**Mr. Muhamed Tulumović,** UDK: 343.292

Općinski sud u Tuzli, Bosna i Hercegovina

Pregledni ĉlanak

# PRAVNA POZICIJA PUNOLJETNOG OŠTEĆENOG U KRIVIĈNOM ZAKONODAVSTVU U BOSNI I HERCEGOVINI U SVIJETLU RESTORATIVNE PRAVDE

**SAŢETAK:** U ovom radu detaljno su prikazani kljuĉni meĊunarodni dokumenti iz oblasti restorativne pravde, ĉijom primjenom se poboljšava sveukupna pozicija oštećenog u kriviĉnom postupku. Izvršena je normativna analiza primjene restorativne pravde u kriviĉnom zakonodavstvu u Bosni i Hercegovini. Poseban osvrt u radu dat je na medijaciju izmeĊu oštećenog i poĉinitelja u općem kriviĉnom postupku, kao najĉešćeg oblika primjene restorativne pravde. Ukazano je na izostanak primjene ovog instituta u pravosudnoj praksi, iako za to postoji jasna zakonska osnova.

**KLJUĈNE RIJEĈI:** oštećeni u kriviĉnom postupku, restorativna pravda, meĊunarodni standardi, medijacija u

kriviĉnom postupku

# Uvod

U nauĉnoj i struĉnoj javnosti sve više je prisutan stav da primjena restorativne pravde utiĉe, izmeĊu ostalog, na smanjenje kriminaliteta u društvu, da vrši rasterećenje zatvorskih kapaciteta koji su veoma prenatrpani, zbog ĉega znaĉajan broj osuĊenih lica po nekoliko mjeseci ĉeka na izvršenje kazne, da jaĉa finansijske tokove i pravi uštede u budžetu, te da povećava opću dobrobit u društvu. Pod uticajem brojnih meĊunarodnih dokumenata o restorativnoj pravdi, u pojedinim kriviĉnim zakonodavstvima zemalja regiona sve više prostora zauzimaju restorativni postupci, dok je evidentno zaostajanje tih procesa u Bosni i Hercegovini. Uoĉeno je da se restorativni procesi primjenjuju uglavnom kod maloljetniĉkog pravosuĊa, a da su vrlo rijetko, ili nikako u primjeni kod punoljetnih uĉinilaca kriviĉnih djela.

Pojam „*restorativna pravda*“ dolazi od engleske rijeĉi „*restore“* što znaĉi *vratiti u prijašnje stanje, ponovo obnoviti, nadoknaditi, vratiti originalne vrijednosti, postaviti u početni položaj,* (Mirosavljević*, 2010: 54).* Restorativna pravda je koncept ili metoda za rješavanje konflikta a ne specijalna tehnika, zbog ĉega i ne postoji usaglašenost oko sadržaja njene definicije. Iako je navedena definicija daleko od univerzalne, služi kao dobra polazna taĉka u razumijevanju ove problematike, (Vranj, 2009: 47). Iako je restorativna pravda trend u svijetu, njen koncept je i dalje teško definirati, budući da podrazumijeva razliĉite odgovore na kriminalno ponašanje, odnosno, obuhvata razliĉite prakse u razliĉitim fazama kriviĉnog postupka, od diverzije do radnji poduzetih tokom bilo kojeg trenutka u kriviĉnom postupku. U

zavisnosti od prakse u pojedinoj državi, odnosi se i primjenjuje na maloljetnike i/ili punoljetnike. Za većinu zagovornika restorativna pravda predstavlja konstruktivan odgovor na kriminalitet koji teži popravljanju štete/povrede i narušenih odnosa kao posljedica izvršenog kriviĉnog djela, a ne na odmazdi i kažnjavanju, odnosno produbljivanju konflikta. Restorativna pravda se posmatra kao integralni dio postojećeg kriviĉnopravnog sistema, a ne kao njegova alternativa. Na taj naĉin postavlja se osnov za postepenu transformaciju i modifikovanje postojećeg kriviĉnopravnog sistema u sistem koji bi u većoj mjeri trebalo da sadrži odredbe o primjeni restorativnih postupaka i principa, sa krajnjim ciljem popravljanja štete nastale kriviĉnim djelom, (Ćopić, 2007: 33). Dakle, restorativna pravda podrazumjeva bavljenje uzrocima i pokušaj ponovnog uspostavljanja stanja i odnosa narušenih kriviĉnim djelom primjenom razliĉitih metoda mirenja, posredovanjem, restitucijom, izvinjenjem, itd.

# MeĊunarodni izvori o restorativnoj pravdi

Znaĉajne pomake uĉinila je meĊunarodna zajednica tokom protekle dvije decenije u podizanju društvene svijesti o konceptu restorativne pravde i njenim pojedinim programima. Brojni meĊunarodni dokumenti, donijeti na nivou UN-a, VE i EU, podstiĉu primjenu restorativne pravde kao odgovora na kriminalitet, ali i pojedine nevladine organizacije, poput Evropske podrške žrtvama, koje se zalažu za poboljšanje položaja žrtava kriminaliteta (Ćopić, 2010: 68). Postoje dvije grupe najvažnijih meĊunarodnih dokumenata koji tretiraju oblast

restorativne pravde. *U jednoj grupi međunarodnih dokumenata1* više se naĉelno ukazuje,

odnosno, preporuĉuje primjena restorativne pravde i to, prije svega, u formi posredovanja

izmeĊu žrtve i uĉinioca.

