



Република Србија
ВРХОВНИ КАСАЦИОНИ СУД
Кзз 350/2022
24.05.2022. године
Београд

У ИМЕ НАРОДА

Врховни касациони суд, у већу састављеном од судија: Бате Цветковића, председника већа, Драгана Аћимовића, Мирољуба Томића, Радмиле Драгићевић Дичић и Дубравке Дамјановић, чланова већа, са саветником Ирином Ристић, као записничарем, у кривичном предмету окривљеног АА, због кривичног дела неовлашћено држање опојних дрога из члана 246а став 1. Кривичног законика, одлучујући о захтеву за заштиту законитости браниоца окривљеног АА – адвоката Иване Станчетић, поднетом против правноснажних пресуда Основног суда у Сремској Митровици 2К-290/21 од 25.11.2021. године и Вишег суда у Сремској Митровици 1Кж1-22/22 од 31.01.2022. године, у седници већа одржаној дана 24.05.2022. године, једногласно је донео:

ПРЕСУДУ

УСВАЈА СЕ, као основан, захтев за заштиту законитости браниоца окривљеног АА – адвоката Иване Станчетић, па се **УКИДАЈУ** правноснажне пресуде Основног суда у Сремској Митровици 2К-290/21 од 25.11.2021. године и Вишег суда у Сремској Митровици 1Кж1-22/22 од 31.01.2022. године и предмет враћа Основном суду у Сремској Митровици, као првостепеном, на поновно суђење.

Образложење

Пресудом Основног суда у Сремској Митровици 2К-290/21 од 25.11.2021. године окривљени АА оглашен је кривим због кривичног дела неовлашћено држање опојних дрога из члана 246а став 1. КЗ и осуђен на новчану казну у износу од 150.000,00 динара, коју је дужан да плати у року од три месеца од дана правноснажности пресуде, а уколико не плати наведену казну у остављеном року, суд ће исту заменити казном затвора тако што ће за сваких започетих 1.000,00 динара новчане казне одредити један дан казне затвора, стим да казна затвора не може бити дужа од 6 месеци. Према окривљеном је изречена мера безбедности одузимања предмета у смислу члана 246а став 5. у вези члана 87. КЗ и одлучено је о трошковима кривичног поступка, а како је то ближе опредељено у изреци пресуде.

Пресудом Вишег суда у Сремској Митровици 1Кж1-22/22 од 31.01.2022. године одбијена је као неоснована жалба браниоца окривљеног и пресуда Основног суда у Сремској Митровици 2К-290/21 од 25.11.2021. године, потврђена.

Против наведених правноснажних пресуда захтев за заштиту законитости благовремено је поднела бранилац окривљеног АА – адвокат Ивана Станчетић, због повреде закона из члана 438. став 2. тачка 1) ЗКП у вези члана 16. став 1. ЗКП, са предлогом да Врховни касациони суд усвоји захтев за заштиту законитости, побијане пресуде укине и предмет врати на поновно суђење.

Врховни касациони суд је доставио примерак захтева за заштиту законитости Републичком јавном тужиоцу сходно одредби члана 488. став 1. ЗКП, па је у седници већа коју је одржао у смислу члана 490. ЗКП, без обавештења Републичког јавног тужиоца и браниоца окривљеног, сматрајући да њихово присуство није од значаја за доношење одлуке (члан 488. став 2. ЗКП), размотрио списе предмета и правноснажне пресуде против којих је захтев за заштиту законитости поднет, те је, након оцене навода изнетих у захтеву, нашао:

Захтев за заштиту законитости браниоца окривљеног АА – адвоката Иване Станчетић, је основан.

Бранилац окривљеног у поднетом захтеву за заштиту законитости наводи да је побијаним пресудама учињена битна повреда одредаба кривичног поступка из члана 438. став 2. тачка 1. ЗКП, јер се исте заснивају на доказима на којима се по одредбама Законика о кривичном поступку не могу заснивати. Као незаконите доказе одбрана означава потврду о привремено одузетим предметима и записник о вештачењу, обзиром да су означени докази засновани на незаконитом доказу, у смислу одредбе члана 84. у вези члана 16. став 1. ЗКП, јер су овлашћена службена лица поступала супротно овлашћењима, те да у списима предмета не постоји нити записник, нити службена белешка о предузимању свих радњи у смислу из члана 286. ЗКП, на који се суд позива.

Одредба члана 84. став 1. ЗКП прописује да докази који су прибављени противно члану 16. став 1. ЗКП (незаконити докази) не могу бити коришћени у кривичном поступку и ти докази се издвајају из списка, чувају и уништавају на начин прописан одредбом става 2. истог члана.

