POSTUPAK ODUZIMANJA I VRAĆAJA POSLOVNE SPOSOBNOSTI , SA OSVRTOM NA ZADRŽAVANJE U ZDRAVSTVENOJ USTANOVI

Za razliku od parničnog postupka koji pruža pravnu zaštitu ugroženim ili povrijeđenim subjektivnim pravima, u vanparničnom postupku uređuju se pravni odnosi u kojima nema spora ili ugrožavanja prava. Tu se pravni odnosi moraju urediti sudskim putem, jer između stranaka nema saglasnosti o načinu njihovog uređenja. Rukovodeći se svojim potrebama svaki pravni poredak određuje obim i vrste vanparničnih stvari. U teoriji ima mišljenja da bi trebalo izvršiti razgraničenje na tzv. prave i neprave vanparnične stvari.

**U prave vanparnične stvari** spadaju one o kojima sud raspravlja i uređuje pravne odnose u kojima ne postoji suprotnost interesa učesnika, a ako sud odlučuje o suprotstavljenim pravnim interesima - onda govorimo o **nepravim vanparničnim stvarima**.

U našem pravu, kao i u uporednom pravu, ima osnova za ovakvu klasifikaciju.

1) **Prave vanparnične stvari** su npr:

- oduzimanje i vraćanje poslovne sposobnosti,

- zadržavanje u zdravstvenoj organizaciji,

- proglašenje nestalih lica umrlim i dokazivanje smrti,

- produženje i prestanak roditeljskog prava,

- oduzimanje i vraćanje roditeljskog prava,

- davanje dozvole za zaključenje braka,

- raspravljanje zaostavštine,

- sastavljanje i ovjeravanje sadržine isprave,

- čuvanje isprave,

- sudski depozit, i

- poništenje isprava

2) **Neprave vanparnične** **stvari** su npr:

- određivanje naknade za eksproprisane nepokretnosti,

- upravljanje i korišćenje zajedničkim stvarima,

- dioba stvari i imovine u suvlasništvu, i

- uređenje međa.

Zakon o vanparničnom postupku (“Službeni glasnik RS broj 36/09 i 91/16) je izvršio zakonsku klasifikaciju vanparničnih **postupaka** a ne vanparničnih stvari u sljedeće grupe: 1) Uređenje ličnih stanja, 2) Uređenje porodičnih odnosa, 3) Uređenje imovinskih odnosa, i 4) Uređenje drugih vanparničnih stvari.

Između parničnog i vanparničnog postupka postoje sličnosti, ali i razlike. Ovdje ćemo govoriti samo o nekim važnijim razlikama u ova dva postupka.

1) Parnični postupak je rigorozan i snabdjeven je jačim procesnim garancijama za pravilno utvrđivanje činjenica i zakonitu primjenu prava, dok je vanparnični postupak elastičniji i lakše prilagodljiviji specifičnim materijama o kojima se u njemu odlučuje.

2) Parnični postupak se nikad ne pokreće po službenoj dužnosti (ne procedat iudex ex officio), dok se neki vanparnični postupci pokreću po načelu dispozicije, a neki po načelu oficijelnosti, kao što je npr. ostavinski postupak. Svi postupci koji se mogu pokrenuti po službenoj dužnosti istovremeno se mogu pokrenuti i prijedlogom ovlašćenog lica. Smatra se da je postupak pokrenut po načelu oficijelnosti i onda kada ga ne pokreće sud već nadležni državni organ, kao što je npr. organ starateljstva ili javni tužilac.

Za razliku od parničnog postupka gdje je sud vezan za obim i sadržinu tužbenog zahtjeva, u vanparničnom postupku sud nije vezan zahtjevom koji je predlagač stavio u prijedlogu. Tako na primjer, ako je srodnik jednog lica tražio djelimično lišenje poslovne sposobnosti, vanparnični sud može, na osnovu izvedenih dokaza, odlučiti da to lice potpuno liši poslovne sposobnosti. Iz navedenog se može zaključiti da predlagač nije dužan da u prijedlogu stavi određeni zahtjev.

U vanparničnim stvarima koje se odnose na lična i porodična stanja učesnika, kao i u drugim vanparničnim stvarima koje se odnose na prava i pravne interese sa kojima učesnici ne mogu raspolagati, učesnici se u postupku pred sudom ne mogu odreći svog zahtjeva, priznati zahtjev protivnog učesnika, niti zaključiti sudsko poravnanje. U ovim postupcima sud može utvrđivati i činjenice koje učesnici nisu iznijeli, kao i činjenice koje među učesnicima nisu sporne ako su od značaja za odlučivanje (čl. 8. Zakona o vanparničnom postupku RS).

Vanparnični sud takođe nije vezan označenjem učesnika u prijedlogu kojim se pokreće postupak, jer svojstvo učesnika ima svako lice o čijim pravima ili pravnim interesima se odlučuje.

Tako, na primjer, ako je u prijedlogu kojim se pokreće ostavinski postupak navedeno da je ostavilac ostavio određeni broj srodnika koji imaju pravo na nasljeđivanje, sud je dužan da utvrdi koja su sve lica članovi određenog nasljednog reda i da ta lica pozove na ročište, iako ih predlagač nije označio kao učesnike u postupku.

3) U parničnom postupku tužilac može povući tužbu do zaključenja glavne rasprave. Od trenutka kad se tuženi upusti u raspravljanje o glavnoj stvari, za povlačenje tužbe potreban je i njegov pristanak.

U vanparničnom postupku prijedlog se može povući do donošenja prvostepene odluke, ali i poslije tog momenta, sve do pravosnažnosti, pod uslovom da se povlačenjem prijedloga ne vrijeđaju prava ostalih učesnika ili ako ostali učesnici na to pristanu. Ako je prijedlog povučen poslije donošenja prvostepene odluke - prvostepeni sud će odluku ukinuti. Povlačenje prijedloga od strane više lica vrši se njihovom saglasnom izjavom, ako zakonom nije drukčije određeno. Ako su neki učesnici povukli prijedlog, a drugi nisu, oni koji su ostali pri prijedlogu mogu tražiti da se postupak nastavi.

4) Prethodno pitanje u vanparničnom postupku ima iste bitne karakteristike kao i prethodno pitanje u parničnom postupku. Razlika postoji u tome što su ovlašćenja vanparničnog suda da sam rješava prethodno pitanje uža od ovlašćenja parničnog suda. Naime, ako su među učesnicima vanparničnog postupka sporne činjenice važne za rješavanje prethodnog pitanja, sud će ih uputiti da u određenom roku pokrenu parnicu radi rješenja prethodnog pitanja.

