

ПРАВНИ ФАКУЛТЕТ У НИШУ

ПРИМЉЕНО	13-12-2016.
ОДЛУКА	ДОБРО
P2	2821

ПРАВНИ ФАКУЛТЕТ УНИВЕРЗИТЕТА У НИШУ

НАСТАВНО-НАУЧНО ВЕЋЕ ФАКУЛТЕТА

На седници Наставно-научног већа Правног факултета у Нишу која је одржана 10.11.2016. године одлуком број 01-2450/14 на основу члана 143. Статута Правног факултета у Нишу формирана је Комисија за оцену подобности докторске дисертације под називом „Одбрана сиромашних у кривичном поступку“, кандидата Нихада Укића из Новог Пазара за јавну одбрану, у саставу: проф. др Војислав Ђурђић, редовни професор на Правном факултету Универзитета у Нишу, проф. др. Снежана Бркић, редовни професор на Правном факултету Универзитета у Новом Саду, проф. др Саша Кнежевић- редовни професор на Правном факултету Универзитета у Нишу.

Комисија, после детаљног прегледа докторске дисертације Наставно-научном већу подноси следећи

И З В Е Ш Т А Ј

за оцену подобности докторске дисертације под називом „Одбрана сиромашних у кривичном поступку“, кандидата Нихада Укића, за јавну одбрану.

Подаци о кандидату:

Кандидат Нихад Укић, рођен је 11. септембра 1975. године у општини Тутин, Република Србија. Након завршеног основног и средњег образовања, школовање је наставио на Правном факултету Универзитета у Приштини, с привременим седиштем у Косовској Митровици, које је окончао 25. априла 2001. године, и стекао звање дипломирани правник. Дипломске академске студије (мастер студије) завршио је на Факултету за образовање дипломираних правника и дипломираних економиста за руковођеће кадрове Универзитета Привредна академија Нови Сад, дана 24. новембра 2009. године, јавном одбраном мастер рада под називом „Европски суд за људска права-право на правично суђење“.

Професионални радни ангажман кандидат је започео као адвокатски приправник (2001-2003), а након тога, засновао је радни однос у Основној школи „Јошаница“ Лукаре, Нови Пазар (2004), на радном месту секретара школе, у којој је запослен на неодређено радно време. Осим професионалног радног ангажмана, кандидат се активно бави

пружањем бесплатне правне помоћи. Био је учесник бројних семинара, на тему заштите и унапређења основних људских права и слобода, примене и поштовања Европске конвенције о заштити основних људских права и слобода, родне равноправности, и мониторинга, на тему: „Правосуђе и Европска конвенција о људским правима (2009)“ и Јудска права пред судовима у Србији (2005)“.

1. Анализа садржине докторске дисертације

Докторска дисертација под називом: „Одбрана сиромашних у кривичном поступку“, кандидата Нихада Укића, написана је на 375 страница компјутерски обрађеног текста, уз одговарајући преглед, са укупно 585 напомена у фуснотама, углавном библиографског карактера. Литералну подлогу овог рада чини укупно 319 домаћих и иностраних извора - уџбеници, књиге, монографије, приручници, коментари закона/законика, судска пракса, међународни документи, законски прописи и електронски извори.

У докторској дисертацији, Нихад Укић указује на чињеницу да се потпун приступ правди и остваривање гаранција права на правично суђење не може реализовати без права на бесплатну стручну одбрану окривљених у кривичном поступку, а посебно оних окривљених који због свог имовинског стања нису у прилици да себи обезбеде стручног браниоца, па је неопходно да право на одбрану сиромашних окривљених добије карактер основног људског права. Историјски посматрано, сиромашни окривљени никада нису имали адекватну правну заштиту у кривичном поступку, јер су сва досадашња законска решења била само форманог карактера, без обавезујуће примене, тако да је ово право у судској пракси у потпуности маргинализовано, и чинило је само део законског текста. Да би одбрана сиромашних добила свој пуни смисао и садржину, као и своје адекватно место у односу на друге врсте и видове одбране, сагледана је са свих могућих аспеката, и то: историјског, упоредног, међународног права људских права, судске праксе, праксе пружаоца бесплатне правне помоћи, како би јој се дао пуни смисао, садржина, обавезност у примени, а пре свега, добијање статуса основног људског права, што је био основни мотив за истраживање на ову тему.