*U Deklaraciji UN-a o osnovnim principima pravde za žrtve kriminaliteta i zloupotrebe moći*2 navedeno je da se, kada god je moguće, primjene neformalni mehanizmi za rješavanje konflikata, ukljuĉujući posredovanje, arbitražu i obiĉajno pravo i praksu, u cilju pomirenja meĊu stranama u sukobu i obeštećenje žrtve. *U Preporuci Komiteta ministara Vijeća Evrope br. R (85)11 o položaju žrtve u okviru krivičnog prava i krivičnog postupka iz 1985 godine,* državama ĉlanicama se preporuĉuje sprovoĊenje istraživanja o prednostima posredovanja i

programa pomirenja u sluĉaju rješavanja kriviĉnih sluĉajeva**.** U *Okvirnoj odluci Evropske*

1 Deklaracija UN o osnovnim principima pravde za žrtve kriminaliteta i zloupotrebe moći iz 1985, Preporuka Komiteta ministara Vijeća Evrope br. R (85) 11 o položaju žrtve u ovkiru kriviĉnog prava i kriviĉnog postupka iz 1985, Okvirna odluka Evropske unije o položaju žrtava u kriviĉnom postupku iz 2001, Preporuka Komiteta ministara Vijeća Evrope Rec (2006) 8 o pomoći žrtvama kriminaliteta iz 2006 godine.

2 Deklaraciju usvojila Generalna Skupština odlukom broj 40/34 od 29.novembra 1985 godine.

*unije o položaju žrtava u krivičnom postupku iz 2001 godine* navodi se da bi države ĉlanice trebale da promovišu primjenu medijacije u kriviĉnim stvarima, dok *Preporuka Komiteta ministara Vijeća Evrope Rec (2006) 8 o pomoći žrtvama kriminaliteta3* sadrži odredbu kojom se preporuĉuje primjena medijacije (posredovanja), sa akcentom na zaštitu interesa žrtve.

*Drugu grupu međunarodnih dokumenata* ĉine dokumenti koji se neposredno bave restorativnom pravdom, odnosno, pojedinim programima restorativnog karaktera, kao što je posredovanje izmeĊu žrtve i uĉinioca. *Deklaracija UN o osnovnim principima primjene programa restorativne pravde u krivičnim stvarima iz 2002 godine ,4* predstavlja jedan od najznaĉajnijih dokumenata UN-a iz ove oblasti koji se na sveobuhvatan naĉin bavi pitanjem restorativne pravde, postavljajući standarde i principe za primjenu ovog oblika reagovanja na kriminalitet. U ovom dokumentu se, izmeĊu ostalog, ukazuje na znaĉajnu ekspanziju programa restorativne pravde širom svijeta i na temeljit i pregledan naĉin daje definicije osnovnih pojmova, naĉina i principe primjene restorativne pravde u kriviĉnim stvarima. U

Deklaraciji se definiraju pojmovi programa restorativne pravde, restorativnog procesa, restorativnog rezultata, facilitatora (medijatora) i strana. Prema Deklaraciji program restorativne pravde podrazumijeva proces u kojem strane uz pomoć treće strane - facilitatora, nastoje postići restorativni rezultat a što je osnovni cilj restorativnog programa (Vranj, 2009: 52).

U *Dokumentu Evropske podrške žrtvama o položaju žrtve u procesu medijacije odnosno posredovanja iz 2005 godine*, akcenat se stavlja na pitanje položaja žrtve u procesu posredovanja, u kome se navodi da ni jedan program ne bi trebalo oznaĉiti kao restorativan, ako primarno nije usmjeren na nadoknadu štete žrtvi, odnosno na pomoć žrtvi da se oporavi od preživljene viktimizacije. *Preporuka Komiteta ministara Vijeća Evrope br. R (99) 19 o primjeni posredovanja u krivičnim stvarima*, polazi od toga šta se podrazumijeva pod posredovanjem, navodeći da je to svaki proces u kome žrtva i uĉinilac, ako se saglase, aktivno uĉestvuju u rješavanju pitanja proisteklih izvršenjem kriviĉnog djela, uz pomoć treće neutralne strane. Prvi standard od koga se polazi u relevantnim meĊunarodnim dokumentima odnosi se na omogućavanje primjene restorativne pravde u svim fazama kriviĉnog postupka. Pri tome se posebno kod posredovanja navodi, da bi odluku o upućivanju sluĉaja na posredovanje i procjenu postignutih rezultata trebalo da donose organi kriviĉnopravnog

3 Preporuka usvojena 14.06.2006 godine od Ministarskog komiteta Vijeća Evrope.

4 Deklaraciju je usvojilo Ekonomsko i socijalno vijeće UN 2002godine.

sistema. Uz to, trebalo bi da se programi restorativne pravde primjenjuju samo u sluĉajevima

kada postoji dovoljno dokaza da se osumnjiĉeni optuži (Simović i et.al., 2013).