Na parnicu sud će uputiti onog učesnika čije pravo smatra manje vjerovatnim ako zakonom nije drukčije određeno (čl. 21 Zakona o vanparničnom postupku RS). Ako učesnik koji je upućen na parnicu pokrene parnicu u roku koji ne može biti duži od 30 dana, vanparnični postupak će se prekinuti do pravosnažnog okončanja parničnog postupka. Ako nijedan od učesnika do završetka vanparničnog postupka ne pokrene parnicu, sud će dovršiti postupak bez obzira na zahtjeve u pogledu kojih je učesnik upućen na parnicu (čl. 22). (Sve što je rečeno za upućivanje na parnicu odnosi se i na upućivanje na upravni postupak).

Kad odluka suda zavisi od rješenja prethodnog pitanja da li postoji neko pravo ili pravni odnos, a o tom pitanju još nije donio odluku sud ili drugi nadležni organi (prethodno pitanje), sud može sam riješiti to pitanje, ako zakonom nije drukčije određeno. Odluka suda o prethodnom pitanju ima pravno dejstvo samo u vanparničnom postupku u kome je to pitanje riješeno.

5) Za razliku od parničnog postupka gdje moraju učestvovati dvije stranke u vanparničnom postupku moguće je postupanje samo sa jednom strankom (npr. lišenje poslovne sposobnosti), sa dvije stranke (npr. određivanje naknade za eksproprisanu nepokretnost) i sa više stranaka (npr. ostavinski postupak). Kada u vanparničnom postupku učestvuje više lica sa svojstvom učesnika, oni po pravilu nisu raspoređeni na dvije međusobno suprotstavljene strane pa otuda u ovom postupku suprotnost interesa redovno nije obilježje procesnog položaja učesnika, za razliku od parničnog postupka.

6) U vanparničnom postupku šira su pravila o stranačkoj i procesnoj sposobnosti. Svojstvo stranke priznaje se i nekima kojima se u parnici ne priznaje stranačka sposobnost (npr. organu starateljstva), a nekim osobama kojima se ne priznaje parnična sposobnost dopušta se samostalno preduzimanje procesnih radnji, kao što je, na primjer, maloljetnik koji traži dozvolu za stupanje u brak ili lice koje je lišeno poslovne sposobnosti pa traži da joj se poslovna sposobnost vrati itd.

7) Određene posebnosti vanparničnog postupka u odnosu na parnični postupak tiču se i načela ovih postupaka. **Usmenost** uopšte nije karakteristika vanparničnog postupka. O prijedlozima učesnika sud odlučuje na ročištu samo u slučajevima kada je to zakonom određeno, ili kad ocijeni da je održavanje ročišta potrebno radi razjašnjenja ili utvrđivanja odlučnih činjenica ili kada smatra da je zbog drugih razloga održavanje ročišta cjelishodno . Prema zakonu o vanparničnom postupku BiH obavezna su ročišta: u postupku za oduzimanje i vraćanje poslovne sposobnosti u postupku za produženje i prestanak roditeljskog prava u postupku za oduzimanje i vraćanje roditeljskog prava u postupku za raspravljanje zaostavštine u postupku za određivanje naknade za eksproprisanu nepokretnost u postupku za upravljanje i korišćenje zajedničkim stvarima u postupku za diobu stvari i imovine u suvlasništvu u postupku za poništenje isprava .

Izostanak pojedinih učesnika sa ročišta ne sprečava sud da dalje postupa, ako zakonom nije drukčije određeno . Smatra se da je prijedlog povučen kad predlagač ne dođe na prvo ročište ako je bio uredno pozvan, a ne postoje opštepoznate okolnosti koje su ga spriječile da dođe na ročište.

**Načelo neposrednosti** je vezano za načelo usmenosti i ima veći značaj u onim vanparičnim postupcima u kojima je obavezno održavanje ročišta.

U vanparničnim postupcima u kojima se odlučuje o ličnim i porodičnim stanjima učesnika **javnost** je isključena, osim u postupku proglašenja nestalih lica umrlim i dokazivanje smrti).

O **načelu kontradiktornosti** u vanparničnom postupku postoje različita mišljenja, ali u savremenoj jugoslovenskoj doktrini preovlađuje stanovište da je načelo kontradiktornosti u vanparničnom postupku ograničeno u odnosu na ovo načelo u parničnom postupku, posebno zato što za neke vanparnične postupke važi pravilo o pozivanju učesnika oglasom a ne dostavljanjem.

8) U parničnom postupku sud meritorno odlučuje presudom, a u svim drugim slučajevima, tj. u tzv. procesnim pitanjima, odlučuje rješenjem. Izuzetno, odlukom u obliku rješenja parnični sud odlučuje o predmetu spora i to samo u postupku izdavanja platnog naloga i u postupku zbog smetanja posjeda. U vanparničnom postupku sud uvijek odlučuje u obliku rješenja - bilo da se radi o tzv. procesnim pitanjima ili o samom predmetu spora.

9) Žalba je u parničnom postupku devolutivan (o njoj odlučuje viši sud), suspenzivan (odlaže izvršenje kondemnatorne presude) i prekluzivan (podnosi se u strogom roku od 30 dana) redovni pravni lijek. U vanparničnom postupku žalba u pravilu ima iste ove karakteristike. Međutim, izuzetno ona može pod određenim uslovima da ima i sve suprotne karakteristike (remonstrativnost, neprekluzivnost i nesuspenzivnost).

a) **Remonstrativnost** - Prvostepeni sud može (a ne mora) povodom blagovremeno izjavljene žalbe novim rješenjem preinačiti ili ukinuti svoje ranije rješenje, ako nađe da je žalba osnovana a time se ne vrijeđaju prava drugih učesnika koja se zasnivaju na tom rješenju.