Предмет теоријско-емпириске анализе докторске дисертације је институт одбране сиромашног у кривичном поступку. По први пут дата је анализа домаћих прописа, иностраних законодавстава, међународних докумената о људским правима, праксе домаћих и међународних судова (*ad hoc tribunala*) и пружаоца бесплатне правне помоћи у Србији, по питању права на одбрану сиромашних у кривичном поступку, односно права на бесплатну правну помоћ, с позиције пружаоца бесплатне правне помоћи. Дата је потпуна оцена о томе да ли постојећа законска решења у Републици Србији пружају могућност сиромашним окривљеним да у потпуности реализују право на бесплатну стручну одбрану у кривичном поступку, по основу сиромаштва. Дат је приказ, на основу анализе, на који начин је ово питање регулисано у упоредном праву,

међународним документима о људским правима, усклађености домаћих прописа са међународним документима, те утицаја иностраних решења на унапређење постојећих законских решења у Републици Србији. Кандидат је дао мишљење у ком смеру треба реформисати законодавни оквир, да ли изменама и допунама постојећег Законика о кривичном поступку или треба донети посебан закон о бесплатној правној помоћи, што је тенденција у упоредном законодавству, којим ће бити прецизирани сви аспекти института одбране сиромашних у кривичном поступку.

Садржина дисертације је подељена у седам глава уз увод и закључна разматрања. То су: 1) Право на одбрану окривљеног, 2) Историјат развоја одбране сиромашних у кривичном поступку, 3) Међународни стандарди одбране сиромашних у кривичном поступку, 4) Одбрана сиромашних у позитивном праву Републике Србије, 5) Одбрана сиромашних у упоредном праву, 6) Систем правне помоћи у Републици Србији и његов значај за одбрану сиромашних у кривичном поступку, 7) Одбрана сиромашних у судској пракси основних судова у Републици Србији.

У уводном делу (стр. 1-18) кандидат је изложио проблем, предмет, циљ и методе истраживања, хипотетички оквир, варијабле и индикаторе, те научну и друштвену оправданост истраживања. Као хипотезе истраживања поставио је одређене претпоставке, које су проверене спроведеним истраживањем. У проучавању института одбране сиромашних у кривичном поступку коришћени су следећи методи: историјскоправни, упоредноправни, позитивноправни, статистички метод и анализа садржаја.

Кандидат указује да у односу на различита историјска раздобља, окривљени није увек имао право на помоћ браниоца у кривичном поступку, те да је то зависило од различитих друштвених фактора, као што су: положај и статус окривљеног, његова моћ; припадност одређеном народу; материјалне могућности, док у неким случајевима правну помоћ ни успостављени поступак није дозвољавао. Након свеобухватног сагледавања института одбране сиромашних у кривичном поступку, како са становишта историјског развоја, међународног права људских права, упоредног права, позитивног права у Републици Србији, начина дефинисања, односно прописивања, примене, утврђено је да:

- на националном нивоу никада није било политичке воље да се праву на одбрану сиромашних у кривичном поступку да онај значај који би ова одбрана требало да има, посебно ако се схвати и као мера социјалног старања;
- међународни документи о људским правима установљавају одбрану сиромашних као основно људско право, претежно у склопу права на правично суђење, али са таквом формулатијом која националним државама даје могућност да овом праву још увек не дају значај какав оно и заслужује;
- један од разлога што одбрана сиромашних стоји у сенци других врста и видова стручне одбране јесте и тај да њена примена изискује значајне буџетске

трошкове на националном нивоу, што подразумева и промену политike у планирању и трошењу буџетских средстава;

- одбрана сиромашних присутна је у упоредном праву, са извесним разликама у условима и поступку остваривања, с тим да се на њу више гледа као на испуњавање услова из међународно ратификованих докумената о људским правима, него што је то волја законодавца да буде примењена у неком већем обиму у судској пракси;
- недовољна усклађеност законодавне регулативе и судске праксе, по питању одбране сиромашних, довела је до тога да судови готово и да немају захтева за овом врстом одбране у кривичном поступку, и ако све релевантне статистике показују тенденцију сиромашења становништа Републике Србије;
- одсуство одбране сиромашних у судском кривичном поступку последица је и необавезности органа поступка да окривљеног упозна са правом на ову врсту одбране у кривичном поступку;
- немогуће је остварити приступ правди без права на одбрану сиромашних у кривичном поступку.

