



Република Србија  
ВРХОВНИ КАСАЦИОНИ СУД  
Кзз 494/2022  
19.05.2022. године  
Београд

**У ИМЕ НАРОДА**

Врховни касациони суд, у већу састављеном од судија: Биљане Синановић, председника већа, Радмиле Драгичевић Дичић, Светлане Томић Јокић, Милене Рашић и Мирољуба Томића, чланова већа, са саветником Андреом Јаковљевић, 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 Републичког јавног тужиоца КТЗ 7/22 од 20.04.2022. године, поднетом против правноснажне пресуде Вишег суда у Сомбору Кж1 227/21 од 06.12.2021. године, у седници већа одржаној дана 19.05.2022. године, једногласно је донео:

**ПРЕСУДУ**

**УСВАЈА СЕ** као основан захтев за заштиту законитости Републичког јавног тужиоца КТЗ 7/22 од 20.04.2022. године и **УТВРЂУЈЕ** да је правноснажном пресудом Вишег суда у Сомбору Кж1 227/21 од 06.12.2021. године учињена повреда закона - члана 289. став 4. ЗКП.

**Образложење**

Пресудом Основног суда у Врбасу К 109/21 од 14.10.2021. године окривљени АА оглашен је кривим због кривичног дела неовлашћено држање опојних дрога из члана 246а став 1. Кривичног законика па је осуђен на новчану казну у износу од 100.000,00 динара коју је дужан да плати у року од 3 (три) месеца од дана правноснажности пресуде и одређено је да ће суд, уколико окривљени наведену казну не плати у остављеном року, исту заменити казном затвора, тако што ће за сваких започетих 1.000,00 динара новчане казне одредити један дан казне затвора, с тим да казна затвора не може бити дужа од 6 месеци. Окривљеном је на основу чланова 78., 79., 87. и 246а став 3. Кривичног законика изречена мера безбедности одузимање предмета и то три таблете лека Бенседин, које се имају уништити у складу са законом.

Истом пресудом окривљени је обавезан да на име судског паушала плати износ од 5.000,00 динара, у року од 3 (три) месеца од дана правноснажности пресуде, као и трошкове кривичног поступка, настале на име одбране по службеној дужности, о чијој ће висини суд одлучити посебним решењем.

Пресудом Вишег суда у Сомбору Кж1 227/21 од 06.12.2021. године, усвајањем жалбе браниоца окривљеног преиначена је првостепена пресуда па је окривљени, ослобођен од оптужбе да је извршио кривично дело неовлашћено држање опојних дрога из члана 246а став 1. Кривичног законика, јер дело за које је оптужен није кривично дело, већ се ради о делу малог значаја у смислу члана 18. Кривичног законика и окривљеном је изречена мера безбедности одузимања предмета и то три таблете лека Бенседин, које се имају уништити у складу са законом, док је исти ослобођен обавезе плаћања трошкова кривичног поступка и исти падају на терет буџетских средстава.

Против наведене правноснажне пресуде Вишег суда у Сомбору Кж1 227/21 од 06.12.2021. године, Републички јавни тужилац поднео је захтев за заштиту законитости КТЗ 7/22 од 20.04.2022. године, због повреде закона из члана 84. у вези члана 289. став 4. ЗКП са предлогом да Врховни касациони суд усвоји поднети захтев и утврди да је правноснажном побијаном пресудом повређен закон у корист окривљеног АА.

Врховни касациони суд је доставио примерак захтева за заштиту законитости браниоцу окривљеног АА, адвокату Луки Јововићу, сходно члану 488. став 1 ЗКП, па је одржао седницу већа, о којој у смислу члана 488. став 2. ЗКП није обавестио Републичког јавног тужиоца, јер није нашао да је његово присуство од значаја за доношење одлуке, па је размотрио списе предмета са правноснажном пресудом против које је захтев поднет, те је по оцени навода и предлога у захтеву Републичког јавног тужиоца нашао:

Захтев за заштиту законитости је основан.

По налажењу Врховног касационог суда, основано се у поднетом захтеву Републичког јавног тужиоца указује да је другостепени суд побијану правноснажну пресуду засновао на незаконитом доказу – записнику о саслушању осумњиченог пред ПС Врбас дана 24.03.2019. године, сачињеном без присуства браниоца, на који начин је учињена повреда поступка, тачније одредбе члана 289. став 4. ЗКП.

Из списка предмета произилази да је другостепени суд, усвајањем жалбе браниоца окривљеног преиначио првостепену пресуду и окривљеног ослободио од оптужбе да је извршио кривично дело из члана 246а став 1. Кривичног законика налазећи да дело које је предмет оптужбе није кривично дело јер се ради о делу малог значаја у смислу члана 18. Кривичног законика. У образложењу пресуде другостепени суд позива се делимично на садржај спорног исказа окривљеног дајући разлоге о одлучним чињеницама из којих онда доноси правни закључак како је наведено. Из списка предмета произилази да окривљени, коме је на основу решења Основног суда у Врбасу Кв 216/20 од 08.06.2020. године суђено у одсуству, током трајања поступка, није дао други исказ, осим исказа на записнику о саслушању осумњиченог пред ПС Врбас од 24.03.2019. године без присуства браниоца.

Одредбом члана 289. став 4. ЗКП прописано је да ако осумњичени пристане да да исказ, орган који обавља саслушање ће поступити у складу са одредбама овог законика о саслушању окривљеног под условом да су пристанак осумњиченог да буде саслушан и његов исказ током саслушања дати у присуству браниоца. Записник о овом саслушању се не издваја из списка и може се користити као доказ у кривичном поступку.

Одредбом члана 84. став 1. ЗКП прописана је забрана заснивања судских одлука на незаконитим доказима, а ставом 2. обавеза издвајања тих доказа, али у току поступка ова одредба није примењена нити је било речи о испитивању законитости доказа у поступку, па Врховни касациони суд овај навод захтева јавног тужиоца није разматрао.

Имајући у виду све наведено, као и цитирану законску одредбу, Врховни касациони суд налази да предметни записник о саслушању осумњиченог, представља незаконит доказ, јер је супротно одредби члана 289. став 4. ЗКП сачињен без присуства браниоца, а сходно томе другостепени суд је у својој пресуди учинио повреду кривичног поступка из члана 438. став 2. тачка 1) ЗКП.

Следствено наведеном, Врховни касациони суд је усвојио као основан поднети захтев Републичког јавног тужиоца, те је, како је захтев поднет на штету окривљеног, на основу члана 492. став 1. тачка 3) и члана 493. ЗКП утврдио да је побијаном правноснажном пресудом Вишег суда у Сомбору Кж1 227/21 од 06.12.2021. године учињена повреда кривичног поступка - члана 289. став 4. ЗКП, при томе не дирајући у правноснажност наведене пресуде.

**Записничар - саветник  
Андреа Јаковљевић,с.р.**

**Председник већа - судија  
Биљана Синановић,с.р.**

За тачност отправка  
Управитељ писарнице  
Марина Антонић