Ako prvostepeni sud ne preinači, odnosno ne ukine svoje rješenje, žalbu, zajedno sa spisima, dostaviće drugostepenom sudu na odlučivanje bez obzira da li je žalba podnesena u zakonom određenom roku.

b) **Neprekluzivnost** - Neblagovremenu žalbu (nije podnesena u roku od 15 dana od dana dostavljanja rješenja) prvostepeni sud neće odbaciti nego će je podnijeti na rješavanje višem sudu. Viši sud može (a ne mora) uzeti u postupak i rješavati žalbu koja je neblagovremeno podnesena pod uslovom da se time ne vrijeđaju prava drugih lica koja se zasnivaju na rješenju .

v) **Nesuspenzivnost** - Od principa suspenzivnosti sud može odstupiti ili na osnovu zakona ili na osnovu odluke suda. U Zakonu o vanparničnom postupku BiH, na primjer, izričito je određeno da žalba nema suspenzivno dejstvo protiv rješenja o oduzimanju ili vraćanju poslovne sposobnosti i protiv rešenja o zadržavanju u zdravstvenoj organizaciji i puštanju iz ove organizacije . Sud takođe može da odluči da iz važnih razloga žalba nema suspenzivno dejstvo i onda kada zakon to nije izričito odredio. Međutim, sud ima i suprotna ovlašćenja. Naime, sud može odlučiti da izjavljena žalba ima suspenzivno dejstvo, iako je zakonom određeno da žalba ne zadržava izvršenje rješenja. Iz navedenog se može zaključiti da su ovlašćenja vanparničnog suda velika, kako u pogledu odlučivanja da žalba nema suspenzivno dejstvo, tako i u obrnutom smislu. Prilikom ovog odlučivanja sud treba da utvrdi postojanje "važnih razloga", koji u zakonu nisu određeni. Kad sud odluči da žalba ne zadržava izvršenje rješenja odrediće, radi zaštite maloljetnika ili drugih lica pod posebnom društvenom zaštitom, polaganje obezbjeđenja u gotovom novcu, a izuzetno i u drugom obliku .

10) **Vanredni pravni lijekovi** - U vanparničnom postupku u kome se odlučuje o stambenim stvarima i o naknadi za eksproprisanu nepokretnost, protiv pravosnažnog rješenja donesenog u drugom stepenu, **dopuštena je revizija** .

**Prijedlog za ponavljanje postupka** uređen je drugačije nego u parničnom postupku. Po ovom vanrednom pravnom lijeku postupiće kao po neblagovremeno podnesenoj žalbi, ako su ispunjeni uslovi pod kojima drugostepeni sud može postupati po neblagovremenoj žalbi (ako se time ne vrijeđaju prava drugih lica koja se zasnivaju na pobijanom rješenju). Ukoliko drugostepeni sud nađe da ti uslovi ne postoje, vratiće predmet prvostepenom sudu radi postupanja po prijedlogu.

Protiv rješenja kojim je postupak pravosnažno završen, prijedlog za ponavljanje postupka ne može se podnijeti ako je učesniku ovim ili drugim zakonom priznato pravo da svoj zahtjev o kome je rješenjem odlučeno ostvaruje u parnici ili u postupku pred upravnim organom.

Iz pravila da se u vanparničnom postupku primjenjuju pravila parničnog postupka, proističe da se protiv pravosnažnih vanparničnih odluka može podići **zahtjev za zaštitu zakonitosti**.

**PRAVILA O SUKOBU IZMEĐU VANPARNIČNOG I PARNIČNOG POSTUPKA**

Može se desiti da u jednoj pravnoj stvari sud vodi parnični postupak, iako je trebalo primijeniti pravila vanparničnog postupka. Zbog toga Zakon o parničnom postupku RS u čl. 18. određuje način postupanja parničnog suda u slučaju da se u toku postupka zaključi da je trebalo voditi vanparnični postupak. Do donošenja odluke o glavnoj stvari sud će rješenjem obustaviti parnični postupak ako utvrdi da bi postupak trebalo sprovesti po pravilima vanparničnog postupka. Postupak će se po pravosnažnosti rješenja nastaviti po pravilima vanparničnog postupka pred nadležnim sudom. Radnje koje je sproveo parnični sud (uviđaj, vještačenje, saslušanje svjedoka i dr.), kao i odluke koje je donio taj sud, nisu bez važnosti samo zbog toga što su preduzete u parničnom postupku. To je zbog toga što parnični postupak s formalnog aspekta pruža veće garancije za njihovu pravilnost i zakonitost od vanparničnog postupka.

Zakon o vanparničnom postupku RS reguliše obrnuti slučaj. Naime, prema čl. 14. ako vanparnični sud utvrdi da bi postupak trebalo sprovesti po pravilima parničnog postupka, obustaviće vanparnični postupak. Po pravosnažnosti ove odluke, postupak će se sprovesti po pravilima parničnog postupka pred nadležnim sudom.

**Pravo na duševni integritet kroz medunarodno zakonodavstvo**

**Rezolucijom br. 46/117 od 17. decembra 1991. godine, Opšta skupština Ujedinjenih naroda prihvatila je principe za zaštitu osoba s duševnim smetnjama. Taj dokument slijedi odredbe Opšte deklaracije UN-a o ljudskim pravima, Medunarodnog sporazuma o civilnim i politickim pravima, Medunarodnog sporazuma o ekonomskim, socijalnim i kulturnim pravima, zatim Deklaracije o pravima osoba s invaliditetom kao i principa za zaštitu svih osoba pod bilo kojim oblikom zatocenja ili zatvaranja. Zaštita duševnog zdravlja ne tice se samo zaštite pojedinca i drugih u smislu što skorije sanacije duševnih poremecaja, dakle da ona sadrži preventivni i kurativni element u zdravstvenom smislu,**vec ista zauzima široku paletu razlicitih oblika ljudskog postojanja, u svakom slucaju u sebi nužno sadrži poštovanje i uživanje ljudskih prava.Pravo na duševni integritet može se definisati kao pravo licnosti na cjelovitost i nepovredivost duševnog zdravlja. Rijec je o pravu licnosti koje je istovremeno i svojevrstan korektiv nadogradnja nekim drugim pravima ličnosti.   
  
Clan 3. Povelje EU-a o ljudskim pravima definiše lični integritet i duševni integritet zajedno sa tjelesnim integritetom. Tjelesni i duševni integritet, iz perspektive evropskog javnog prava, cine integritet osobe . Povreda ličnog integriteta postojati ce kada je povrijeden bilo tjelesni bilo duševni integritet. Zaštita duševnog zdravlja stoga je razumljiva kada se uzima kao nešto prioritetno u zakonodavstvu svake zemlje, jer je ona garancija zaštite ličnog integriteta. Drugi stav toga člana propisuje okolnosti koje se posebno moraju uzeti u obzir kada se radi o medicinskim postupcima: pravo na slobodni i informisani pristanak osobe, u skladu sa zakonski propisanim procedurama.