Прва глава (стр. 19-51) носи назив: „Право на одбрану окривљеног“. У овом делу дисертације сагледано је теоријско и правно дефинисање појма права на одбрану, правна природа одбране, садржина, носилац и вршиоци функције одбране, правни основ права окривљеног на одбрану и врсте одбране.

Друга глава (стр. 52-109) носи назив: „Историјат развоја одбране сиромашних у кривичном поступку“. На овом месту кандидат је извршио правноисторијску анализу уставних и кривичнопроцесних одредби о праву на одбрану окривљеног у кривичном поступку, са посебним освртом на одбрану сиромашних.

Први део главе садржи преглед развоја одбране сиромашних кроз општу историју, затим у уставним актима Србије до уједињења 1918. године, и после уједињења 1918. године. Анализиране су одредбе Устава Краљевства Србије (1835), Устава Књажества Сербије (1838), Устава за Књажества Србију (1869), Устава Краљевине Србије (1901), Устава за Краљевину Србију (1903), Прводецембарски акт (1918), Устава Краљевине Срба, Хрвата и Словенаца (1921), Закона о краљевској власти и врховној државној управи (1929), Устава Краљевине Југославије (1931) и други. У четвртом и петом делу анализиране су одредбе законских прописа донетих од 1865. године до 2001. године, и након проглашења Савезне Републике Југославије 27. априла 1992. године. И на крају ове главе дат је приказ историјског развоја одбране сиромашног у међународном праву.

Овај део рада карактерише прецизна и аргументована правна анализа права на личну одбрану, факултативну стручну одбрану, обавезну стручну одбрану и одбрану сиромашног.

Трећа глава (стр. 110-144) носи назив: „Међународни стандарди одбране сиромашних у кривичном поступку“. С обзиром да целокупни правни систем Републике Србије прожимају међународни стандарди који су инкорпорисани у њега, анализиране су одредбе више међународних документата, који уређују област права на одбрану окривљеног у кривичном поступку.

У првом делу се анализирају међународни универзални и регионални стандарди, и то: Универзална декларација о људским правима, Стандардна минимална правила о поступању са затвореницима, Стандардна минимална правила Уједињених нација за малолетничко правосуђе, Правила Уједињених нација о заштити малолетника лишених слободе. Затим, међународни уговорни стандарди, и то: Међународни пакт о грађанским и политичким правима и Конвенција о правима детета. У оквиру регионалних међународних стандарда анализирани су: Међународни стандарди у оквиру Савета Европе (Европска конвенција за заштиту људских права и основних слобода, Препорука Комитета министара Савета Европе о ефикасном приступу праву и правди/правосуђу за веома сиромашна лица), Међународни стандарди у оквиру Европске уније (Повеља о основним правима Европске уније), Међународни стандарди у оквиру Организације америчких држава (Америчка декларација о правима и дужностима човека, Америчка конвенција о људским правима), Међународни стандарди у оквиру Организације афричког јединства (Афричка повеља о људским правима и правима народа), Међународни стандарди одбране сиромашних у исламском праву (Општа повеља о људским правима у исламу, Каирска декларација о људским правима, Арапска повеља о људским правима).

Анализирани су и стандарди права на одбрану сиромашних садржани у статутима међународних кривичних трибунала, и то: Статут Међународног војног суда, Статут Међународног кривичног трибунала за бившу Југославију, Статут Међународног кривичног трибунала за Руанду и Римски статут Међународног кривичног суда.

Анализа међунаодних стандарда одбране сиромашних у кривичном поступку није сама себи циљ, већ представља основу за проучавање степена и обима њихове имплементације у домаће законодавство, односно за предлагање нових, као и измену и допуну постојећих решења у овој области.

У четвртој глави (стр. 145-175) под називом: „Одбрана сиромашних у позитивном праву Републике Србије“ су анализирани важећи прописи о одбрани сиромашних, садржани у Уставу Републике Србије из 2006. године, Законику о кривичном поступку из 2011. године и Закону о малолетним учиниоцима кривичних дела и кривичноправној заштити малолетних лица, са посебним освртом на одбрану сиромашног. У овом делу кандидат наводи да када се пореде услови за заснивање одбране сиромашног, садржани у позитивном праву Србије, са међународним документима о људским правима, уочавају се одређене сличности и разлике.

