О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

I. УСТАВНИ ОСНОВ ЗА ДОНОШЕЊЕ ЗАКОНА

Уставни основ за доношење Закона о изменама и допунама Кривичног законика садржан је у члану 34. став 2. и члану 97. тачка 2. Устава Републике Србије, којима је, између осталог, прописано да се кривична дела и кривичне санкције одређују законом и да Република Србија уређује и обезбеђује одговорност и санкције за повреду слобода и права грађана утврђених Уставом и за повреду закона.

II. РАЗЛОЗИ ЗА ДОНОШЕЊЕ ЗАКОНА

Фондација „Тијана Јурић” поднела је 9. новембра 2017. године Народној скупштини, народну иницијативу за измене и допуне Кривичног законика, коју је подржало 158.460 грађана Републике Србије.

Наведеном иницијативом за измене и допуне Кривичног законика, предлаже се прописивање казне доживотног затвора за најтежа кривична дела против живота и тела и кривична дела против полне слободе у случајевима када је услед извршења дела наступила смрт детета, малолетног лица, бремените жене и немоћног лица. Поред тога, овом иницијативом предвиђа се да лица која су осуђена на доживотни затвор немају права на условни отпуст.

У вези са тим, треба имати у виду да је стална радна група за измене и допуне Кривичног законика Министарства правде, још током 2015. године, дакле пре подношења предметне иницијативе, разматрало питање увођења казне доживотног затвора која би заменила постојећу највишу запрећену казну затвора од 30 до 40 година. Ово питање нашло се и на јавној расправи, где је било затражено од стручне јавности да искаже своје мишљење о томе. Питање увођења доживотног затвора узбуркало стручну јавност, навело је на размишљања, разговоре, полемике и по природи ствари отворило и многа друга питања. Министарство правде је тада закључило да није могуће дати коначни суд о томе, јер је стручна јавност по овом питању подељена.

Казна доживотног затвора треба у потпуности да замени постојећу најтежу казну затвора у трајању од 30 до 40 година, будући да нема разлога да обе казне постоје истовремено. То значи да предлог из иницијативе Фондације „Тијана Јурић” који предвиђа прописивање казне доживотног затвора за најтеже облике кривичних дела тешко убиство (члан 114. КЗ), силовање (члан 178. КЗ), обљуба над немоћним лицем (члан 179. КЗ) и обљуба над дететом (члан 180. КЗ), када су извршена према детету, малолетном лицу, бременитој жени и немоћном лицу, треба проширити и на сва друга кривична дела за које је према важећем законском решењу прописан затвор од 30 до 40 година. Та дела су: убиство представника највиших државних органа (члан 310. КЗ), тешка дела против уставног уређења и безбедности Србије (члан 321. став 2. КЗ), удруживање ради вршења кривичних дела (члан 346. став 5. КЗ), геноцид (члан 340. КЗ), злочин против човечности (члан 371. КЗ), ратни злочин против цивилног становништва (члан 372. став 3. КЗ), ратни злочин против рањеника и болесника (члан 373. став 2. КЗ), ратни злочин против ратних заробљеника (члан 374. став 2. КЗ), употреба недозвољених средстава борбе (члан 376. став 2. КЗ), противправно убијање и рањавање непријатеља (члан 378. ст. 3. и 4. КЗ), агресивни рат (члан 386. став 2. КЗ), тероризам (члан 391. став 4. КЗ), употреба смртоносне направе (члан 391в став 3. КЗ), уништење и оштећење нуклеарног објекта (члан 391г став 3. КЗ) и угрожавање лица под међународном заштитом (члан 392. став 3. КЗ).

Поред увођења доживотног затвора, Нацрт закона садржи још једну значајну новину, а то је прописивање правила за строжије кажњавање учинилаца кривичних дела када су у питању повратници, односно вишеструки повратници.

Један од разлога за доношење измена и допуна Кривичног законика је резултат потребе за потпуним усаглашавањем домаћег кривичног законодавства са Препоруком бр. 5 ФАТФ - међувладиног тела које поставља глобалне стандарде у области борбе против прања новца и финансирања тероризма.

