

ВИЩА КВАЛІФІКАЦІЙНА КОМІСІЯ СУДДІВ УКРАЇНИ

24 квітня 2024 року м. Київ

Р І Ш Е Н Н Я № 264/ас-24

Вища кваліфікаційна комісія суддів України у пленарному складі:

головуючого – Руслана СИДОРОВИЧА,

членів Комісії: Михайла БОГОНОСА, Людмили ВОЛКОВОЇ, Віталія ГАЦЕЛЮКА, Ярослава ДУХА, Романа КИДИСЮКА, Надії КОБЕЦЬКОЇ, Олега КОЛІУША (доповідач), Руслана МЕЛЬНИКА, Олексія ОМЕЛЬЯНА, Андрія ПАСІЧНИКА, Романа САБОДАША, Сергія ЧУМАКА, Галини ШЕВЧУК,

розглянувши заяву про перегляд рішення Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 04.03.2024 № 171/ас-24 про відмову Камінському Олексію Марковичу в допуску до проходження кваліфікаційного оцінювання та участі в конкурсі на зайняття 550 вакантних посад суддів апеляційних судів, оголошеному рішенням Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 14.09.2023 № 94/зп-23,

встановила:

Рішенням Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 14.09.2023 № 94/зп-23 (зі змінами) оголошено конкурс на зайняття 550 вакантних посад суддів в апеляційних судах, з яких: в апеляційних судах із розгляду цивільних і кримінальних справ, а також справ про адміністративні правопорушення – 425; в апеляційних судах із розгляду господарських справ – 58; в апеляційних судах із розгляду адміністративних справ – 67 (далі – Конкурс).

До Комісії у визначений строк звернувся Камінський Олексій Маркович із заявою про допуск до участі в Конкурсі як особа, яка відповідає вимогам пункту 3 частини першої статті 28 Закону України «Про судоустрій і статус суддів» (далі – Закон), тобто має досвід професійної діяльності адвоката, в тому числі щодо здійснення представництва в суді та/або захисту від кримінального обвинувачення, щонайменше сім років.

Рішенням Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 04.03.2024 № 171/ас-24 відмовлено Камінському О.М. у допуску до проходження кваліфікаційного оцінювання та участі в Конкурсі у зв’язку з тим, що ним не підтверджено досвід професійної діяльності адвоката, в тому числі щодо здійснення представництва в суді та/або захисту від кримінального обвинувачення, щонайменше сім років.

До Комісії 21.03.2024 надійшла заява Камінського О.М. про перегляд рішення Комісії у складі колегії від 04.03.2024 № 171/ас-24, в якій він просив переглянути та відмінити рішення Комісії у складі колегії від 04.03.2024 № 171/ас-24 та прийняти рішення, яким допустити його до проходження кваліфікаційного оцінювання та участі в Конкурсі.

В обґрунтування своїх доводів Камінський О.М. зазначив, що ним 16.10.1995 відповідно до Закону України «Про адвокатуру» від 19.12.1992 № 2887-XII отримано свідоцтво про право на зайняття адвокатською діяльністю № 0609. На той час цей закон не забороняв особі, яка має свідоцтво про право на зайняття адвокатською діяльністю, здійснювати індивідуальну адвокатську діяльність шляхом укладання трудового договору. На відміну від Закону України «Про адвокатуру», Закон України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» містить визначення терміна «адвокатська діяльність» – незалежна професійна діяльність адвоката щодо здійснення захисту, представництва та надання інших видів правничої допомоги клієнту. Таким чином, заявник, працюючи на посадах у банківських установах, які належать до правничої професії (представництво їх інтересів у судах України), здійснював індивідуальну адвокатську діяльність шляхом укладання трудового договору з єдиним клієнтом. Заявник вважає, що неможливо розірвати правничу діяльність та його статус адвоката у зв’язку з тим, що вони поєднані та належать йому, а відтак досвід правничої діяльності породжує досвід професійної діяльності адвоката, в тому числі щодо здійснення представництва в суді та/або захисту від кримінального обвинувачення.

Абзацом другим частини четвертої статті 101 Закону передбачено, що Вища кваліфікаційна комісія суддів України може переглядати рішення, прийняті палатою чи колегією, щодо допуску до конкурсу або добору.

Відповідно до пункту 58.15 Регламенту Вищої кваліфікаційної комісії суддів України, затвердженого рішенням Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 13.10.2016 № 81/зп-16 (у редакції рішення Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 19.10.2023 № 119/зп-23 зі змінами), Комісія у пленарному складі переглядає рішення, прийняте палатою чи колегією, щодо допуску до конкурсу або добору.