U medunarodnom pravu sa perspektive UN-a nalazi se podloga za zaštitu ličnog, pa tako i duševnog integriteta u nekoliko razlicitih dokumenata. Medunarodna konvencija o civilnim i politickim pravima u clanu 7. zabranjuje nehumano, degradirajuce i okrutno postupanje ili primjenu takvih kazni. U odnosu na psihijatriju, nitko bez svojeg pristanka ne smije biti izložen eksperimentiranju. Ukoliko jest, tada ce se raditi o povredi ovog dijela MKCPP. Vijece Evrope donijelo je i Konvenciju o zaštiti ljudskih prava i dostojanstva ljudskog bica u odnosu na primjenu biologije i medicine koja vec u prvom clanu odreduje da svaka supotpisnica Konvencije treba štititi dostojanstvo i identitet   
ljudskih bica i garantovati svakome, bez diskriminacije, zaštitu njegovog integriteta i drugih prava u odnosu na primjenu biologije i medicine. Svaka strana, nadalje, treba u internom (nacionalnom) zakonodavstvu poduzeti nužne mjere da bi se ove odredbe Konvencije ucinile ucinkovitima. Ljudsko dostojanstvo vrijedno je zaštite kako tokom tako i na kraju života covjeka. Stoga su posebne preporuke donesene i od strane Evropskog parlamenta.

Važno je istaći Preporuku br. 1418 o zaštiti ljudskih prava i dostojanstva terminalno bolesnih i umirucih osoba. i osoba s duševnim smetnjama, koje zbog stepena mentalnog oštecenja i rezistencije na primjenu suvremenih psihofarmaka, mogu uživati kao terminalno bolesne osobe prava iz ove preporuke. Iako preporuke Evropskog parlamenta nisu obvezujuce pa ni za zemlje clanice EU-a, one mogu biti dobra podloga za razvoj provedbenih mehanizama u zemljama koje se nalaze tek na pocetku usvajanja dobre prakse po ovim i slicnim pitanjima iz perspektive ljudskih prava. Praksa Evropskog suda za ljudska prava, se temelji na interpretativnoj primjeni Evropske konvencije o ljudskim pravima, ne poznaje termin ličnog integritreta kao što to poznaje cl. 3. EPLJP. To se pravo izvodi iz cl. 3. EKLJP, koji brani nehumano i degradirajuce postupanje prema drugoj osobi, a koja zabrana je definisana u cl. 4. EPLJP. Iz zabrane takvog postupanja, zapravo, proizlazi zaštita ličnog integriteta jer nehumano i posebno degradirajuce postupanje mogu biti jednako efektivan faktor u oštecenju kako fizickog tako i duševnog integriteta osobe. Interpretativna uloga ESLJP po pitanju nehumanog i degradirajuceg tretmana, koji se u osnovi javlja kao mehanizam upotrebljen od strane države protiv pojedinca ili skupina, do danas je veoma dobro razradila pojam ličnog integriteta i dosegla visoku razvojnu razinu.

**UPUĆIVANJE DJETETA U VASPITNU USTANOVU**

U Porodičnom zakonu Republike Srpske predviđeno je (čl.105) da sud u vanparničnom postupku može donijeti rješenje o upućivanju djeteta u odgovarajuću vaspitno-obrazovnu ustanovu na čuvanje i vaspitanje.

Prijedlog sudu mogu podnijeti roditelji,usvojilac,ili organ starateljstva.Sudu je dato da u svakom konkretnom slučaju ocijeni da li postoje opravdani razlozi za upućivanje djeteta u vaspitno-obrazovnu ustanovu.Ova mjera je usmjerena prema djetetu,ali i prema roditeljima.U krajnjoj liniji ona znači ograničenje vršenja roditeljskog prava.Roditelji ne moraju biti krivi zbog potrebe da se primjeni ova mjera. Riječ je o djeci sa rđavim sklonostima,koja bježe od škole,ili se odaju skitnji,prosjačenju,upotrebi droga i slično.Ipak,svako ovakvo ponašanje djeteta krije u sebi neki oblik zanemarivanja od strane roditelja,ili njihove međusobne nesloge i svađe,odsustvo ljubavi i poštovanja.

Ova mjera se sastoji u povjeravanju djeteta vaspitnoj ustanovi.Za vrijeme trajanja ove vaspitne mjere roditelji su ograničeni u vršenju prava prema djetetu.Oni nisu oslobođeni obaveze izdržavanja.Oni imaju pravo na povremene lične kontakte sa djetetom,ukoliko im sud to pravo ne ograniči u svom rješenju u upućivanju u vaspitno-obrazovnu ustanovu,na prijedlog organa starateljstva.Ograničenje roditeljskog prava traje sve dok traje izrečena vaspitna mjera.

Trajanje mjere stacionarnog boravka u odgovarajućoj ustanovi zavisi od socijalnih,materijalnih,ličnih,zdravstvenih i porodičnih prilika roditelja i djeteta.

Organ starateljstva vrši stalno praćenje rezultata stacionarnog boravka djeteta u vaspitno-obrazovnoj ustanovi.Svakih šest mjeseci organ starateljstva dužan je obavijestiti sud koji je dijete uputio u vaspitno-obrazovnu ustanovu o svim zapažanjima u vezi sprovođenja ove mjere.

Ukoliko izvještaj organa starateljstva ukazuje na to da bi mjeru stacionarnog boravka trebalo ukinuti,tada sud može,ako ustanovi da je to za dobrobit djeteta,da obustavi od izvršenja tu mjeru.Zahtjev sudu mogu uputiti i roditelji djeteta.Takav zahtjev mora biti obrazložen.

U životu je prijavljivanja nasilja u porodici veoma kompleksan problem jer su žrtve najčešće nemoćne osobe ( djeca) , bolesni itd , žene. Sudionici, očevidci , svjedoci nerado prijavljiju nasilje i nerado svjedoče jer imaju niz neugodnosti i plaše se neželjenih reakcija počinilaca nasilja .Počinioci porodičnog nasilja su nerijetko i destruktivni ne samo prema svojoj porodici , negio i prema okolini.

Svrha i krajnji cilj ove mjere je da se dijete odvikne od loših navika i uključi u normalni život u porodici , školi i vršnjacima, te da se dijete zaštiti.

**PRIMJER IZ PRAKSE:**

U porodičnoj kući u Bijeljini , skoro svakodnevno počev od 2004.godine pa do kraja februara 2008.godine optuženi MM i SS su svakodnevno tukli malodobno sina MM iz prvog braka, koji s njima živi ( rođen 29.01.2001.godine) , i to nogama , rukama i drugim premetima, nanoseći mu i tjelesne povrede , po glavi i drugim dijelovima tijela, te su ga zbog tih povreda komšije odvezle ljekaru.

Optuženi su primjenom nasilja , drskim i bezobzirnim ponašanjem ugrozili spokojstvo, tjelesni integritet i duševni zdravlje člana svoje porodice, a djelo je činjeno sredstvom podobnim da se tijelo teško povrijedi i prema maloljetnom licu, počinili krivično djela nasilja u porodici iz čl. 208 stva 3 u vezi sa stavom 2 i 1 Krivičnog Zakona RS i izrečene su im Uslovne osude.

