|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  | | |  |  |
|  | MK/АЈ  650/2016 |  |  |  |

бр. 110-00-18/2016-02 датум: 19. септембар 2016. године

Поступајући у оквиру законом прописане надлежности[[1]](#footnote-1), Повереница за заштиту равноправности даје

**МИШЉЕЊЕ**

**на Нацрт закона о изменама и допунама Кривичног законика**

Министарство правде је дописом број 011-00-150/2015-05 од 6. септембра 2016. године, доставило Поверенику за заштиту равноправности Нацрт закона о изменама и допунама Кривичног законика, ради давања мишљења. Поступајући у складу са овим дописом, дајемо мишљење на поједине одредбе Нацрта закона које су релевантне са аспекта делокруга рада Повереника за заштиту равноправности.

Пре уласка у оцену конкретних законских решења, изражавамо задовољство због чињенице да је Нацртом закона у целости прихваћена иницијатива Повереника за заштиту равноправности број 011-00-15/2016-02 од 6. септембра 2016. године, за измену члана 179. Кривичног законика којим је прописано кривично дело обљубе над немоћним лицем, у којем је била запрећена блажа казна него код кривичног дела силовања из члана 178. став 1. овог законика. Усвајањем иницијативе Повереника оствариће се истоветна кривичноправна заштита лица која су изложена обљуби без слободног пристанка, а разликују се само по способности пружања отпора сили или претњи силом. На овај начин Република Србија испуњава своје међународне обавезе, првенствено оне из Конвенције о правима особа са инвалидитетом[[2]](#footnote-2), чији је циљ да се унапреди, заштити и осигура пуно и једнако уживање свих људских права и основних слобода свим особама са инвалидитетом и унапреди поштовање њиховог достојанства.

Поводом појединачних предложених решења из Нацрта закона истичемо да је Законом о потврђивању Конвенције Савета Европе о спречавању и борби против насиља над женама и насиља у породици[[3]](#footnote-3) (у даљем тексту: Истанбулска конвенција), Република Србија преузела обавезе из конвенције, па поред осталог и обавезе да предузме неопходне законодавне или друге мере ради инкриминисања одређених радњи или понашања која представљају акте насиља над женама и насиља у породици. У том смислу се Нацртом закона прописују нова кривична дела и то у области кривичних дела против живота и тела (сакаћење женског полног органа), кривичних дела против слобода човека и грађанина (прогањање), кривичних дела против полне слободе (полно узнемиравање) и у области кривичних дела против брака и породице (принудно закључење брака).

Повереник за заштиту равноправности указује на важност усаглашавања Кривичног законика са наведеном конвенцијом и предлаже да се одређене одредбе Нацрта закона још једном преиспитају.

**1.** Најпре, дефинисање бића (основног облика) кривичног дела из члана 8. став 1. Нацрта закона, на начин какао је то учињено у члану 38 а) конвенције, чиме би се отклониле дилеме у погледу примене наведене инкриминације у пракси, односно, да се прецизира шта у смислу тог кривичног дела означава појам „сакаћење”. Надаље, чланом 38 ц) Истанбулске конвенције прописана је обавеза инкриминације намерног подстицања, принуде, односно навођења девојчице на сакаћење спољних делова женског полног органа. Истанбулска конвенција одређује да појам „жена” укључује девојке испод 18 година живота, док у члану 38 ц) изричито користи појам „девојчица” (што би у духу домаћег кривичног законодавства могло означавати дете, односно лице млађе од 14 година, али у сваком случају лице млађе од 18 година). Стога би, према нашем мишљењу, требало посебно инкриминисати сакаћење женског полног органа девојчица, односно, малолетница и то као квалификовани облик овог кривичног дела.

**2.** У погледу усклађености Нацрта закона са Истанбулском конвенцијом указујемо и на члан 9. Нацрта закона којим је прописано кривично дело прогањање, које чини онај који „другог неовлашћено упорно прогања на начин који може осетно да угрози његов лични живот”. У ставу 2. дефинисано је шта се сматра упорним прогањањем, али је изостало дефинисање када постоји стање које се може означити као „осетно угрожавање личног живота”. Према члану 34. Истанбулске конвенције прогањање постоји када узрокује да се „лице плаши за своју безбедност”, па сматрамо да би и у том смислу било потребно прецизније дефинисање, ради отклањања сваке сумње у примени законских одредаба које инкриминишу прогањање. Повереник за заштиту равноправности је и у ранијим мишљењима на нацрте појединих прописа (нпр. Нацрт закона о родној равноправности) указивао да је од великог значаја да се прогањање инкриминише као кривично дело, те је у том смислу увођење овог дела у Кривични законик од великог значаја. У циљу усклађивања са Истанбулском конвенцијом у мишљењу на Нацрт закона о родној равноправности, предложена је и формулацију наведеног кривичног дела:

(*1) Ко упорно и кроз дуже време прати или уходи другу особу или с њом директно или преко треће особе или на други начин настоји да успостави нежељени контакт и тиме код ње изазове промену животних навика, узнемиреност или страх за њену сигурност или сигурност њој блиских особа, казниће се казном затвора до три године.*

*(2) Ако је дело из става 1. овог члана учињено у односу на члана породице или особу с којом је учинилац био у емотивној или сексуалној вези, учинилац ће се казнити казном затвора од једне до пет година.*

*(3) Ако је дело из ст. 1. и 2. овог члана учињено према малолетном или немоћном лицу, учинилац ће се казнити казном затвора од једне до осам година*.