Дослідивши заяву Камінського О.М., подані документи, заслухавши доповідача, Комісія встановила таке.

Частиною першою статті 79 Закону передбачено, що конкурс на зайняття вакантної посади судді проводиться відповідно до цього Закону та положення про проведення конкурсу на зайняття вакантної посади судді, що затверджується Вищою кваліфікаційною комісією суддів України, з дотриманням вимог законодавства про забезпечення рівних прав та можливостей жінок і чоловіків.

Частиною другою статті 79-3 Закону встановлено, що в конкурсі на зайняття вакантної посади судді апеляційного суду може брати участь особа, яка відповідає вимогам до кандидата на посаду судді, зокрема одній із вимог, визначених частиною першою статті 28 цього Закону.

Згідно з пунктом 3 частини першої статті 28 Закону суддею апеляційного суду може бути особа, яка відповідає вимогам до кандидатів на посаду судді, за результатами кваліфікаційного оцінювання підтвердила здатність здійснювати правосуддя в апеляційному суді, а також, зокрема, має досвід професійної діяльності адвоката, в тому числі щодо здійснення представництва в суді та/або захисту від кримінального обвинувачення, щонайменше сім років.

Пунктом 1 частини четвертої статті 79-3 Закону передбачено, що Вища кваліфікаційна комісія суддів України на підставі поданих документів встановлює відповідність особи вимогам до кандидата на посаду судді апеляційного суду та формує його досьє.

Комісією у пленарному складі встановлено, що Камінський О.М. у своїй заяві просив допустити його до участі в Конкурсі як особу, яка відповідає вимогам пункту 3 частини першої статті 28 Закону, оскільки він має досвід професійної діяльності адвоката, у тому числі щодо здійснення представництва в суді та/або захисту від кримінального обвинувачення, щонайменше сім років.

Відповідно до пункту 4.2 розділу IV Положення про проведення конкурсу на зайняття вакантної посади судді, затвердженого рішенням Комісії від 02.11.2016 № 141/зп-16 (у редакції станом на час подання заяви про участь у конкурсі) (далі – Положення) досвід професійної діяльності адвоката, в тому числі щодо здійснення представництва в суді та/або захисту від кримінального обвинувачення, підтверджується копією свідоцтва на право заняття адвокатською діяльністю, копією витягу з реєстру адвокатів та документами:

1) договорами, ордерами або іншими документами, що посвідчували повноваження адвоката на надання правової допомоги під час здійснення ним професійної діяльності;

2) деклараціями про доходи від професійної діяльності для самозайнятої особи або фізичної особи – підприємця;

3) довідками з місця роботи, про заробітну плату, трудовою книжкою – для осіб, що здійснюють адвокатську діяльність у складі юридичної особи чи адвокатського об’єднання;

4) документами про доходи за період здійснення професійної діяльності адвоката;

5) належним чином засвідченими копіями судових рішень та інших процесуальних документів, які у сукупності дозволяють встановити участь адвоката у справі (провадженні);

6) іншими документами, поданими відповідно до умов проведення конкурсу.

Документи, передбачені підпунктами 1–5 абзацу першого цього пункту, необхідно подавати за період, яким підтверджується досвід професійної діяльності адвоката.

Так, Камінським О.М. для підтвердження досвіду професійної діяльності адвоката упродовж семи років надано Комісії свідоцтво про право на зайняття адвокатською діяльністю від 16.10.1995 № 0609, витяг з Єдиного державного реєстру адвокатів, копії трудової книжки, позовної заяви, претензій та судових рішень за 1998, 1999, 2002, 2003 та 2005 роки.

Із копій позовної заяви, претензії та судових рішень, наданих Камінським О.М. на підтвердження досвіду професійної діяльності адвоката, убачається, що він здійснював представництво інтересів Комерційного акціонерного банку «Слов’янський», Акціонерного комерційного банку «Індустріалбанк», Товариства з обмеженою відповідальністю «Ясень» та фізичної особи у кримінальному провадженні.

Згідно з копією трудової книжки Камінський О.М. з 01.10.1996 до 22.09.2000 працював у КАБ «Слов’янський» на посадах юриста-консультанта та юриста-консультанта юридичного сектору управління банківських стандартів і правового супроводження. З 25.09.2000 до 21.11.2005 – у АКБ «Індустріалбанк» на посадах юриста-консультанта та начальника юридичного відділу.