Činjenično stanje je utvrđeno na osnovu iskaza svjedoka , koji su bili očito nezadovoljni što su u tom svojstvu..Optuženi SS koji je očuh malodobnog djeteta žrtve nasilja je prema izjavama svjedoka dijete tukao raznim predmetma po glavi ( metalnom tokom od kaiša itd.), kažnjavao ga da radi teške fizičke poslove , čuva djecu koju ima sa MM, u januaru mjesecu isjerao da je iz kuće da stoji na ulici , a prije toga mu je udarcem napravio povredu na glavi i povrijedio uho.Pored toga i majka MM ga je istjerivala iz kuće, tako što ga je brutalno tukla .Dijete su kažnjavali oboje na taj način što su ga tukli štapom debljine prsta , nakon čega je dijete od batina je padalo na zemlju i jaukalo, a sve u prisustvu komšija.Ovo nasilje su vršili u dužem vremenskom periodu.. Komšije prijavile porodično nasilje Centru za socijalni rad , što je rezultiralo još većim zlostavljame djeteta od strane majke , a komišijama su počeli prijeti i majka i očuh djeteta da će ih ubiti , uništi imovinu, što su komšije u svojstvu svjedoka izjavile pred sudom. Navode svjedoka optuženi nisu osporavali.

Sud je kao otežavajuću okolnost odlučujući o visini krivične sankcije uzeo u obzir da je nasilje vršeno u dužem vremenskom perodu , a kao olakšavajuću okolnost to što svjedoci izjavili da su sa tim ponašanjem prestali i da nisu osuđivani.

Postavlja se pitanje da li je žrtvi nasilja , djetetu , pružena adekvatna zaštita.Nastavlja da živi u siromašnoj porodici sa majkom i očuhom i njihovom zajedničkom djecom u kojoj mu niko ne garantaju da se nasilje neće ponoviti.Da li je nakon tih trauma i fizičkih povreda djetetu potreban psihosocijalni tretman ? Sigurno da jeste. Porodica u kojoj i dalje nastavlja da živi obzirom na sve karakteristike ( siromaštvo , asocijalno ponašanje itd.) mu te ne može omogućiti , niti ispraviti.U tim situacijama potrebna je intervencija države i briga društva.

**Uloga organa starteljstva u prevenciji i saniranju nasilja u porodici je velika !**

U konkretnom slučaju postoji mogućnost da Centar za socijalni rad inicira pokretanje vanparničnog postupka , prijedlogom u kojem bi tražio smještaj djeteta koje žrtva porodičnog nasilja od strane roditelja u vaspitno-obrazoovnu ustanovu, a sve u cilju pomoći i zaštite žrtvi porodičnog nasilja koje je dijete učeničkog uzrasta.

**ODUZIMANJE I VRAĆANJE RODITELJSKOG PRAVA**

**Opšte napomene**

U postupku oduzimanja i vraćanja roditeljskog prava sud odlučuje o oduzimanju i vraćanju roditeljskog prava kada je to zakonom propisano, u vanparnicnom postupku. Sud će roditelju oduzeti roditeljsko pravo ako roditelj zloupotrebljava roditeljsko pravo, ili je dijete napustio, ili je svojim ponašanjem očigledno pokazao da se ne brine o djetetu, ili grubo zanemaruje svoje dužnosti. Sud može roditeljsko pravo vratiti roditelju, ako prestane razlog zbog koga mu je to pravo oduzeto. Roditelj kome je oduzeto roditeljsko pravo ne oslobađa se od dužnosti izdržavanja svoje maloljetne djece .

**Pokretanje i tok postupka**

Postupak za oduzimanje roditeljskog prava pokreće se na prijedlog roditelja, odnosno usvojitelja koji ima roditeljsko pravo ili organa starateljstva, a postupak za vraćanje roditeljskog prava pokreće se i na prijedlog roditelja kome je bilo oduzeto to pravo.

Ako postupak nije pokrenut na prijedlog organa starateljstva, sud će bez odlaganja obavijestiti ovaj organ o pokretanju postupka i pozvati ga da učestvuje u postupku.

Činjenice koje su bitne za donošenje odluke utvrđuju se po službenoj dužnosti. Ročište je obavezno, a na njega se pozivaju predlagač, organ starateljstva, oba roditelja i staratelja lica čijem se roditelju oduzima, odnosno vraća roditeljsko pravo. Sud je obavezan da sasluša roditelje, a maloljetnik se saslušava samo kad je to neophodno i nije štetno za njegovo duševno zdravlje.

Postupak je hitan

Pri donošenju rješenja o oduzimanju i vraćanju roditeljskog prava, sud će uzeti u obzir i želje maloljetnika, ako je sposoban da ih izrazi.

U ovom postupku shodno se primjenjuju odredbe o oduzimanju i vraćanju poslovne sposobnosti.

**PRIMJERI IZ SUDSKE PRAKSE**

Osnovni sud u Bijeljini je u vanparnicnom postupku XX oduzeo roditeljsko pravo SS nad malodobnom SM zbog počinjenog krivičnog djela **Polno nasilje nad djetetom** cl.195 stav 4 u vezi sa stavom 2 KZ RS i osudjen na kaznu zatvora u trajanju od 2 godine.Odluka je dpnijeta na osnovu cl.106 Porodicnog zakona Republke Srpske a vezi sa cl.86 i 89 Zakona o vanaprnicnom postupku.

U drugom primjeru sud je oduzeo ocu roditeljsko pravo, na koje je rješenje protivnik predlagača ( otac) uložio žaBvu koju je Okružni sud u Bijeljini odbio.

„Naime, ovaj sud smatra da je D. p. grubo zanemario svoju roditeljsku dužnost da doprinosi izdržavanju malodobnog sina S. P. u dužem vremenskom periodu mjesečno sa novčanim iznosom od 100,00 KM iako to može kao zdrav i mlad čovjek i da je kontinuiranim dugogodišnjim verbalnim vrijeđanjem O. m. u prisustvu malodobnog S. P. sprovodio psihičko nasilje nad istim, kao i da postoji opasnost da bi bilo ugroženo fizičko i psihičko zdravlje malodobnog S. P. ukoliko bi nastavio da verbalno vrijeđa njegovu majku O. M. prilikom viđanja sa njim i da se to ne može isključiti, te da stoga postoji osnov da se prema odredbama člana 106. stav 1. i stav 2. tačka 1. Porodičnog zakona Republike Srpske („Službeni glasnik RS“ broj 54/02 sa kasnijim izmjenama i dopunama) oduzime D. P. roditeljsko pravo nad malodobnim sinom D. P.. Oduzimanje roditeljskog prava D. P. je u interesu malodobnog S. P., jer se tako otklanja opasnost da bi bilo ugroženo njegovo psihičko i fizičko zdravlje ako bi D. P. nastavio da i nadalje verbalno vrijeđa O. M. u njegovom prisustvu, kao njegovog neophodnog zaštitnika.

