Разъяснение № 16 Совета Адвокатской палаты города Москвы по вопросам профессиональной этики адвоката

О действиях адвокатов по предотвращению оказания юридической помощи в условиях конфликта интересов, а также при наличии риска его возникновения

от 27 февраля 2025 года (Протокол № 3, приложение № 3)

Совет Адвокатской палаты города Москвы в связи с поступающими запросами от адвокатов и адвокатских образований, а также на основании анализа дисциплинарной практики, руководствуясь подпунктами 13 и 19 пункта 3 статьи 31 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», разъясняет следующее.

Общие положения

1. Одним из фундаментальных профессиональных правил адвокатской деятельности является недопустимость ее осуществления в условиях конфликта интересов или при наличии риска его возникновения.

Согласно подпункту 2 пункта 4 статьи 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат не вправе принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если он оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Кодекс профессиональной этики адвоката, раскрывая существо конфликта интересов, устанавливает следующие правила, которыми должен руководствоваться адвокат в своей деятельности:

– адвокат не вправе быть советником, защитником или представителем нескольких сторон в одном деле, чьи интересы противоречат друг другу, а может лишь способствовать примирению сторон (пункт 1 статьи 11);

– если в результате конкретных обстоятельств возникнет необходимость оказания юридической помощи лицам с различными интересами, а равно при потенциальной возможности конфликта интересов, адвокаты, оказывающие юридическую помощь совместно на основании партнерского договора, обязаны получить согласие всех сторон конфликтного отношения на продолжение исполнения поручения и обеспечить равные возможности для правовой защиты этих интересов (пункт 2 статьи 11);

– адвокат не вправе оказывать юридическую помощь в условиях конфликта интересов доверителей, предусмотренного статьей 11 Кодекса (подпункт 10 пункта 1 статьи 9);

– адвокат не вправе использовать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, при работе по делам других доверителей. Прекращение доверителем действия режима тайны не должно открывать возможности для причинения бывшему доверителю какого-либо вреда, связанного с использованием информации, ранее составлявшей предмет адвокатской тайны[1].

2. При определении наличия конфликта интересов или риска его возникновения адвокатам следует проявлять особую тщательность в установлении и анализе следующей совокупности обстоятельств:

– целей имеющегося или бывшего доверителя и лица, обратившегося за оказанием юридической помощи (потенциального доверителя);

– существа предмета спора, материально-правовых или процессуальных претензий потенциального доверителя;

– позиций по делу или формирования потенциально возможных позиций имеющегося или бывшего и потенциального доверителей;

– процессуального положения имеющегося или бывшего и потенциального доверителей;

– вида и содержания юридической помощи, оказываемой (оказанной) имеющемуся или бывшему доверителю и требуемой потенциальному доверителю;

– фактических обстоятельств, ранее установленных по делу(-ам) имеющегося или бывшего доверителя и подлежащих установлению и/или доказыванию в ходе оказания юридической помощи потенциальному доверителю;

– сведений, ставших известными от имеющегося или бывшего доверителя, которые потенциально могут быть использованы в интересах потенциального доверителя, но в ущерб интересам имеющегося или бывшего доверителя;

– содержания соглашений об оказании юридической помощи (действующих или прекративших действие), заключенных с имеющимся или бывшим доверителем;

– оснований и момента прекращения оказания юридической помощи бывшему доверителю;

– момента обращения потенциального доверителя за оказанием юридической помощи;

– характера и особенностей отношений, сформировавшихся между имеющимся или бывшим доверителем и потенциальным доверителем, возможности влияния этих факторов на возникновение конфликта интересов.

Только на основании результатов детального изучения всей совокупности указанных выше обстоятельств адвокатом(-ами) может и должно быть принято обоснованное решение о возможности заключения соглашения об оказании юридической помощи с потенциальным доверителем или о необходимости совершения дополнительных действий, предусмотренных Кодексом профессиональной этики адвоката, разъяснениями Комиссии Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации по этике и стандартам и Совета Адвокатской палаты города Москвы.

Простое несовпадение предметов поручения, отраслей права, правовых вопросов, фактических обстоятельств дела, применительно к которым адвокатом(-ами) ранее оказывалась юридическая помощь и предполагается ее оказание потенциальному доверителю, само по себе не свидетельствует об отсутствии конфликта интересов доверителей или риска его возникновения.