Відповідно до пункту 2 статті 1 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» адвокатська діяльність – незалежна професійна діяльність адвоката щодо здійснення захисту, представництва та надання інших видів правничої допомоги клієнту.

Частиною третьою статті 4 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» передбачено, що адвокат може здійснювати адвокатську діяльність індивідуально або в організаційно-правових формах адвокатського бюро чи адвокатського об’єднання (організаційні форми адвокатської діяльності).

Згідно з пунктом 4 статті 1 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» договір про надання правової допомоги – домовленість, за якою одна сторона (адвокат, адвокатське бюро, адвокатське об’єднання) зобов’язується здійснити захист, представництво або надати інші види правової допомоги другій стороні (клієнту) на умовах і в порядку, що визначені договором, а клієнт зобов’язується оплатити надання правової допомоги та фактичні витрати, необхідні для виконання договору.

Частинами першою та другою статті 30 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» встановлено, що гонорар є формою винагороди адвоката за здійснення захисту, представництва та надання інших видів правової допомоги клієнту. Порядок обчислення гонорару (фіксований розмір, погодинна оплата), підстави для зміни розміру гонорару, порядок його сплати, умови повернення тощо визначаються в договорі про надання правової допомоги.

Так, діяльність адвоката є оплачуваною незалежною професійною діяльністю, яка здійснюється на підставі укладеного між адвокатом та його клієнтом договору про надання правової допомоги.

Проте Камінським О.М. не подано договорів про надання правової допомоги, укладених між ним як адвокатом та КАБ «Слов’янський», АКБ «Індустріалбанк».

Отже, Камінський О.М., здійснюючи представництво інтересів КАБ «Слов’янський» та АКБ «Індустріалбанк», діяв як найманий працівник, який займав відповідну посаду в банку, а не як адвокат.

Комісія також не погоджується з доводами Камінського О.М. щодо невід’ємності його правничої діяльності з діяльністю адвоката та здійснення ним індивідуальної адвокатської діяльності шляхом укладання трудового договору з єдиним клієнтом, враховуючи те, що принципи здійснення адвокатської діяльності, які містяться у Законі України «Про адвокатуру» від 19.12.1992 № 2887-XII, є тотожними з принципами, які містяться в Законі України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» від 05.07.2012 № **5076-VI, та визначають діяльність адвоката як** оплачувану незалежну професійну діяльність, яка здійснюється на підставі укладеного між адвокатом та його клієнтом договору про надання правової допомоги.

Ураховуючи викладене, Комісія вважає, що кандидатом Камінським О.М. не подано документів на підтвердження стажу професійної діяльності адвоката щонайменше за сім років, на основі яких Комісія змогла б достовірно упевнитись у тому, що кандидат дійсно відповідає вимогам, встановленим пунктом 3 частини першої статті 28 Закону, оскільки надані Комісії документи не містять інформації про досвід (стаж) професійної діяльності щодо представництва в суді та/або захисту від кримінального обвинувачення.

З огляду на викладене Комісія дійшла висновку про відмову в задоволенні заяви Камінського О.М. про перегляд рішення Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 04.03.2024 № 171/ас-24 про відмову в допуску до проходження кваліфікаційного оцінювання та участі в конкурсі на зайняття 550 вакантних посад суддів апеляційних судів, оголошеному рішенням Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 14.09.2023 № 94/зп-23.

Керуючись статтями 72, 79-3, 93, 101 Закону України «Про судоустрій і статус суддів», Регламентом Вищої кваліфікаційної комісії суддів України, Положенням про проведення конкурсу на зайняття вакантної посади судді, Вища кваліфікаційна комісія суддів України одноголосно

вирішила:

відмовити Камінському Олексію Марковичу в задоволенні заяви про перегляд рішення Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 04.03.2024 № 171/ас-24 про відмову в допуску до проходження кваліфікаційного оцінювання та участі в конкурсі на зайняття 550 вакантних посад суддів апеляційних судів, оголошеному рішенням Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 14.09.2023 № 94/зп-23.

Головуючий Руслан СИДОРОВИЧ

Члени Комісії: Михайло БОГОНІС

 Людмила ВОЛКОВА

 Віталій ГАЦЕЛЮК

 Ярослав ДУХ

 Роман КИДИСЮК

 Надія КОБЕЦЬКА

 Олег КОЛІУШ

 Руслан МЕЛЬНИК

 Олексій ОМЕЛЬЯН

 Андрій ПАСІЧНИК

 Роман САБОДАШ

 Сергій ЧУМАК

 Галина ШЕВЧУК