Позитивно право као услове за заснивање одбране сиромашног предвиђа да окривљени, према свом имовинском стању, не може да сноси трошкове браниоца (Устав и ЗКП); да

се поступак води за кривично дело за које се може изрећи казна затвора преко три године (ЗКП); да интерес правичности захтева да се окривљени брани уз стручну помоћ браниоца (Устав и ЗКП); да постоји захтев окривљеног и да не постоје разлози за обавезну одбрану (ЗКП).

Међународни документи као услове за заснивање одбране сиромашног предвиђају да интерес правичности захтева да се окривљеном постави бранилац по службеној дужности и да окривљени нема доволно средстава да плати браниоца. Као услови нису садржани да не постоје разлози за стручну одбрану, затим захтев окривљеног, и да се кривични поступак води за кривично дело за које се може изрећи казна затвора у одређеном трајању (преко три године по одредбама члана 77. ЗКП). Када се тумачи појам „интерес правичности“, садржан у међународним документима, онда се узима у обзир и тежина дела, односно висина запрећене казне затвора, као услов за наступање одбране сиромашног. Стога постоји у великој мери сагласје по питању услова за заснивање одбране сиромашног у кривичном поступку између позитивног права Србије и међународних документа о људским правима.

Квалитативна разлика у дефинисању одбране сиромашног огледа се у томе што се међународним документима, што није случај са позитивним правом, захтева да орган поступка, ако окривљени нема правног заступника, упозна окривљеног о свом праву да га има и то бесплатно, када интерес правде захтева, ако нема доволно средстава да плати браниоца.

Поука о праву на бесплатног браниоца (одбрана сиромашног) није прописана позитивним правом. У члану 8. ЗКП (Поука о правима) прописана је обавеза на страни органа поступка да у складу са одредбама овог законика (ЗКП) поуче окривљеног о правима која му припадају. У члану 77. ЗКП (Одбрана сиромашног) није предвиђена поука о праву на бесплатног браниоца. С обзиром да законодавац користи формулатију „у складу са одредбама овог законика“, то не постоји обавеза да орган поступка поучи окривљеног о праву на бесплатног браниоца. Одсуство права на поуку, одбрану сиромашног чини неделотворном, што је супротно принципу садржаном у међународним документима о људским правима, да проглашена права морају бити делотворна.

У смеру усаглашавања одбране сиромашног, садржане у позитивном праву, са међународним документима о људским правима, неопходно је учинити делотворном, односно у члану 77. ЗКП, изменама и допунама, прописати обавезу органа поступа да окривљеног поуче о праву на бесплатног браниоца, као и о другим питањима која су од посебне важности за наступање ове врсте стручне одбране у кривичном поступку.

Пета глава (стр. 176-231) под називом: „Одбрана сиромашних у упоредном праву“ садржи теоријску анализу одбране сиромашних у више упоредних кривично-процесних законодавстава, као и закона о правној (бесплатној) помоћи, чиме се ствара солидна основа за суптилну правну анализу и упоређивање ових законских решења са сличним

решењима у Републици Србији. То може бити од користи и нашем законодавцу при формулисању будућих законских решења у овој области.

Овај део рада је окончан коментаром и анализом упоредноправних решења. У упоредном праву, у погледу регулисања одбране сиромашног присутна су различита решења. Одбрана сиромашног прописана је законом/закоником о кривичном поступку (бивше југословенске републике, Бугарска, Швајцарска и др.), који садрже посебне одредбе о одбрани сиромашног. Њима се дефинишу и услови за њено наступање. Ти услови су: постојање интереса правичности; да се не ради о случајевима обавезне одбране; да окривљени према свом имовинском стању не може да подмири трошкове одбране. Одбрана сиромашног није посебно регулисана законом/закоником о кривичном поступку, али се настоји сваком окривљеном у кривичном поступку обезбедити стручни бранилац (без обзира на имовинско стање), када то налаже сложеност случаја, тежина кривичног дела или правна ситуација (Немачка). У једном броју закона/законика о кривичном поступку прописано је да окривљени има право на бесплатног браниоца, у складу са законом. Притом се не прописују услови, начин и поступак заснивања. Ова питања регулисана су посебним законом о правној помоћи (Руска Федерација, Бугарска, Француска, Украјина и др.). Међутим, државе које су својим законом/закоником о кривичном поступку на посебан начин уредиле одбрану сиромашног, питање одбране лица лошег имовинског стања у кривичном поступку регулишу и посебним законом о (бесплатној) правној помоћи (Хрватска, Словенија, Црна Гора, Литванија, Бугарска и друге), што је у великој мери тенденција присутна у упоредном праву.