Предложеним изменама и допунама Кривичног законика постигла би се потпуна усаглашност са највишим међународним стандардима који се односе на спречавање финансирање тероризма, што је од несумњивог значаја за унапређење положаја Републике Србије у међународним телима у тој области. Имајући у виду саму садржину наведене ФАТФ препоруке, истовремено би се постигао и ефекат потпуног усаглашавања са релевантним одредбама Међународне Конвенције о сузбијању финансирања тероризма („Службени лист СРЈ - Међународни уговори”, број 7/02). Поред тога, предложене измене и допуне Кривичног законика доприносе унапређењу домаћег правног оквира у области сузбијања финансирања тероризма, и то кроз проширење заштитног објекта и инкриминисање одређених радњи које су до сада биле ван казненог домашаја нашег законодавства и правосудних органа.

III. ОБЈАШЊЕЊЕ ОСНОВНИХ ПРАВНИХ ИНСТИТУТА И ПОЈЕДИНАЧНИХ

РЕШЕЊА

ИЗМЕНЕ У ОПШТЕМ ДЕЛУ КРИВИЧНОГ ЗАКОНИКА

Чланом 1. Нацрта закона допуњује се члан 42. Кривичног законика, тако што се уводи још један циљ који треба да се постигне сврхом кажњавања, а то је остваривање праведности и сразмерности између учињеног дела и тежине кривичне санкције. На тај начин, дају се смернице судијама да приликом одмеравања казне узму и овај разлог, а у циљу постизања сврхе кажњавања у сваком појединачном случају.

1. Доживотни затвор

Најзначајнију измену Кривичног законика представља увођење доживотног затвора (чл. 2, 3, 4, 5, 13, 14. и 15. Нацрта закона).

Чланом 2. Нацрта закона мења се члан 43. Кривичног законика, тако што се уводи казна доживотног затвора.

Криминалнополитичко оправдање казне доживотног затвора јесте у томе што она треба да буде изузетна казна која замењује смртну казну. За нека најтежа кривична дела у односу на одређене учиниоце временска казна лишења слободе не указује се адекватном.

Са изузетком неколико држава, а ту су пре свега државе настале на територији бивше Југославије (осим Словеније), као и Шпаније, Португалије и Норвешке, све остале еворпске државе познају казну доживотног затвора. Те државе су: Аустрија, Финска, Француска, Немачка, Италија, Македонија, Словенија, Швајцарска итд. Република Србија, као и већина земаља насталих на територији бивше Југославије (Босна и Херцеговина, Црна Гора, Хрватска), сада познаје решење које није уобичајено и које, осим поменутих, не познаје ни једна друга европска земља. Уместо доживотног затвора предвиђена је дуготрајна временска казна затвора у одређеном распону, а негде у фиксном трајању). Осим тога што се тако добијају две временске казне лишења слободе са различитим минимумом и максимумом при чему је тешко тврдити (за разлику од доживотног затвора), да је реч о суштински различитој казни лишења слободе, таква казна изазива дилеме и у погледу тога у ком распону је прописати (и да ли уопште у распону или у фиксном трајању) и какав је њен однос са редовном казном затвора.

Уобичајен приговор који се упућује казни доживотног затвора јесте њена нехуманост. Међутим, у том погледу се ни постојеће решење много не разликује. Наиме, најстрожа казна у трајању од четрдесет година могла би под одређеним условима да буде и нехуманија од казне доживотног затвора. Уколико осуђени који је издржавао казну у трајању од четрдесет година буде пред крај свог живота пуштен на слободу поставља се питање шта он тиме добија с обзиром да је по правилу без средстава за живот, у дубокој старости, са прекинутим везама са породицом и пријатељима и сл.

Имајући у виду тежину ове казне и њен изузетан карактер предвиђена су и одређена ограничења у њеном прописивању и изрицању (члан 4. Нацрта закона). Ограничења која се тичу њеног прописивања остала су иста као и код казне затвора од тридесет до четрдесет година. Она се може прописати само за најтежа кривична дела и најтеже облике кривичних дела и увек алтернативно уз казну затвора. Задржана је и забрана њеног изрицања лицима која у време извршења кривичног дела нису навршила двадесет једну годину живота. Осим тога, предвиђена је и забрана изрицања казне доживотног затвора у случајевима када постоји неки од законских основа за ублажавање казне или за ослобођење од казне (прекорачење граница нужне одбране, покушај, битно смањена урачунљивост, добровољни одустанак итд.).

