2003 г. (протокол № 4) было дано разъяснение, согласно которому решение совета адвокатской палаты о приостановлении статуса адвоката одновременно влечет приостановление адвокатской деятельности. По этой причине лицо, чей статус приостановлен, не имеет возможности получать вознаграждение

за адвокатскую деятельность и производить отчисления на общие нужды адвокатской палаты.

Согласно пункту 3.1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (в редакции Федерального закона от 20.12.2004 г. № 163-ФЗ) лицо, статус адвоката которого приостановлен, не вправе осуществлять адвокатскую деятельность, а также занимать выборные должности в органах адвокатской палаты или Федеральной палаты адвокатов. Нарушение положений настоящего пункта влечет за собой прекращение статуса адвоката.

На основании изложенного, основанием для рассмотрения советом адвокатской палаты вопроса о приостановлении статуса адвоката во всех случаях является личное заявление адвоката.

Вместе с тем, могут быть исключения из этого правила, обусловленные, например, внезапным убытием на военную службу или тяжелым заболеванием адвоката, в силу которых он не имеет возможности лично обратиться в совет адвокатской палаты с соответствующим заявлением.

В этих случаях статус адвоката может быть приостановлен на основании письменного сообщения военного комиссариата или заявления представителя адвоката.

Кроме того, исключается личное заявление адвоката как основание для принятия советом адвокатской палаты решения о приостановлении статуса адвоката и случаи, связанные с признанием адвоката безвестно отсутствующим.

6. В заявлении адвоката о приостановлении статуса в связи с его неспособностью более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности, должны быть указаны причины, препятствующие осуществлению адвокатской деятельности в указанный в законе срок.

В заявлении адвокат также обязан указать срок, на который он просит приостановить статуса адвоката.

К заявлению прилагаются документы, подтверждающие те обстоятельства, на которых адвокат основывает доводы своего заявления.

При этом является недостаточным приложение только лишь листков временной нетрудоспособности или медицинских справок о наличии заболевания, как не позволяющих совету адвокатской палаты сделать обоснованные выводы о необходимости приостановления статуса адвоката по основанию, предусмотренному подпунктом 2 пункта 1 статьи 16 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Самостоятельное определение фактических данных о тяжести заболевания, динамике и сроках его лечения, влияющих на оценку неспособности исполнения адвокатом профессиональных обязанностей и его срока, не входит в компетенцию совета адвокатской палаты.

Поскольку исходя из указанных выше требований закона решение совета адвокатской палаты о приостановлении статуса адвоката одновременно

влечет приостановление адвокатской деятельности, а адвокат утрачивает форму адвокатского образования, то в силу прямого указания пункта 3 статьи 15 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» он сдает свое удостоверение в территориальный орган юстиции.

7. Принятое советом адвокатской палаты решение о приостановлении или об отказе в приостановлении статуса адвоката должно быть мотивированным.

Приостанавливая статус адвоката, совет адвокатской палаты в решении должен указать срок действия, по окончании которого адвокат обязан обратиться в тот же совет с личным заявлением о возобновлении статуса адвоката.

Уклонение от возобновления статуса адвоката после истечения установленного советом адвокатской палаты срока является неисполнением решения совета адвокатской палаты, т.е. нарушением адвокатом своих профессиональных обязанностей, предусмотренных подпунктом 4 пункта 1 статьи 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и пункта 6 статьи 15 Кодекса профессиональной этики адвоката, и влечет применение мер дисциплинарной ответственности.

Приостановление статуса адвоката на неопределенный срок не допускается, поскольку такое приостановление носит признаки завуалированного прекращения статуса адвоката с элементами незаконного сохранения статуса адвоката.

Законодательство об адвокатуре также не допускает возможность какого-либо «продления» приостановления статуса адвоката.

8. После принятия решения о приостановлении статуса адвоката адвокатская палата вносит соответствующие изменения в реестр адвокатских образований, который ведется в соответствии с Положением о порядке ведения Адвокатской палатой Новосибирской области реестра адвокатских образований и их филиалов, утвержденным решением Совета Адвокатской палаты Новосибирской области от 21 июля 2015 г. (протокол № 9).

При этом в случае приостановления статуса адвоката, который является членом коллегии адвокатов, адвокатского бюро, филиала адвокатского образования или юридической консультации, сведения об адвокате исключаются из реестрового дела этого адвокатского образования и реестра адвокатских образований Новосибирской области.

В случае приостановления статуса адвоката, осуществлявшему свою профессиональную деятельность в форме адвокатского кабинета, одновременно с решением о приостановлении статуса адвоката совет адвокатской палаты принимает решение об исключении сведений об адвокатском кабинете из реестра (пункты 2.2, 2.1.2, 3.2.2, 4.2, 4.3, 5.3 Положения).

9. Адвокат, статус которого возобновлен, обязан в трехмесячный срок избрать форму адвокатского образования и уведомить об этом совет адвокатской палаты.