Опште посматрано, у упоредном праву, присутна је тенденција да се питање одбране сиромашног у кривичном поступку у потпуности регулише посебним законом о правној помоћи, који ће на свеобухватан начин обухватити сва питања и процедуре за стицање права на бесплатног браниоца (нпр. корисници бесплатне правне помоћи, врсте и облици бесплатне правне помоћи, пружаоци правне помоћи, орган који одлучује о захтеву за добијање правне помоћи, финансирање правне помоћи и друго).

У шестој глави (стр. 232-305) под називом: „Систем правне помоћи у Републици Србији и његов значај за одбрану сиромашних у кривичном поступку“ су анализиране позитивне одредбе о бесплатној правној помоћи у Републици Србији, о пружаоцима бесплатне правне помоћи, као и о врстама бесплатне правне помоћи. Такође, анализиран је рад и извештаји о раду јединица локалне самоуправе, невладиних организација, Заштитника грађана Републике Србије, Институције Повереника за заштиту равноправности, синдиката и правних клиника на правним факултетима, као пружаоцима бесплатне правне помоћи с циљем утврђивања обима, квалитета и начина, на који се пружа бесплатна правна помоћ са њихове стране, као и да ли она задовољава потребе сиромашних окривљених за адекватном, стручном одбраном у кривичном поступку.

У седмој глави (стр. 306-335) под називом: Одбрана сиромашних у судској пракси основних судова у Републици Србији“ представљени су резултати истраживања и дискусија. Предмет истраживања обухватио је сагледавање и анализу ставова и мишљења поступајућих судија у кривичном поступку, на главном претресу, који поступају пред Основним судом у Новом Пазару, Краљеву и Крагујевцу, по питању права на одбрану сиромашног окривљеног у кривичном поступку (одбрана сиромашног).

Предмет истраживања обухватио је и утврђивање броја одлука (решења) и основа за заснивање одбране сиромашног у односу на 25 основних судова у Републици Србији, од укупно 35 основних судова, чија су седишта била уређена Законом о седиштима и подручјима судова и јавних тужилаца („Сл. гласнику РС“, број 116/2008), за период истраживања 2010-2012. година.

Резултати спроведеног истраживања су показала да је од 25 основних судова, у којима се реализовало истраживање, за период 2010-2012. година, само у 4 (четири) основна суда (Основни суд у Вршцу, Основни суд у Врању, Основни суд у Панчеву и Основни суд у Лозници) било је именовање браниоца сиромашном окривљеном у кривичном поступку, сходно члану 72. Законика о кривичном поступку ("Сл. лист СРЈ", бр. 70/2001 и 68/2002 и "Сл. гласник РС", бр. 58/2004, 85/2005, 115/2005, 49/2007, 72/2009 и 76/2010).

Када се упореде ставови и мишљења поступајућих судија у кривичним поступцима при основним судовима и подаци којима располажу основни судови у Републици Србији, може се закључити да добијени подаци о броју одлука о постављењу браниоца сиромашном окривљеном у кривичном поступку у свему одговарају изнетим мишљењима поступајућих судија, односно да је изузетно мали број одлука о постављењу браниоца резултат неупознавања окривљеног о праву на одбрану сиромашног. Због тога што таква обавеза на страни поступајућег судије није предвиђена Закоником о кривичном поступку, потребна је хитна измена и допуна Законика о кривичном поступку, како би се установила обавеза упознавања окривљеног о праву на одбрану сиромашног, од стране поступајућих државних органа, у свим фазама поступка, сходно закону. Кандидат указује на потребу да се од стране законодавне власти донесе посебан закон (нпр. Закон о бесплатној правној помоћи), који ће на детаљан начин регулисати питања, као што су: врсте и облици бесплатне правне помоћи, право на бесплатну правну помоћ, корисници бесплатне правне помоћи, пружаоци бесплатне правне помоћи и поступак за остваривање права на бесплатну правну помоћ.