Прописивањем казне доживотног затвора уместо казне затвора од тридесет до четрдесет година добило би се јасније разграничење између доживотног затвора и оног са временским трајањем. Такође, била би избегнута арбитрерност у вези са његовим прописивањем у погледу његовог трајања. Трајање доживотног затвора не зависи од воље законодавца или суда. Та казна има и симболички значај: она може адекватније да изрази тежину неких кривичних дела и степен кривице учиниоца иако се практично у извршењу може свести на исту дужину као и казна у трајању од тридесет до четрдесет година.

Такође, допуњена је и одредба члана 108. Кривичног законика (члан 15. Нацрта законика), на тај начин што је проширен круг кривичних дела која не застаревају. Прописано је да, поред кривичних дела ратних злочина и других кривичних дела у складу са ратификованим међународним уговорима, застарелост кривичног гоњења и извршења казне не може да настзупи и за кривична дела за која је предвиђена казна доживотног затвора.

2. Условни отпуст (чл. 6. и 7. Нацрта закона)

Имајући у виду да уведена казна доживотног затвора уместо казне затвора од 30 до 40 година, неопходно је било изменити одредбе чл. 46. и 47. Кривичног законика, које уређују условни отпуст. Предвиђено је да се лице осуђено на казну доживотног затвора може условно отпусти након издржаних 27. година затвора. Овакво решење у складу је са интенцијом увођење казне доживотног затвора, која је по својој природи тежа од казне затвора од 30 до 40 година. Будући да по важећем закону лице осуђено на казну затвора од 40 година може бити условно отпуштено након издржаних 26 година и осам месеци, предложено је да се осуђени на казну доживотног затвора може условно отпустити након издржаних 27 година затвора. Поред тога, због увођења казне доживотног затвора уведен је и рок за опозив условног отпуста за лица осуђена на ову казну који траје десет година од дана када је осуђени условно отпуштен.

У складу са иницијативом Фондације „Тијана Јурић” предвиђено је да суд не може отпустити осуђеног за кривична дела одређена том иницијативом.

3. Поврат (чл. 8. и 9. Нацрта закона)

У складу са иницијативом Министарства унутрашњих послова измењене су и допуњене одредбе које се односе на одмеравање казне у случају поврата. Чињеницу да је неко раније осуђен за кривично дело учињено са умишљајем суд обавезно узима као отежавајућу околност. Код „обичног поврата” предвиђено је да суд не може изрећи казну испод границе прописане законом или блажу врсту казне ако је учинилац кривичног дела учињеног са умишљајем раније осуђен за умишљајно кривично дело и ако од раније осуде или издржане казне није протекло пет година.

Када је у питању вишеструки поврат (раније две или више осуда), суд је обавезан да за кривично дело за које му суди изрекне казну изнад половине распона прописане казне, под условом да је учинилац раније два или више пута осуђен за кривично дело учињено са умишљајем на казну затвора од најмање једну годину и да од дана отпуштања учиниоца са издржавања казне до извршења новог кривичног дела није протекло пет година.

Чланом 12. Нацрта закона сужен је круг кривичних дела за које се може изрећи условна осуда, тако што је предвиђено да се ова осуда не може изрећи за кривична дела за које се запрећена казна од осам година затвора или тежа казна, уместо, како је сада предвиђено за казну затвора у трајању од десет година. Овом интервенцијом се врши усклађивање Кривичног законика са Закоником о кривичном поступку, тако што се предвиђа да се условна осуда може изрећи само за кривична дела за која је Закоником о кривичном поступку предвиђен скраћени поступак.

ИЗМЕНЕ У ПОСЕБНОМ ДЕЛУ КРИВИЧНОГ ЗАКОНИКА

Најважније измене у Посебном делу Кривичног законика односе се на то што је за сва кривична дела за које је по важећем законику прописана казна затвора од 30 до 40 година, сада прописана казна доживотног затвора.

Чланом 16. Нацрта закона, на предлог Министарства унутрашњих послова, интервенисано је у члану 114. Кривичног законика (тешко убиство), тако што је предвиђено кажњавање и за радње којима се припрема непосредно извршење овог кривичног дела.