# *3*. Osnovni principi i modeli restorativne pravde

Pomjeranje fokusa sa suprotstavljenih interesa na interese i potrebe strana u sporu predstavlja znaĉajan napredak koji ide ka postupku medijacije ili pregovaranja. Principi restorativnog pravosuĊa koji leže u osnovi postupka medijacije izmeĊu žrtve i poĉinitelja upravo se fokusiraju na zadovoljenje osnovnih interesa svih ukljuĉenih strana društvene zajednice (Džamonja, Ignjatović-Žegarac, 2008:465).

Interesi žrtve usmjereni su na poštovanje njenih potreba i osjećanja, uvažavanje posljedica pretrpljene štete (materijalnih, fiziĉkih i emocionalnih), kao i na poštovanje njenih zahtjeva za obeštećenjem. Žrtva ima potrebu za objašnjenjem zašto i kako se sve dogodilo, a ponekad i potrebu da se suoĉi i komunicira sa izvršiocem kriviĉnog djela, ako on pristane. Interesi prestupnika ĉesto proistiĉu iz osjećanja stida i krivice, potrebe za samopoštovanjem i socijalnom reintegracijom, sa mogućnošću da ponudi reparaciju, izvinjenje i objašnjenje svog postupka. Lokalna zajednica svoje interese i potrebe zadovoljava kroz restorativne principe u smislu unapreĊenja bezbjednosti i uspostavljanja harmoniĉnih odnosa u društvu i smanjenja recidivizma kriviĉnih djela. Kvalitet života u zajednici se unapreĊuje ukoliko se u njoj promovišu principi uvažavanja kulturnih razlika i graĊanskih prava, društveno odgovornog ponašanja i ideje konstruktivnog, nekonfliktnog rješavanja konflikata bez upotrebe sile (Džamonja, Ignjatović-Žegarac, 2008:465).

MeĊu zagovornicima koncepta restorativne pravde ne postoje suštinski bitne razlike u vezi sa tim koji su to osnovni principi na kojima restorativna pravda poĉiva. Imajući u vidu iznijete stavove pojedinih autora, ali i širu literaturu koja se bavi osnovnim idejama, vrijednostima i problemima u vezi sa restorativnom pravdom, može se reći da se restorativna pravda bazira na ***četiri osnovna principa*** (Ćopić, 2010: 51) *i to*: *princip personalizma5 i*

5 ***Po prvom principu personalizma*** koncept restorativne pravde, kriviĉno djelo posmatra primarno kao povredu ljudi, a tek sekundarno, kao povredu odreĊene zakonske norme. Izvršenjem kriviĉnog djela, povrede se nanose direktnim žrtvama koje su neposredno pogoĊene kriviĉnim djelom, ali i indirektnim žrtvama, ĉlanovima porodice direktne žrtve, njenim prijateljima, poznanicima i sliĉno, kao i ĉlanovima zajednice u širem smislu. Osim toga, izvršenjem kriviĉnog djela narušavaju se i meĊuljudski odnosi npr. odnosi izmeĊu žrtve i uĉinioca, uĉinioca i ĉlanova lokalne zajednice, uĉinioca i ĉlanova njegove porodice i sliĉno, koje je takoĊer, potrebno popraviti, kako bi se uspostavila harmonija u zajednici. Kriviĉno djelo shvaćeno, prije svega, kao nanošenje povreda ljudima, stvara potrebu za popravljanjem, odnosno naknadom priĉinjene štete: Ćopić, S., Restorativna pravda i kriviĉnopravni sistem“, doktorska disertacija, Pravni fakultet Univerziteta u Nišu, 2010, 5,

*shvatanju krivičnog djela kao povrede ljudi i međuljudskih odnosa, princip popravljanja*

*štete nastale krivičnim djelom6, princip učešća7 i princip reintegracije8.*

Restorativna pravda u fokusu ima žrtvu i zajednicu i nije usmjerena na kažnjavanje, zastrašivanje i zatvaranje poĉinitelja ili pak na njegovu rehabilitaciju, već nastoji vratiti socijalni mir, djelovati na ponašanje poĉinitelja u smislu razvijanja njegovog karaktera, a s ciljem prevencije budućeg delinkventnog ponašanja, te popraviti štetu poĉinjenu kriviĉnim djelom. U tom smislu, unutar koncepta restorativne pravde razvila su se ***četiri modela*** *u svijetu i to medijacija između počinitelja i žrtve, vijeće za reparaciju, obiteljska konferencija i*