**(Okružni sud u Bijeljini ,Broj: 80 0 V 005937 09 Gz)**

**ODUZIMANJE I VRAĆANJE POSLOVNE SPOSOBNOSTI**

**Opšte napomene**

Ovaj postupak reguliše pravila postupanja u slučajevima kada se punoljetnom licu oduzme potpuno ili djelimično poslovna sposobnost, kao i pravila u slučajevima kada mu se ta poslovna sposobnost vraća. Osnovni atributi fizičkih lica i drugih subjekata prava su pravna i poslovna sposobnost.

**Pravna sposobnost** je sposobnost biti nosilac prava i obaveza. Fizička lica stiču pravnu sposobnost rođenjem, a ponekada i prije rođenja, kao što je npr. slučaj kod nasljeđivanja sa nasciturusom. Pravna sposobnost prestaje smrću ili proglašenjem nestalog lica za umrlo.

**Poslovna sposobnost** je sposobnost da se **svojim izjavama volje** stiču prava i obaveze i uopšte da se preduzimaju pravne radnje. Poslovna sposobnost stiče se punoljetstvom, tj. sa navršenih 18 godina života, kao i stupanjem u brak sa navršenih 16 godina po odobrenju nadležnog vanparničnog suda. Prema odredbama Porodičnih zakona entiteta i Brčko Distrikta , poslovna sposobnost se može steći i na način da lice starije od 16 godina postane roditelj,a za to je potrebna i odluka suda u vanparničnom postupku. U slučaju razvoda braka prije punoljetstva maloljetno lice zadržava potpunu poslovnu sposobnost. Lica do 14 godina života su potpuno poslovno nesposobna. Njihova prava i interese zastupaju njihovi zakonski zastupnici (roditelji). Lica od 14-18 godina života su ograničeno poslovno sposobna. Ona mogu da preduzimaju samo pravne poslove manjeg značaja, a za poslove većeg značaja potrebno je odobrenje njihovih roditelja odnosno organa starateljstva, ukoliko zakonom nije drukčije određeno.

U postupcima za oduzimanje poslovne sposobnosti angažovan je organ starateljstva ,koji postavlja staraoca takvom licu, i sud koji donosi odluku u vanparničnom postupku.

Poslovna sposobnost je sposobnost da se svojim izjavama volje stiču prava i obaveze i uopšte da se preduzimaju pravne radnje, prema odredbama Porodičnog zakona RS, Porodičnog zakona Federacije BiH i nacrtu Porodičnog zakona Brčko Distrikta BiH ,stiče se punoljetstvom tj sa navršenih 18 godina života kao i stupanjem u brak sa navršenih 16 godina života po odobrenju suda . Licima koja su navršila 16 godina dozvoljava da stupe u brak, ako su fizički i psihički zrela za zaključenje braka. Ukoliko se razvede takav brak, maloljetno lice i dalje zadržava potpunu poslovnu sposobnost.Roditeljstvo može biti osnov za sticanje poslovne sposobnosti prije navršene 18 godine života, prema Porodičnom zakonu Federacije BiH.

**Uzroci za oduzimanje poslovne sposobnosti**

U BiH odnosno zakonima Republike Srpske , Federacije BiH i Brčko Distrikta BiH pruža se posebna zaštita svima onima koji nisu u stanju da se staraju o svojoj ličnosti, o svojoj imovini i o svojim interesima. Do toga može doći iz raznih uzroka. Odrasla lica su poslovno nesposobna zbog posebnih, naknadnih okolnosti zbog kojih je smanjena ili isključena njihova sposobnost da samostalno učestvuju u pravnim poslovima. Kad su maloljetna lica u pitanju koja su bez roditeljskog staranja, ona se stavljaju pod starateljstvo zbog nezrelosti, a kod odraslih lica u pitanju je njihovo zdravstveno stanje, fizičko, psihičko i socijalno oboljenje. Da bi se odraslo lice moglo staviti pod starateljstvo potrebna je prethodna odluka suda o oduzimanju poslovne sposobnosti tom licu. Kad sud u vanparničnom postupku donese rješenje da je odraslom licu oduzeta poslovna sposobnost onda mu, na osnovu te sudske odluke, organ starateljstva postavlja staraoca. Osnovni razlog oduzimanja poslovne sposobnosti je činjenica da punoljetno lice nije u stanju da se brine o svim pravima i interesima zbog potpune ili djelimične nesposobnosti za rasuđivanje, kako je to navedeno u članu 29. Zakona o vanparničnom postupku (Službeni glasnik RS broj 36/09). Identičnu odredbu sadrži i Zakona o vanparničnom postupku Brčko Distrikta BiH, kao i Zakona o vanparničnom postupku Federacije BiH. S obzirom da je Porodični zakon leks specijalis u odnosu na Zakon o vanparničnom postupku, trebale bi se primjenjivati odredbe Porodičnog zakona u postupku oduzimanja poslovne sposobnosti.

U Porodičnom zakona Federacije BiH, Porodičnom zakonu RS kao i u Porodičnom zakona Brčko Distrikta BiH primjerice su navedeni uzroci koji mogu dovesti do toga da se punoljetnom licu oduzima poslovna sposobnost. To su duševna bolest, zaostali duševni razvoj, prekomjerno uživanje alkohola ili opojnih droga i senilnost. Zakoni dozvoljavaju i ostale uzroke koji dovode do toga da se punoljetna osoba ne može sama brinuti o svojim pravima i interesima. Davanjem mogućnosti sudu da u svakom konkretnom slučaju ocjeni koji sve uzroci mogu dovesti do toga, da bi se moglo zaključiti, da zbog njihovog postojanja punoljetna osoba nije sposobna da se brine o svojim pravima i interesima. To bi pored nabrojanih mogla biti i teška fizička bolest lica. Iako ni jedan zakon ne pominje jednu od najstarijih ustanova u pravu, rasipništvo, ne bi bila prepreka da se pod pojmom drugi uzroci uvrsti i slučaj kada to lice svojim postupcima neracionalno smanjuje svoju imovinu, čime ugrožava svoj opstanak i opstanak lica koja treba da izdržava. Ako u članu 370. Švajcarskog građanskog zakonika postoji takva odredba, mislimo da nema prepreke da pod pojmom drugi uzroci bude prihvaćeno i rasipništvo.