**3.** Поред наведеног, Повереник за заштиту равноправности је мишљења да је Нацртом закона потребно инкриминисати и принудну стерилизацију, те и у том делу извршити усклађивање са Истанбулском конвенцијом. Наиме, конвенција обавезује државе потписнице (члан 39 б) да намерна операција у сврху или уз исход онемогућавања природне репродукције код жене без њеног информисаног пристанка (пристанак који је добијен након упознавања жене са самим чином, опасностима и последицама стерилизације) или разумевања процедуре, буде прописана као кривично дело. Истоветна примедба се односи и на принудно закључење брака (члан 17. Нацрта закона) у погледу којег није извршено потпуно усаглашавање са Истанбулском конвенцијом. Одредбама члана 37. конвенције обавезане су државе на инкриминацију присиљавања одраслог лица или детета да ступи у брак, као и намамљивање одраслог лица, односно детета на територију стране или државе, која није његова држава боравишта, с циљем принуде тог одраслог лица или детета да ступи у брак. Уколико искључимо могућност – фактичку и правну, закључења брака са лицем млађим од 16 година (па онда и принудног брака), остаје отворено питање потребе кривичноправног нормирања намамљивања детета (односно лица млађег од 14 година) или малолетника на територију стране или државе која није дететова држава боравишта у циљу принудног ступања у брак. Тиме би било инкриминисано правно и фактички могуће намамљивање детета, односно, малолетника на принудно закључење брака изван Републике Србије.

**4.** Предложеним изменама Кривичног законика није обухваћена измена кривичног дела недозвољен прекид трудноће, мада се и у односу на то кривично дело може поставити питање усклађености са Истанбулском конвенцијом и то са чланом 39. којим се државе потписнице обавезују на инкриминацију принудног абортуса. Наиме, у односу на члан 120. ст. 1. и 3. Кривичног законика, којим је прописано кривично дело недозвољеног прекида трудноће са, односно, без пристанка бремените жене, било би потребно, у духу наведене конвенције, прецизирати питање пристанка бремените жене тако да он подразумева потпуну обавештеност о значају, опасности и последицама прекида трудноће, чиме би се појачала и обавеза која у том смислу произлази из Закона о поступку прекида трудноће у здравственим установама[[4]](#footnote-4).

Посебно указујемо на учестале појаве насиља у породици и то са веома тешким, па и кобним последицама. При томе, пракса Повереника за заштиту равноправности, као и други релевантни расположиви подаци (како цивилног сектора, тако и државних органа), показују да су насиљу најчешће изложене жене, деца, старији, особе са инвалидитетом. У циљу превенције насиља у породици и пуне кривичноправне заштите жртава насиља, предлажемо да се размотри могућност да биће кривичног дела из члана 194. став 3. одреди тако да оно обухвати и случајеве када су дела из ст. 1. и 2. учињена према немоћном лицу, односно немоћ лица које је жртва насиља определити као квалификаторну околност. Имајући у виду наведено, сматрамо да би било целисходно да се у односу на кривично дело из члана 194. Кривичног законика размотри и могућност пооштравања запрећених казни затвора.

На крају указујемо на значај увођења ових кривичних дела у Кривични законик и усаглашавања са Истанбулском конвенцијом, јер сваки акт родно заснованог насиља доводи до физичке, сексуалне, психичке и економске повреде, односно, патње за жене, укључујући и претње таквим понашањем.

Према Општој препоруци бр. 19 УН Комитета CEDAW (1992) насиље над женама представља облик дискриминације у смислу члана 1. Конвенције о елиминисању свих облика дискриминације жена (CEDAW) и треба га сматрати озбиљним кршењем људских права. Одредбама члана 1. ове конвенције дефинисана је дискриминација жена која обухвата родно засновано насиље, односно насиље које је усмерено против жене само због тога што је жена, или које непропорционално погађа жене. У том смислу, свако превентивно деловање као и санкционисање оваквих понашања је од изузетног значаја за једно друштво.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  |  | **ПОВЕРЕНИЦА ЗА ЗАШТИТУ РАВНОПРАВНОСТИ** |
| **Бранкица Јанковић** |

1. Закон о забрани дискриминације („Службени гласник РС”, број 22/09, члан 1. и члан 33. тачка 7) [↑](#footnote-ref-1)
2. „Службени гласни РС-Међународни уговори”, број 42/09 [↑](#footnote-ref-2)
3. Закон о потврђивању Конвенција Савета Европе о спречавању и борби против насиља над женама и насиља у породици („Службени гласник РС – Међународни уговори”, број 12/13) [↑](#footnote-ref-3)
4. „Службени гласни РС”, бр. 16/95 и 101/05-др. закон [↑](#footnote-ref-4)