*suđenje u krugu*9*.*

Savremene države nastoje da kao osnov komunikcije meĊu ljudima razviju toleranciju na razliĉitosti s ciljem rješavanja pitanja društvenih devijacija, a zagovornici restorativne pravde istiĉu koncept koji se zasniva na „općoj dobrobiti“ zajednice koju odreĊuje cijela mreža društvenih uslova koji omogućavaju da su svi odgovorni za sve druge oko sebe u kojoj svako ima obavezu da doprinese razvoju općeg dobra u društvu u interesu pravde a posebno rješavanju socijalnih pitanja u jednoj zajednici. Retributivni kriviĉnopravni sistem se ne bavi razrješenjem uzroka kriminalnog ponašanja koji se nalaze u socijalnom okruženju delinkventa, već je upravljen na kažnjavanje delinkventa, posebno izricanjem kazni

6 ***Po drugom principu popravljanja štete*** saniranje posljedica kriviĉnog djela podrazumijeva popravljanje štete, odgovornost i obaveze u kojem se odgovornost ne utvrĊuje, već je uĉinilac prihvata. Prihvatanje odgovornosti, znaĉi da je uĉinilac svjestan onoga što je uĉinio i prihvata odgovornost za uĉinjeno kriviĉno djelo, prouzrokovane posljedice i popravljanje štete koju je nanio izvršenjem kriviĉnog djela, što je prvenstveni cilj restorativne pravde:U Džamonja, T., Ignjatović-Žegarac, N., „*Restorativna pravda između filozofije i empirije*,“ 471.

7 ***Po principu učešća*** restorativna pravda zahtijeva potpuno uĉešće i saglasnost svih strana koje su pogoĊene kriviĉnim djelom i to žrtve, delinkventa, njegove porodice i prijatelja i osoba iz društvene zajednice. Restorativni

proces se usmjerava na potrebe žrtve ( da zalijeĉi ono što je uništeno i da vrati sigurnost žrtvi), delinkventa ( šta je potrebno uraditi da se djelo ne ponovi i da se ispoštuje potignuti dogovor), i ĉlanova zajednice (stvaranje sigurnijeg okruženja). Po ovom principu neophodno je da se izvršilac kriviĉnog djela suoĉi sa žrtvom i drugim koje pogaĊaju posljedice prestupa, da objasni zašto je došlo do kriviĉnog dogaĊaja i da preuzme odgovornost za izvršeno djelo. Uĉešće u ovom procesu za žrtvu može da znaĉi izlaženje u susret njenim potrebama za informacijama, restitucijom, sigurnošću i podrškom, dok se podstiĉe integracija uĉinioca u zajednicu, U: Kostić, M., „*Restorativna pravda u zakonodavstvu Republike Srbije“,* Zbornik radova, MeĊunarodna nauĉno-struĉna konferencija, *Izgradnja modernog pravnog sistema*, Internacionalni Univerzitet Burch“, Centar za društvena istraživanja, Sarajevo, 2014., 171.

8 ***Po principu reintegracije*** restorativna pravda teži ukljuĉivanju uĉinioca kriviĉnog djela u lokalnu zajednicu kroz plan postupanja u cilju popravljanja nastalog štetnog postupka, a za žrtvu teži identifikaciji, procjeni i

popravljanju nanesene štete. Kroz proces „lijeĉenja“ društva od delinkvencije radije treba podsticati saradnju i reintegraciju nego separaciju i korekciju. Znaĉaj ovog principa za društvenu zajednicu usmjeren je na popravljanje narušenih odnosa unutar lokalne zajednice. Kao konstruktivan odgovor na kriminalitet ovaj princip teži maksimalnom reintegriranju uĉinioca u lokalnu zajednicu i potpunoj reintegraciji žrtve, koja je ĉesto marginalizovana ili stigmatizovana u svojoj sredini, što svakako nepovoljno utiĉe na proces njenog oporavka od traume izazvane kriviĉnim djelom, U: Kostić, M., „*Uspostavljanje standarda za restorativnu pravdu*“, 8.

9 *Više o tome*: Mirosavljević, A., „*Modeli restorativne pravde u svijetu za mlade u sukobu sa zakonom i pregled*

*istraživanja njihove učinkovitosti*“, 53-64.

institucionalnog karaktera koji nije postigao rezultate na suzbijanju kriminaliteta. U smislu opće dobrobiti vizija restorativne pravde je usmjerena na stvaranje mira u zajednici kroz popravljanje narušenih odnosa u društvu, popravljanje svake osobe povezane sa kriviĉnim djelom a ne kažnjavanje, te kompletan restorativni proces treba da se zasniva na izvinjenju, oproštaju i uspostavi ĉvršće povezanosti ljudi unutar zajednice (Findrik, Veladžić, 2014: 58- 59).

Iz naprijed izloženog se može zakljuĉiti da je cilj restorativne pravde da popravi ono što je uništeno i da je restorativni proces usmjeren u tri pravca i to: *u pravcu potreba žrtve*, (poduzimanje mjera da se priĉinjena šteta izlijeĉi, popravi i sanira, te povrati osjećaj sigurnosti za žrtvu), *u pravcu prestupnika* (koje mjere poduzeti da ne doĊe do ponavljanja kriviĉnog djela i nanošenja štete i ispunjenja postignutog sporazuma o nakandi štete oštećenom) *i u pravcu zajednice* (koje mjere će zajednica poduzeti da se prevenira novo kriviĉno djelo i unaprijedi sigurnost zajednice).