Особенности проверки наличия конфликта интересов или риска его возникновения в адвокатских бюро

3. Из системного толкования пунктов 3, 5, 7, 9 и 10 статьи 23 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и пункта 8 статьи 6 Кодекса профессиональной этики адвоката следует, что адвокатское бюро создается адвокатами в целях соединения усилий для оказания юридической помощи от имени всех партнеров. В связи с этим всеми адвокатами бюро заключается партнерский договор, а соглашения об оказании юридической помощи доверителям подписываются управляющим партнером или иным партнером от имени всех партнеров на основании выданных ими доверенностей.

Исходя из этого, обязанной перед доверителем стороной соглашения об оказании юридической помощи является каждый адвокат адвокатского бюро. Кроме того, в силу п. 9 статьи 23 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» обязательства по сохранению адвокатской тайны доверителей в равной мере возложены на всех адвокатов бюро вне зависимости от того, что они могут в различном составе оказывать юридическую помощь разным доверителям. При этом все адвокаты

обязаны соблюдать установленные Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации требования к ведению адвокатского досье в целях сохранения адвокатской тайны[2].

Наличие общей ответственности адвокатов бюро перед доверителями является отличительной особенностью данного вида адвокатского образования, которая, однако, не отменяет и не умаляет личной ответственности адвоката перед доверителем, а дополняет ее (пункт 10 статьи 23 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

3.1. Изложенные выше особенности функционирования адвокатского бюро свидетельствуют о необходимости создания и исполнения в каждом адвокатском бюро правил и процедур, направленных на недопущение оказания юридической помощи в условиях конфликта интересов либо риска его возникновения и обеспечивающих наличие у всех партнеров бюро перечисленной в пункте 2 настоящего Разъяснения совокупности сведений, необходимой для достоверного установления наличия конфликта интересов новых (потенциальных) доверителей с имеющимися или бывшими доверителями, а также риска возникновения такого конфликта.

Обязанность по созданию и поддержанию таких правил и процедур возлагается на управляющего партнера и иных партнеров, осуществляющих ведение общих дел адвокатского бюро.

При этом на партнеров адвокатского бюро, которые оказывали или продолжают оказывать юридическую помощь доверителю, возлагается обязанность уведомить управляющего партнера или иного партнера, осуществляющего ведение общих дел адвокатского бюро, а также уполномоченного от имени всех партнеров заключать соглашения об оказании юридической помощи, о наличии конфликта интересов или риска возникновения такого конфликта с лицом, обратившимся за оказанием юридической помощи в адвокатское бюро.

3.2. На управляющего партнера и/или на иного партнера, осуществляющего ведение общих дел адвокатского бюро, а также уполномоченного от имени всех партнеров заключать соглашения об оказании юридической помощи, возлагается обязанность по информированию всех партнеров бюро о потенциальном доверителе, предмете поручения и по иным вопросам, перечисленным в пункте 2 настоящего Разъяснения, а также по принятию решения о заключении соглашения об оказании юридической помощи, либо о необходимости получения согласия всех сторон конфликтного отношения на принятие поручения или продолжение исполнения поручения, либо о невозможности заключения соглашения об оказании юридической помощи в связи с наличием конфликта интересов или риска его возникновения.

Возложение указанных обязанностей на управляющего партнера и/или на иного партнера, осуществляющего ведение общих дел адвокатского бюро, а также уполномоченного от имени всех партнеров заключать соглашения об оказании юридической помощи,

обусловлено тем, что только эти лица, в силу своего особого правового положения и наличия полномочий действовать от имени всех других адвокатов бюро, обладают полным доступом к информации обо всех существенных обстоятельствах, подлежащих учету при принятии указанных решений.

3.3. Партнерам адвокатского бюро, которым поручается оказание юридической помощи потенциальному доверителю, не может быть отказано в получении от управляющего партнера или иного партнера, осуществляющего ведение общих дел адвокатского бюро, а также уполномоченного на заключение соглашений об оказании юридической помощи, всей необходимой и исчерпывающей информации, подлежащей учету при принятии решения о наличии либо отсутствии конфликта интересов между имеющимся или бывшим доверителем и потенциальным доверителем, о наличии риска возникновения такого конфликта, а также о получении согласия всех сторон конфликтного отношения на принятие поручения или продолжение исполнения поручения. В случае отказа в предоставлении такой информации, непредоставления ее в полном объеме, а также в случае выявления обстоятельств, свидетельствующих о наличии конфликта интересов или риска его возникновения, партнер не вправе приступить к оказанию юридической помощи, о чем обязан сообщить управляющему партнеру или иному партнеру, осуществляющему ведение общих дел адвокатского бюро, а также уполномоченному на заключение соглашений об оказании юридической помощи от имени всех партнеров.