У складу са иницијативом Фондације „Тијана Јурић”, одредбама члана 35. став 2. Нацрта закона уведена је казна доживотног затвора за кривична дела силовање (члан 178. став 4. Кривичног законика), обљуба над немоћним лицем (члан 179. став 3. Кривичног закионика), обљуба са дететом (члан 180. став 3. Кривичног законика) и обљуба злоупотребом положаја (члан 181. став 5. Кривичног законика). Тиме се прописује доживотни затвор за наведена кривична дела која су за последицу имала смрт лица према коме је дело извршено или су извршена према детету.

У складу са иницијативом Министарства здравља и међународним препорукама одредбама чл. 20. и 22. Нацрта закона допуњена су кривична дела из члана 246. Кривичног законика (неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога) и члана 247. Кривичног законика (омогућавање уживања опојних дрога). Предвиђен је као квалификовани облик наведених кривичних дела када су она извршена према малолетном лицу, душевно болесном лицу, лицу које је привремено душевно поремећено, лицу које је теже душевно заостало или лицу које се лечи од зависности од опојних дрога, односно када је дело извршено у васпитној или образовној установи или у њеној непосредној близини, установи за извршење кривичних санкција, у јавном локалу или на јавној приредби или ако је дело извршило службено лице, лекар, социјални радник, свештеник, наставник или васпитач искоришћавањем свог положаја или ако је за извршење дела искоришћено малолетно лице.

Због неуједначености судске праксе, чланом 21. Нацрта закона прецизирано је кривично дело из члана 246а Кривичног законика (неовлашћено држање опојних дрога), тако што је као посебан облик прописано и неовлашћено држање опојних дрога у великој количини.

Одредбама чл. 24, 25, 26, 32, 33. и 34. Нацрта закона извршене су измене и допуне члан 291. Кривичног законика (угрожавање безбедности ваздушног саобраћаја), члана 292. Кривичног законика (угрожавање безбедности ваздушног саобраћаја насиљем), члана 293. Кривичног законика (отмица ваздухоплова, брода и другог превозног средства), члана 391б (врбовање и обучавање за вршење терористичких дела), члана 392. Кривичног законика (угрожавање лица под међународном заштитом) и члана 393. Кривичног законика (финансирање тероризма). На тај начин врши се потпуно усклађивање Кривичног законика са ФАТФ Препоруком бр. 5 о финансирању тероризма.

Један део тих измена и допуна је у функцији отклањања неусаглашености идентификованих у Извештају Комитета Савета Европе МАНИВАЛ из 2016. године о евалуацији Републике Србије, док је други део условљен изменама наведене ФАТФ препоруке. Предложеним решењима се опис кривичних дела из наведених чланова Кривичног законика усаглашава са описом кривичних дела из свих међународних конвенција садржаних у Анексу Међународне Конвенције о сузбијању финансирања тероризма. Такође, инкримише се радња путовања у иностранство које је повезано са тероризмом, проширује опис кривичног дела финансирање тероризма и прецизно се дефинише појам „средстава” код тог кривичног дела.

У складу са предлогом Адвокатске коморе Србије, чланом 29. Нацрта закона уводи се ново кривично дело напад на адвоката.

Чланом 31. Нацрта закона, на захтев министарства унутрашњих послова, прецизирана је радња извршења кривичног дела из члана 347. Кривичног законика (израђивање и набављање оружја и средстава намењених за извршење кривичног дела).

Одредбама чл. 17, 19. и 23. Нацрта закона извршено је пооштравање казни за кривична дела из члана 137. Кривичног законика (злостављање и мучење), члана 225. Кривичног законика (пореска утаја) и члана 269. Кривичног законика (убијање и злостављање животиња).

Прелазним и завршним одредбама Нацрта закона (чл. 36. и 37. Нацрта закона) одређује се примена одредаба које се односе на повртат, као и ступању на снагу закона. Предложено је да закон ступи на снагу истеком шест месеци од дана објављивања у „Службeнoм глaснику Рeпубликe Србиje”, како би се оставило довољно времена да се стручна јавност и грађани упознају са предложеним изменама и допунама Кривичног законика, а имајући у виду њихов значај и домашај.

IV. ФИНАНСИЈСКА СРЕДСТВА ПОТРЕБНА ЗА СПРОВОЂЕЊЕ ЗАКОНА

За спровођење овог закона нису потребна средства у буџету Републике Србије.