# Elementi restorativne pravde u kriviĉnoprocesnom pravu BiH

Obzirom da je u BiH prema punoljetnim izvršiocima kriviĉnih djela prisutna striktna primjena naĉela legaliteta, to ima za posljedicu da se ne prihvataju elementi restorativne pravde. U BiH ne postoji primjena naĉela oportuniteta u odnosu na punoljetne izvršioce kriviĉnih djela, jer kada postoje dokazi o izvršenom kriviĉnom djelu tužilac ne može odustati od kriviĉnog gonjenja, niti može uputiti predmet na medijaciju. Stoga, elementi restorativne pravde jedino se pronalaze kod prava žrtve da traži naknadu štete i u izricanju rada za opće dobro na slobodi, kao alternativne sankcije (Sijerĉić-Ĉolić, 2014: 27). Za razliku od BiH u

susjednim državama kao npr. u Hrvatskoj,10 predviĊena je mogućnost primjene *načela*

*uslovnog oportuniteta* za punoljetne izvršioce kriviĉnog djela uz neophodnu saglasnost oštećenog i Srbiji11 gdje je predviĊena primjena *čistog oportuniteta* gdje se ne traži saglasnost

10 Ĉlanom 522. ZKP RH propisano je da Državni odvjetnik može rješenjem uvjetno odgoditi ili odustati od kaznenog progona, nakon prethodno pribavljene saglasnosti žrtve ili oštećenika, iako postoji osnovana sumnja da je poĉinjeno kriviĉno djelo za koje se goni po službenoj dunosti i za koje je predviĊena novĉana kazna ili kazna zatvora do 5 godina ***ako okrivljenik preuzme obavezu izvršenja kakve činidbe u svrhu popravljanja ili nadoknade štete prouzročene kaznenim djelom***, uplate odreĊene svote u korist javne ustanove, u humanitarne ili karitativne svrhem odnosno u fond za naknadu štete žrtvama kaznenih djela, isplate dospjelog zakonskog izdržavanja i urednog plaćanja dospjelih obveza, obavljanja rada za opće dobro na slobodi, podvrgavanja odvikavanja od droge, ili drugih ovisnosti sukladno drugim propisima, podvrgavanju psihosocijalnoj terapiji radi otklanjanja nasilniĉkog ponašanja uz pristanak osumnjiĉenog na napuštanje obiteljske zajednice za vrijeme trajanja terapije.

11 Ĉlanom 283. ZKP Srbije propisano je da „*Javni tužilac može odložiti krivično gonjenje za krivična dela za*

*koja je predviđena novčana kazna ili kazna zatvora do pet godina, ako osumnjičeni prihvati jednu ili više od*

*sledećih obaveza:1****) da otkloni štetnu posledicu nastalu izvršenjem krivičnog dela ili da naknadi pričinjenu***

oštećenog, a što je bilo propisano ranijim ZKP-om iz 2001 godine. Za primjenu restorativne pravde u BiH može se reći da je u povoju i da kao teorijski koncept sa aspekta uticaja na žrtvu, gotovo je nepoznata u struĉnoj i općoj javnosti, osim što su izmjenama maloljetniĉkog kriviĉnog zakonodavstva u naš pravni sistem uvedeni odreĊeni elemetni restorativne pravde (Findrik, Veladžić, 2014: 53). Stoga, možemo govoriti samo o restorativnim elementima u maloljetniĉkom kriviĉnom zakonodavstvu.

# Medijacija izmeĊu oštećenog i poĉinitelja u općem kriviĉnom postupku BiH - normativni aspekt

Medijacija u kriviĉnim stvarima definira se kao proces u kome je žrtvi i prestupniku omogućeno da uz pomoć treće neutralne strane i to medijatora, aktivno uĉestvuju u rješavanju sporne situacije nastale izvršenjem kriviĉnog djela, uz mogućnost da se obavi u direktnoj formi (sastajanje zajedno sa strankama) ili indirektnoj formi, tj. da se stranke sastanu odvojeno sa medijatorom (Vranj, 2009: 38). Medijacija izmeĊu oštećenog i poĉinitelja je najĉešći oblik primjene restorativne pravde, nastao sa ciljem da se obrati posebna pažnja na one koji su direktno pogoĊeni kriminalom, tj. da se kljuĉne odluke stave u njihove ruke (Hrnĉić, Rajić, 2014: 98). Cilj medijacije je postizanje uspješnog dogovora izmeĊu osobe koja je izvršila kriviĉno djelo i oštećenog radi miroljubivog i zajedniĉkog života u budućnosti i prevencije recidivizma.