***Duševna bolest*** biće razlog za potpuno oduzimanje poslovne sposobnosti u onim slučajevima kada lice nije sposobno da se samo stara o sebi i da štiti svoja prava i interese. Potreban je teži oblik duševnog oboljenja koji dovodi do nesposobnosti za rasuđivanje. Ako duševna bolest nije takvog inteziteta, pa po procjeni suda, lice može da se stara o većini svojih prava i interesa, ali samo svojim pojedinačnim postupcima ugrožava svoje i tuđe interese, onda će sud ograničiti,djelomično oduzeti, poslovnu sposobnost. Porodični zakon Republike Srpske , Porodični zakon Federacije Bosne i Hercegovine , kao i Porodični zakona Brčko distrikta saglasni su da to treba biti neposredno ugrožavanje svojih prava i interesa ili prava i interesa drugih lica, što znači da je to lice ipak sposobno da se brine o većini svojih prava i interesa.

***Zaostali duševni razvoj*** je u mnogo većoj mjeri podoban za egzaktno utvrđivanje stepena preostale inteligencije. Od četiri kategorije mentalno zaostalih lica, prvoj grupi kojoj pripadaju laka mentalno zaostala lica ne mora biti čak ni ograničena poslovna sposobnost, a drugoj grupi kojoj pripadaju, umjereno mentalno zaostala lica, koja imaju količnik inteligencije između 36-50, bi se mogla samo ograničiti poslovna sposobnost, dok kod teže mentalne zaostalosti kod koje je sačuvan količnik inteligencije između 21 - 35 kao i kod teško mentalno zaostalih lica ,koja imaju količnik inteligencije manji od 20, treba biti oduzeta poslovna sposobnost.

***Alkoholizam*** najčešće predstavlja uzrok djelimičnog oduzimanja poslovne sposobnosti. PZ FBiH i Porodični zakon Brčko distrikta ne smatraju alkoholičarima sva lica koja uživaju alkohol, već izričito navode da je za to potrebno prekomjerno uživanje alkohola, da bi se licu oduzela poslovna sposobnost ili ograničila poslovna sposobnost. Dakle, objektivni uslov je prekomjerna upotreba alkohola koja nije trenutna već trajna upotreba, a kao alternativan je naveden subjektivni uslov da zbog takvog stanja ovo lice nije sposobno da se brine o svojim pravima i interesima. Ako samo ugrožava svoje interese onda će zbog tog uzroka licu biti ograničena poslovna sposobnost.

***Narkomanija*** i prekomjerno uživanje opojnih droga predstavlja uzrok za oduzimanje poslovne sposobnosti, ali može biti i uzrok ograničenja poslovne sposobnosti. Sve zavisno od toga u kojem stepenu je lice u stanju da sebi i drugima nanosi štetu, da ugrožava svoja prava i interese, kao i tuđa jer su upravo takva lica u stalnom sukobu sa stvarnošću. Smatramo da namjera zakonodavca nije bila da se samo u slučaju prekomjernog uživanja opojnih droga može oduzeti ili ograničiti poslovna sposobnost, već da se poslovna sposobnost takvih lica može ograničiti u svakom slučaju kad ona ugrožavaju svoja prava i interese ili prava i interese drugih lica uslijed upotrebe opojnih droga u bilo kojoj količini.

***Senilnost*** je jedna od mogućih u zakonu navedenih uzroka za oduzimanje poslovne sposobnosti ili ograničavanja. Pod pojmom senilnost podrazumjeva se niz psihofizičkih karakteristika i promjena specifičnih za starost.

***Teška fizička bolest*** može dovesti do toga da lice nije sposobno samo da se brine o svojim pravima i interesima. Licima koja zbog preživljenog moždanog udara nisu u mogućnosti da pokreću udove može biti oduzeta poslovna sposobnost.

POSTUPAK ODUZIMANJA POSLOVNE SPOSOBNOSTI

Postupak se sastoji od dvije faze. Postupak za oduzimanje poslovne sposobnosti licu i postupak za stavljanje pod starateljstvo tog lica. Za oduzimanje poslovne sposobnosti stvarno je nadležan osnovni sud. Postupak se pokreće na dva načina: može ga pokrenuti sam sud po službenoj dužnosti, kako je to predviđeno odredbom člana 326 Porodičnog zakona Federacije BiH, članom 29 Zakona o vanparničnom postupku R Srpske, članom 28. stav 2. Zakona o vanparničnom postupku Brčko distrikta, a tako je bilo određeno i u Zakonu o vanparničnom postupku Federacije i RS. Drugi način pokretanja postuka je prijedlog određenih lica. Prijedlog mogu podnijeti: organ starateljstva, bračni supružnik lica kome se oduzima poslovna sposobnost, njegovi krvni srodnici u pravoj liniji,ushodnoj i nishodnoj, a u pobočnoj liniji do drugog stepena kako je to navedeno u članu 326. Porodičnog zakona Federacije BiH. Prema tom zakonu su braća i sestre, punorodni i polurodni, jedino u mogućnosti od srodnika koji pripadaju srodstvu u pobočnoj liniji da stave predlog za pokretanje postupka za oduzimanje poslovne sposobnosti,bez obzira da li žive u zajedničkom domaćinstvu sa licem kome se oduzima poslovna sposobnost.Za razliku od ovog zakonskog rješenja,član 29. Zakona o vanparničnom postupku Republike Srpske, a isto tako i član 28. Zakona o vanpraničnom postupku Brčko distrikta BiH ograničavaju koja su to lica od krvnih srodnika koja mogu podnijeti prijedlog za pokretanje postupka za oduzimanje poslovne sposobnosti. To su u svakom slučaju dijete i roditelj, a za druge krvne srodnike, djeda, babu, brata, sestru samo ukoliko trajno žive u istom domaćinstvu sa licem za koje se predlaže oduzimanje poslovne sposobnosti. Porodični zakon Federacije BiH ne predviđa mogućnost da druga lica pokrenu postupak za oduzimanje poslovne sposobnosti, u koliko trajno žive sa licem kojemu se treba oduzeti poslovna sposobnost. Međutim, Zakon o vanparničnom postupku R Srpske i Zakon o vanparničnom postupku Brčko distrikta predviđaju da druga lica ukoliko trajno žive u istom porodičnom domaćinstvu sa licem za koje predlažu oduzimanje poslovne sposobnosti mogu podnijeti sudu prijedlog. Zakonski se čak daje mogućnost i licu protiv koga se treba pokrenuti postupak za oduzimanje poslovne sposobnosti da podnese prijedlog ,ukoliko može da shvati značaj i pravne posljedice toga prijedloga. Takvu odredbu nema Porodični zakon BiH ,ali takvu mogućnost dozvoljava jedino ako se radi o licu kojemu je ranije oduzeta poslovna sposobnost, pa sada predlaže da mu se vrati poslovna sposobnost. Zakon o vanparničnom postupku R Srpske i Brčko distrikta predviđa mogućnost da i druga lica, ukoliko je to predviđeno zakonom, mogu podnijeti prijedlog.