3.4. Управляющий партнер или иной партнер, осуществляющий ведение общих дел адвокатского бюро, а также уполномоченный от имени всех партнеров заключать соглашения об оказании юридической помощи, несет дисциплинарную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение любой из обязанностей, указанных в пунктах 3.1, 3.2 и 3.3 настоящего Разъяснения, а также за заключение соглашения об оказании юридической помощи в условиях конфликта интересов либо при наличии риска его возникновения (при отсутствии согласия всех сторон конфликтного отношения на принятие поручения или продолжение исполнения поручения).

Партнеры адвокатского бюро, которые оказывали или оказывают юридическую помощь бывшему или имеющемуся доверителю, несут дисциплинарную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение предусмотренной пунктом 3.1 настоящего Разъяснения обязанности по предоставлению всей информации, необходимой для проверки наличия или отсутствия конфликта интересов или риска его возникновения.

Партнеры адвокатского бюро, которым поручается оказание юридической помощи обратившемуся лицу, несут дисциплинарную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение предусмотренных пунктом 3.3 настоящего Разъяснения обязанностей по получению и анализу всей информации, необходимой для проверки наличия или отсутствия конфликта интересов или риска его возникновения, а также за оказание юридической помощи в условиях полного или частичного отсутствия такой информации или при наличии конфликта интересов либо риска его возникновения.

При наличии оснований, предусмотренных пунктом 1 статьи 18 Кодекса профессиональной этики адвоката, к дисциплинарной ответственности за оказание юридической помощи в условиях конфликта интересов, а равно при наличии риска его возникновения могут быть привлечены несколько партнеров адвокатского бюро, включая управляющего партнера или иного партнера, осуществляющего ведение общих дел адвокатского бюро, а также уполномоченного на заключение соглашений об оказании юридической помощи от имени всех партнеров.

3.5. Правила и процедуры, направленные на недопущение оказания юридической помощи в условиях конфликта интересов либо при наличии риска его возникновения, могут учитывать численность партнеров адвокатского бюро, особенности его структуры, распределения компетенции и функций между его органами, сложившиеся в бюро обычаи делового оборота.

Вместе с тем, такие правила и процедуры в каждом адвокатском бюро должны соответствовать содержащимся в настоящем Разъяснении принципиальным положениям, основанным на требованиях законодательства и профессиональной этики, и обеспечивать надлежащую эффективность действий по предотвращению оказания юридической помощи в условиях конфликта интересов или при наличии риска его возникновения.

Предпочтительным способом утверждения указанных выше правил и процедур является голосование всех партнеров адвокатского бюро. Их утверждение каким-либо органом адвокатского бюро (например, советом партнеров или исполнительным органом) возможно только при условии предварительного открытого обсуждения проекта всеми партнерами бюро и учета всех внесенных в ходе такого обсуждения предложений, не противоречащих требованиям настоящего Разъяснения.

3.6. Адвокаты, присоединяющиеся к партнерскому договору после его заключения, должны быть ознакомлены под роспись с действующими в адвокатском бюро правилами и процедурами по недопущению оказания юридической помощи в условиях конфликта интересов либо риска его возникновения.

Присоединение адвоката к партнерскому договору свидетельствует о его согласии с указанными выше правилами и процедурами, а также о принятии на себя обязанности по их исполнению.

Заключительные положения

4.1. Управляющим и иным партнерам адвокатских бюро, уполномоченным на ведение общих дел бюро, а также на подписание соглашений об оказании юридической помощи от имени всех партнеров бюро, следует в месячный срок со дня опубликования настоящего Разъяснения на официальном сайте Адвокатской палаты города Москвы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» обеспечить принятие правил и процедур,

направленных на предотвращение оказания юридической помощи в условиях конфликта интересов или при наличии риска его возникновения, либо привести действующие правила и процедуры в соответствие с требованиями настоящего Разъяснения.

4.2. В силу подпункта 4 пункта 1 статьи 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и пункта 6 статьи 15 Кодекса профессиональной этики адвоката настоящее Разъяснение является обязательным для всех адвокатов города Москвы, включая руководителей адвокатских образований.

[1] Пункт 7 Рекомендаций по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности (утвержденных решением Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации от 30 ноября 2009 года (протокол № 3), в редакции решения Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации от 05 октября 2017 года (протокол № 5))

[2] Методические рекомендации по ведению адвокатского производства (утверждены решением Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации от 11 июня 2010 года (протокол № 5), с изменениями и дополнениями, утвержденными решением Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации от 28 сентября 2016 года (протокол № 7)).