Medijacija se može definirati i kao veoma fleksibilan postupak u kome medijator nastoji da se spor riješi alternativno, dogovaranjem, pregovaranjem i pomaganjem strankama kroz identifikaciju spornog odnosa. Medijacija je u potpunosti zavisna od volje stranaka, jer one disponiraju cijelim procesom i u svakom trenutku mogu da odustanu od daljnjeg postupka. Medijacijom se izbjegava redovni sudski postupak, koji uglavnom, duže traje i veći su sudski troškovi (Sijerĉić-Ĉolić, et.al., 2005: 1123). Upućivanjem predmeta na medijaciju otvara se mogućnost da se odreĊeni kriviĉnopravni spor u pogledu rješenja imovinskopravnog zahtjeva riješi alternativno, što može doprinijeti jednostavnijem i bržem ostvarivanju odreĊenih prava. U odnosu na *sudski postupak* koji je javan i može dugo trajati,

***štetu;*** *2) da plati određeni novčani iznos u korist humanitarne organizacije, fonda ili javne ustanove; 3) da obavi određeni društvenokorisni ili humanitarni rad; 4) da ispuni dospele obaveze izdržavanja; 5) da se podvrgne odvikavanju od alkohola ili opojnih droga; 6) da se podvrgne psihosocijalnom tretmanu radi otklanjanja uzroka nasilničkog ponašanja; 7) da izvrši obavezu ustanovljenu pravnosnažnom odlukom suda, odnosno poštuje ograničenje utvrđeno pravnosnažnom sudskom odlukom.“*

u kojem sudija odluĉuje, jedna ili obje stranke mogu biti nezadovoljne presudom, meĊusobni odnosi se uglavnom pogoršavaju, u *postupku medijacije* koji je povjerljiv, obostrano prihvatljiv, stranke odluĉuju, postupak se brzo okonĉava i popravljaju se odnosi meĊu strankama (Mutapĉić, 2014: 324).

UnapreĊenje pravnog položaja oštećenog u kriviĉnom procesnom zakonodavstvu BiH predviĊeno je primjenom instituta *medijacije,* kroz mogućnost oštećenog i optuženog da na alternativni naĉin riješe spor o postavljenom imovinskopravnom zahtjevu. Prema odredbi ĉlana 198. ZKP BiH o imovinskopravnom zahtjevu odluĉuje sud. Sud može predložiti oštećenom i optuženom, odnosno branitelju provoĊenje postupka medijacije putem medijatora u skladu sa Zakonom, ako ocijeni da je imovinskopravni zahtjev takav da je svrsishodno uputiti ga na medijaciju. Prijedlog za upućivanje na medijaciju mogu dati i oštećeni, optuženi, odnosno branitelj do završetka glavne rasprave.12

Za razvoj medijacije u kriviĉnom zakonodavstvu znaĉajni su ***brojni međunarodni***

***dokumenti*** *o*d kojih su najvažniji sljedeći:

- *Preporuka Vijeća Evrope br. R(99) 19 o medijaciji u krivičnim stvarima*,13 koja u prvom poglavlju definiše medijaciju u kriviĉnim stvarima kao svaki postupak u kome je žrtvi i poĉiniocu omogućeno da, kada to dobrovoljno pristanu, uĉestvuju u rješavanju pitanja koja su posljedica izvršenog kriviĉnog djela, uz pomoć treće neutralne strane - medijatora. Državama ĉlanicama se preporuĉuje da usvoje posebne zakonske propise koji će osigurati široku primjenu medijacije u kriviĉnim stvarima u svim fazama kriviĉnog postupka.

*Deklaracija o temeljnim pravima žrtava krivičnih djela i zloupotrebe moći iz 1985 godine,* preporuĉuje da treba ustanoviti i osnažiti neophodne sudske i upravne mehanizme koji omogućavaju žrtvama da dobiju zadovoljenje putem formalnog i neformalnog postupka, koji je brz, pravedan, jeftin i pristupaĉan o ĉemu treba upoznati stranke. Deklaracija insistira da se

12 Ĉlan 212. ZKP FBiH, ĉlan 198. ZKP BD BiH, ĉlan 108. ZKP RS.

13 Preporuka je usvojena od strane Komiteta ministara Vijeća Evrope dana 15. septembra 1999 godine na 679 sastanku zamjenika ministara. Preporuka sadrži osnovna naĉela postupka, kao što su dobrovoljnost, povjerljivost, dostupnost, mogućnost provoĊenja medijacije u svim fazama kriviĉnog postupka, zaštitu prava

uĉesnika u postupku, pravo na pravnu pomoć, prevodioca. Preporukom se naglašava da medijaciju treba regulisati zakonom, da samo institucije kriviĉne pravde su jedino nadležne da upućuju predemte na medijaciju, da odrede razuman vremenski rok potreban za obavljanje medijacije, te da budu obaviještene o statusu postupka medijacije. OslobaĊanja zasnovana na sporazumima iz postupka medijacije treba da imaju isti status kao sudske odluke ili presudei treba da onemoguće voĊenje postupaka na osnovu istih ĉinjenica( *ne bis in idem).*

koriste vansudski oblici rješavanja sporova, što ukljuĉuje medijaciju, da bi se olakšalo pomirenje i postiglo obeštećenje žrtava.