2. Оцена докторске дисертације

Након свестраног и детаљног разматрања докторске дисертације „Одбрана сиромашних у кривичном поступку“, Комисија закључује да пред кандидатом није био нимало лак и једноставан задатак. Требало је, наиме, проучити и анализирати обимну домаћу и инострану законску и правнотеоријску литературу, релевантне међународне документе људских права, као и актуелну судску праксу која се односи на одбрану сиромашних у кривичном поступку.

Рад је свеобухватан и методолошки добро постављен. Писан је језиком лаким за разумевање, што му уз коришћење обимне домаће и иностране правне литературе, великог броја међународних докумената, судске праксе и законских текстова, уз одговарајући научни инструментаријум даје високо ниво квалитета. Систематика рада је јасна и логички добро постављена. Централни део рада, који чини теоријска анализа института одбране сиромашог окривљеног у кривичном поступку Србије је по квантитету и квалитету одговарајући. Претходеће целине, посвећене историјату и међународним стандардима су адекватан увод у централну тему дисертације. Довољно пажње је посвећено упоредном сиромашком праву, а кандидат је отворио и једно шире питање адекватности система пружања бесплатне правне помоћи у Србији, и импликација на одбрану окривљених, који немају материјалних средстава за финансирање сопствене одбране. Резултат спроведеног истраживања су изложени у посебној глави рада, која је методолошки коректно постављена.

Кандидат је при писању ове дисертације успео да кроз анализу бројних домаћих и иностраних извора, најзначајнијих међународних докумената о људским правима да преглед и критички осврт на историјски развој, појам, карактеристике, садржину и правну природу права на одбрану сиромашног у кривичном поступку.

Научни допринос ове дисертације огледа се и у спроведеном истраживању, које је обухватило Основни суд у Новом Пазару, Краљеву и Крагујевцу, с циљем да се, на основу перцепције и искуства поступајућих судија у кривичном поступку укаже на који начин се реализују уставне и законске одредбе о праву сиромашног окривљеног у кривичном поступку на бесплатну стручну одбрану (одбрану сиромашног), у поступцима на главном претресу пред судовима. Циљ кандидата је био да истражи да ли и на који начин поступајуће судије примењују одредбе о одбрани сиромашних у кривичном поступку и који су могући правци реформе установљеног права на одбрану сиромашног, како би се у потпуности остварио принцип делотворности овог права у пракси.

Резултати истраживања могу бити од користи не само теорији кривичног процесног права, већ и законодавству као и судској пракси. За науку кривичног процесног права од значаја је систематска обрада института одбране сиромашног окривљеног, детаљним приказом међународнодних стандарда и њихове имплементације у национално право. За законодавство *de lege ferenda* су од значаја резултати спроведеног

истраживања, који дају значајне одговоре на питања квантитета и квалитета примене овог института. На практичном плану, резултати истраживања као и тумачење појединих одредби процесног закона могу бити смернице правосуђу, приликом примене важеће легислативе.

Комисија је закључила да докторска дисертација као самосталан и оригиналан рад, кандидата Нихада Укића, може допринети бољем сагледавању одбране сиромашних у кривичном поступку, и стога се посебно препоручује субјектима у кривичном поступку, како би проширили своја сазнања о проблемима имплементације одбране сиромашног у кривичном поступку и могућим правцима чињења ове одбране делотворном.

3. Предлог за јавну одбрану

С обзиром да су испуњени услови предвиђени Статутом Правног факултета у Нишу, Комисија закључује да је докторска дисертација: „Одбрана сиромашних у кривичном поступку“, кандидата Нихада Укића, подобна за јавну одбрану, па предлаже Наставно-научном већу Правног факултета у Нишу да усвоји Извештај о подобности докторске дисертације за јавну одбрану.

ЧЛАНОВИ КОМИСИЈЕ

dr Bojislav Đurić, redovni profesor
Правног факултета Универзитета у Нишу-члан

dr Snežana Brkić, redovni profesor
Правног факултета Универзитета у Новом Саду-члан

dr Sava Knježević, redovni profesor
Правног факултета Универзитета у Нишу (ментор,
писац Извештаја)