Чланом 16. став 1. ЗКП, прописано је да се судске одлуке не могу заснивати на доказима који су, непосредно или посредно, сами по себи или према начину прибављања у супротности са Уставом, овим закоником, другим законом или општеприхваћеним правилима међународног права и потврђеним међународним уговорима, осим у поступку који се води због прибављања таквих доказа.

Одредбом члана 286. став 1. ЗКП прописано је да ако постоје основи сумње да је извршено кривично дело за које се гони по службеној дужности, полиција је дужна да предузме потребне мере да се пронађе учинилац кривичног дела, да се учинилац или саучесник не сакрије или не побегне, да се открију или обезбеде трагови кривичног дела и

предмети који могу послужити као доказ, као и да прикупи сва обавештења која би могла бити од користи за успешно вођење кривичног поступка. Ставом 2. истог члана између осталог прописано је да у циљу испуњења дужности из става 1. овог члана, полиција може да изврши потребан преглед превозних средстава, путника и пртљага и о чињеницама и околностима које су утврђене приликом предузимања појединих радњи, а могу бити од интереса за кривични поступак, као и о предметима пронађеним или одузетим саставиће записник или службена белешка. Ставом 4. истог члана, прописано је да о предузимању мера и радњи полиција одмах, а најкасније у року од 24 часа након предузимања обавештава јавног тужиоца.

Из списка предмета Основног суда у Сремској Митровици 2К-290/21 и Основног јавног тужиоца у Сремској Митровици Кт-366/21 произилази да су дана 08.04.2021. године полицијски службеници ОКП Сремска Митровица извршили преглед окривљеног АА и његовог путничког моторног возила, те да су приликом прегледа путничког моторног возила на месту сувозача у торбици, која према наводима пријаве припада окривљеном пронађене таблете лека „Rivotril 2 mg“, а који предмети су окривљеном у просторијама ОКП-а одузети уз потврду о привремено одузетим предметима. На основу наредбе ОЈТ у Сремској Митровици број Ктр 301/21-1 од 13.04.2021. године обављено је вештачење у НКЦФ МУП-а РС – Одсек – РЦКФ у Новом Саду број 234-2-1346/21 дана 06.05.2021. године.

У конкретном случају, након извршеног прегледа лица - окривљеног АА, прегледа возила и одузимања предмета, овлашћена службена лица нису саставила записник, нити службену белешку, у смислу члана 286. став 2. ЗКП, нити постоји доказ да је о предузимању мера из члана 286. став 2. и 3. ЗКП, полиција обавестила јавног тужиоца (члан 286. став 4. ЗКП), што читаву радњу одузимања предмета-спорних таблета, по налажењу Врховног касационог суда чини незаконитом. Иако је сачињена потврда о одузетим предметима, сачињавање потврде није проистекло из законите радње полиције, због чега потврда о одузетим предметима, али и обављено биолошко физичко-хемијско вештачење супстанци које су полицијски службеници ОКП Сремска Митровица дана 08.04.2021. године одузели од АА, које проистиче из незаконито одузетих предмета, представљају незаконит доказ, у смислу члана 16. ЗКП.

Заснивајући правноснажне пресуде на наведеним незаконитим доказима, по оцени Врховног касационог суда нижестепени судови су учинили битну повреду одредаба кривичног поступка из члана 438. став 2. тачка 1) ЗКП, на шта се основано захтевом за заштиту законитости браниоца окривљеног указује.

Стога је Врховни касациони суд као основан усвојио захтев за заштиту законитости браниоца окривљеног АА, адвоката Иване Станчић, побијане пресуде укинуо и предмет вратио Основном суду у Сремској Митровици, као првостепеном, на поновно суђење. У поновном поступку, суд ће отклонити повреду закона на коју му је указано овом пресудом, након чега ће бити у могућности да донесе правилну и на закону засновану одлуку.

Имајући у виду разлог укидања нижестепених пресуда, то се Врховни касациони суд није упуштао у разматрање осталих навода захтева за заштиту законитости браниоца окривљеног, налазећи да су за сада беспредметни.

Са свега изложеног, а на основу одредбе члана 492. став 1. тачка 1) ЗКП, донета је одлука као у изреци.

**Записничар-саветник
Ирина Ристић, с.р.**

**Председник већа-судија
Бата Цветковић, с.р.**

**За тачност отправка
Управитељ писарнице
Марина Антонић**