- *Okvirna Odluka Vijeća EU o položaju žrtava u krivičnom postupku iz 2001 gdine,* kojom je u ĉlanu 10 propisano da će države ĉlanice nastojati da uvedu medijaciju u kriviĉnim postupcima za djela za koja smatraju da je ova mjera opravdana, a u stavu 2. istog ĉlana propisuje da će svaki sporazum koji je postignut izmeĊu žrtve i poĉinitelja u postupku medijacije biti uzet u obzir.

Obzirom da je Bosna i Hercegovina ĉlanica Vijeća Evrope uvedena je medijacija u kriviĉnom postupku u domaće zakonodavstvo, kao neobavezan oblik vansudskog rješavanja spora donošenjem *Zakona o postupku medijacije BiH14* koji definiše principe, postupak i uslove za obavljanje medijacije i ulogu medijatora, uslove i rokove za voĊenje postupka. Ovim zakonom je predviĊeno da se poslovi medijacije prenesu na udruženje, ĉiji poslovi će

biti ureĊeni posebnim zakonom. Ovlaštenja za obavljanje medijacije prenesena su na Udruženje medijatora posebnim Zakonom o prenosu poslova medijacije na udruženje medijatora.15

Postavlja se kljuĉno pitanje kakva su dosadašnja iskustva u praktiĉnoj primjeni ovog instituta. Prema pouzdanim informacijama u praksi se veoma rijetko primjenjuje ovaj institut, odnosno da sudovi ne upućuju kriviĉne predmete na medijaciju, iako postoji jasna zakonska osnova za primjenu ovog instituta u kriviĉnom postupku.

# Zakljuĉak

Iako u praksi postoji relativno malo iskustva u primjeni restorativnih postupaka u sistemu kriviĉnog pravosuĊa za odrasle, sve više se preferira primjena za lakša kriviĉna djela, kako za maloljetne, tako i za punoljetne uĉinioce kriviĉnih djela. Vidljivo je poboljšanje položaja oštećenog, odnosno, žrtve u odnosu na ranije kriviĉno zakonodavstvo, jer restorativna pravda nudi velike mogućnosti, sa stalnim nastojanjem da uĊe u glavne tokove kriviĉnog postupka.

14 Zakon usvojen 2004 godiine , Službeni glasnika BiH broj 37/04.

15 Zakon o prenosu medijacije na Udruženje medijatora donesen 28. jula 2005 godine.

U svjetlu potrebe oĉuvanja boljeg položaja oštećenog poželjno je povećati elemente restorativnosti kriviĉnog postupka kroz ĉešću primjenu postupka medijacije. Na ovaj naĉin se izvan formalizovane redovne sudske procedure oštećenom i izvršiocu kriviĉnog djela omogućava direktna komunikacija u kojoj oštećeni traži objašnjenje o dogaĊaju, uz mogućnost da dobije moralno i materijalno obeštećenje

Ovaj rad će dati doprinos u povećanju nivoa poznavanja principa restorativne pravde u domaćoj struĉnoj i općoj javnosti, sa prikazom prednosti u odnosu na retributivni sistem. TakoĊe, ovaj rad će biti poticaj praktiĉarima, teoretiĉarima, kao i zakonodavcu za stvaranje osnove za postepenu transformaciju postojećeg kriviĉnopravnog sistema u sistem u koji će biti ugraĊene odredbe o restorativnoj pravdi .

Zakonsko ureĊenje i primjena principa restorativne pravde u procesnom kriviĉnom zakonodavstvu obezbjeĊuje povoljniji procesnopravni položaj oštećenog u kriviĉnom postupku i spreĉava višestruku viktimizaciju oštećenog.

Ipak, evidentan je nizak nivo dostupnosti informacija u javnosti o znaĉaju restorativne pravde za kriviĉnopravni sistem, posebno za maloljetniĉko pravosuĊe, zbog ĉega je nužno da se provode mjere na edukaciji javnosti, kako bi efekti restorativne pravde imali veći stepen primjene. TakoĊe, neophodno je uticati da se u praksi u što većoj mjeri koriste svi kriviĉnopravni instituti koji sadrže elemente restorativnosti, kao što je medijacija, jer su još uvijek prisutni konzervativni pogledi na kriminalitet, što zahtijeva promjenu filozofije posmatranja suzbijanja kriminaliteta.

# LITERATURA

1. Ćopić, S., „*Pojam i osnovni principi restorativne pravde*“*,* Temida, Beograd br. 1/2007, 33.
2. Ćopić, S., „*Restorativna pravda i krivičnopravni sistem“,* doktorska disertacija,

Pravni fakultet Univerziteta u Nišu, 2010., 68.

1. Džamonja, T., Ignjatović-Žegarac, N., „*Restorativna pravda između filozofije i*

*empirije*,“ Fakultet politiĉkih nauka u Beogradu, Godišnjak 2008, 465.

