Приложение № 1

УТВЕРЖДЕНО
Решением Совета Адвокатской палаты
Новосибирской области от 24 апреля 2018 г.
(протокол № 6)

Р А З Ъ Я С Н Е Н И Я
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 адвоката в орган государственной власти или орган местного самоуправления на период работы на постоянной основе;

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.

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.

Совет адвокатской палаты в 10-дневный 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, и адвокатское образование, в котором данное лицо осуществляло адвокатскую деятельность.

Территориальный орган юстиции в 10-дневный 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 (п. 2 ст. 18 Федерального закона).

Положениями ст. 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 ст. 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 на постоянной основе; нахождением на военной службе по призыву; неспособностью адвоката более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности; признание адвоката безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке.

В соответствии со ст. 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 подп. 2 п. 1 ст. 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 последним свои профессиональные обязанности.

Однако определяющим в данном случае является наличие неспособности, т.е. веских причин, реально препятствующих адвокату осуществлять адвокатскую деятельность.

По этой причине сам по себе только один факт не может служить подтверждением такой неспособности.

В этой связи не является основанием для приостановления статуса адвоката, например, такие же действия, но связанные с получением предусмотренных законодательством пособий, освобождением от обязательных отчислений, уплаты налогов или с другими целями, не связанными с фактом неспособности адвоката осуществлять свои профессиональные обязанности.

Также не подпадает под действие подп. 2 п. 2 ст. 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 после формального приостановления статуса адвоката вследствие тяжелой болезни не сможет, например, осуществлять адвокатскую деятельность ни в офисе адвокатского образования, ни в судебном заседании, ни в других формах, что в конечном итоге, входит в противоречие с требованиями п. 2 ст. 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. Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» установлено, что приостановление статуса адвоката осуществляется решением совета адвокатской палаты, которое может быть обжаловано в суд. На этом основании право адвоката на приостановление своего статуса не является бесспорным и оно реализуется посредством принятия советом адвокатской палаты положительного решения.

Федеральный закон не содержит указания на действия, которые адвокат должен совершить при намерении приостановить статус адвоката, в отличие от процедуры его возобновления, где прямо предусмотрено в качестве основания 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.

С учетом того, что решение совета адвокатской палаты должно быть законным и обоснованным, совет должен дать оценку доводам адвоката и наличию оснований для приостановления его статуса, а для этого исследовать обстоятельства и подтверждающие доводы документы.

Кроме того, такое решение совета адвокатской палаты самым непосредственным образом затрагивает профессиональные права адвоката, поскольку оно связано с разрешением вопроса о фактическом его допуске к осуществлению адвокатской деятельности, а в случае избрания адвоката в орган государственной власти или орган местного самоуправления - с реализацией конституционных положений и вытекающей из этого законодательной и представительной деятельностью.

На основании изложенного, основанием для рассмотрения советом адвокатской палаты вопроса о приостановлении статуса адвоката 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.

4. 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 подп. 2 п. 1 ст. 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 п. 3 ст. 15 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» он сдает свое удостоверение в территориальный орган юстиции.

5. 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 подп. 4 п. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и п. 6 ст. 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.

6. 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 адвокату, 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 адвокату, 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).

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