1. Findrik, N., Veladžić, N., „*Restorativna pravda i zaštita žrtava“,* Zbornik radova, MeĊunarodna nauĉno-struĉna konferencija, *Izgradnja modernog pravnog sistema*, Internacionalni Univerzitet Burch“, Centar za društvena istraživanja, Sarajevo, 2014., 58-59
2. Hrnĉić, J., Rajić, T., *"Odnos žrtava prema prestupu i medijaciji između žrtve i prestupnika“,* Temida, 2014 godine, 98.
3. Mirosavljević, A., „*Modeli restorativne pravde u svijetu za mlade u sukobu sa zakonom i pregled istraživanja njihove učinkovitosti“,* Kriminologija i socijalna integracija, br. 1., 2010, 54.
4. Mutapĉić, Dž., „*Medijacija u pravosudnom sistemu Bosne i Hercegovine*“, Zbornik radova, MeĊunarodna nauĉno-struĉna konferencija, *Izgradnja modernog pravnog sistema,* Internacionalni Univerzitet Burch, Centar za društvena istraživanja, Sarajevo, 2014,
5. Simović, M., Simović, V., „*Preusmjeravanje maloljetničke delinkvencije u SAD“*, Zbornik radova „*Maloljetnička delinkvencija kao oblik društveno neprihvatljivog ponašanja*“ Banja Luka, 2008, 263-264.
6. Simović, M., Jovašević, D., Mitrović, LJ., Simović M. M., “*Maloljetničko krivično pravo “ Istočno Sarajevo, 2013.*
7. Sijerĉić-Ĉolić, H., Hadžiomergić, M., Jurĉević, M., Kaurinović, D., Simović, M., *Komentari zakona o krivičnom/kaznenom postupku*, Savjet/Vijeće Evrope i Evropska komisija, Sarajevo, 2005.
8. Sijerĉić-Ĉolić, H., „*Restorativna pravda za punoljetne učinioce krivičnih djela- stanje u BiH“,* Zbornik sažetaka, MeĊunarodna nauĉno-struĉna konferencija , *Izgradnja modernog pravnog sistema*, Internacionalni Univerzitet Burch, Centar za društvena istraživanja Sarajevo, 2014,
9. Vranj, V. (2009.), *Alternativne mjere i sankcije u krivičnom zakonodavstvu i praksi u Bosni i Hercegovini*, Pravni fakultet Univerziteta u Sarajevu, 47.

# Pravni akti:

1. Deklaraciji UN-a o osnovnim principima pravde za žrtve kriminaliteta i zloupotrebe moći Generalne Skupštine UN-a, od 29.11.1985.
2. Deklaracija UN o osnovnim principima primjene programa restorativne pravde u

kriviĉnim sluĉajevima iz 2002 godine,

1. Preporuka Komiteta Vijeća Ministara R (2006) 8 o pomoći žrtvama kriminala

iz 2006 godine,

1. Preporuka Komiteta ministara Vijeća Evrope br. R (85) 11 o položaju žrtve u ovkiru kriviĉnog prava i kriviĉnog postupka iz 1985,
2. Preporuka Vijeća Evrope br. R(99) 19 o medijaciji u kriviĉnim stvarima, od

15.septembra 1999,

1. Okvirna odluka Evropske unije o položaju žrtava u kriviĉnom postupku iz 2001

godine,

1. Zakon o kaznenom postupku Hrvatske, („Narodne Novine“ br.10/97, 27/98,

58/99,

112/99, 58/02. 143/02, 62/03, 115/06, 121/11).

1. Zakon o kriviĉnom postupku Brĉko Distrikta Bosne i Hercegovine, („Službeni. Glasnik BD BiH“, br. 10/03, 48/04, 5/05, 14/07, 19/07, 21/07, 2/08, 17/09).
2. Zakon o kriviĉnom postupku BiH, („Službeni glasnik BiH“, br. 3/03, 32/03, 36/03,

26/04, 63/04, 13/05, 48/05, 46/06, 76/06, 29/07, 32/07, 53/07, 76/07, 15/08, 58/08,

Mr. Muhamed Tulumovic, Municipal Court in Tuzla, Bosnia and Herzegovina

# THE LEGAL POSITION OF ADULT INJURED PERSON IN CRIMINAL LEGISLATION IN BIH IN THE LIGHT OF RESTORATIVE JUSTICE

**SUMMARY**: This paper describes in detail the key international documents in the field of restorative justice, the application of which improves the overall position of the injured person in the criminal proceedings. Completed the normative analysis of application of restorative justice in the criminal legislation in Bosnia and Herzegovina. A special emphasis is given in the mediation between the victim and the perpetrator in the common criminal proceedings, as the most common form of application of restorative justice. It points to the absence of the application of the judicial practice, although there is a clear legal basis.

**KEY WORDS:** damaged in a criminal proceeding, restorative justice, international standards, mediation in criminal proceedings.