Organ starateljstva je u svakom slučaju, prema svim zakonima ,ovlašteni predlagač za oduzimanje poslovne sposobnosti. Tužilac može pokreniti postupak po Zakonu o vanparničnom postupku RS i Zakonu Brčko distrikta dok prema Porodičnom zakonu Federacije BiH tužilac to ne može učiniti, a u članu 30. Zakona o vanparničnom postupku Federacije BiH bila je predviđena mogućnost da i tužilac stavi prijedlog. Za odlučivanje o prijedlogu za oduzimanje poslovne sposobnosti mjesno je nadležan sud po mjestu prebivališta lica koje se stavlja pod starateljstvo. Pri tome važno je utvrditi gdje je bilo prebivalište prije nego što je takvo lice eventualno smješteno u zdravstvenu ustanovu.

Prijedlog se podnosi nadležnom sudu i sud je dužan da odmah po prijemu istog obavjesti službu nadležnu za poslove vođenja matičnih knjiga u koje je upisano lice kome se oduzima poslovna sposobnost, radi evidentiranja vođenja postupka. Sud ima istu obavezu i prema zemljišno knjižnom uredu suda na čijoj teritoriji se nalaze nekretnine lica kome se treba oduzeti poslovna sposobnost, da bi se izvršila zabilježba pokretanja postupka.

Sud zakazuje ročište. Na ročište je sud obavezan pozvati predlagača, staraoca lica kome se oduzima poslovna sposobnost, odnosno njegovog privremenog zastupnika i organ starateljstva, a lice kome se oduzima poslovna sposobnost samo ako je u stanju, po ocjeni suda ,da shvati značaj i pravne posledice svog učenja u postupku. Privremeni staralac zastupa u vanparničnom postupku lice za koje je pokrenut postupak za oduzimanje poslovne sposobnosti. Za razliku od stalnog staraoca, ovlašćenja privemenog staraoca su ograničena. Na privremeno starateljstvo primjenjuju se odredbe Porodičnog zakona o ovlašćenjima staratelja maloljetnih lica koji su navršili 15 godina života, ali organ starateljstva može, ako je to potrebno i proširiti na njega odredbe o starateljstvu nad maloljetnicima koji nisu navršili 15 godina života (član 212. stav 2. Porodičnog zakona R.Srpske), dok Porodični zakon Federacije BiH dobnu granicu snižava na 14 godina života maloljetnika. Dužnost privremenog staraoca prestaje kada se postavi stalni staralac ili kad odluka suda da nema mjesta oduzimanju poslovne sposobnosti postane pravosnažna. Svi zakoni dozvoljavaju sudu da, ukoliko je lice kome se oduzima poslovna sposobnost smješteno u zdravstvenu ustanovu, može održati ročište u toj ustanovi, što znači da istom može prisustvovati i predlagač.

U toku postupka sud mora izvesti dokaz pregledom vještaka medicinske struke odgovarajuće specijalnosti koji mora dati nalaz i mišljenje o duševnom stanju lica i sposobnostima za rasuđivanje. Obaveza je sudije da bude prisutan kada se vrši vještačenje, osim kad se vještačenje obavlja u zdravstvenoj ustanovi.

Porodični zakon Federacije BiH traži da nalaz vještaka bude u pisanom obliku dok ostali zakoni to ne traže, ali je sudska praksa formirana tako da se traži od vještaka da dostavi pisani nalaz i mišljenje. Smatramo da je obavljanje vještačenja u prisustvu sudije moguće samo u slučaju kad je to moguće bez dužeg promatranja koje se obavlja u zdravstvenoj ustanovi, a u slučaju kada medicinski vještak tvrdi da je neophodno da se lice smjesti u zdravstvenu ustanovu onda, pod uslovom da sud donese takvo rješenje, ne bi bilo potrebe da sudija prisustvuje vještačenju.

Vještak medicinske struke je odlučujući kod oduzimanja poslovne sposobnosti. Sud ovisi o medicinskom vještačenju, jer upravo vještak u većini slučjeva odlučuje o tome da li će sud oduzeti ili ograničiti poslovnu sposobnost toga lica.

Sud ima mogućnost da odloži donošenje rješenja o ograničenju poslovne sposobnosti zbog zloupotrebe alkohola ili drugih opojnih sredstava ako se osnovano može očekivati da će se lice prema kome se postupak vodi uzdržati od zloupotebe alkohola ili drugih opojnih sredstava.To je slobodna procjena sudije u svakom konkretnom slučaju.U svakom slučaju sud mora odložiti donošenje rješenja o ograničenju poslovne sposobnosti iz ovih razloga ako se lice samoinicijativno ili na prijedlog suda podvrgne liječenju u zdravstvenoj ustanovi. Interesantno je da Porodični zakon Federacije BiH nema imperativni nalog sudu da odloži donošenje rješenja o ograničenju poslovne sposobnosti već samo daje mogućnost sudu, ali ne i obavezu, da odloži donošenje rješenja. O odlaganju donošenja rješenja o ograničenju poslovne sposobnosti sud odlučuje rješenjem. Odlaganje može biti na vrijeme od 6 do 12 mjeseci. U koliko lice kome se ograničava poslovna sposobnost izbjegava liječenje u vrijeme odlaganja rješenja takvo rješenje se opoziva.

Kad sud odluči da su ispunjeni svi uslovi za oduzimanje poslovne sposobnosti ili njezino ograničavanje, onda će takvo rješenje dostaviti predlagaču, licu kome se oduzima poslovna sposobnost, njezinom staraocu i organu starateljstva. Rok za žalbu protiv rješenja o oduzimanju poslovne sposobnosti je 3 dana od dana prijema rješenja.

Prvostepeni sud je dužan žalbu sa spisima dostaviti drugostepenom sudu, koji je dužan u povodu žalbe donijeti odluku u roku od 3 dana od prijema žalbe, a prema članu 337. Porodičnog zakona Federacije BiH taj rok je znatno duži i to je 15 dana od dana prijema žalbe. Obaveza je suda da pravosnažno rješenje o oduzimanju poslovne sposobnosti dostavi nadležnom organu za vođenje matičnih knjiga radi upisa u matičnu knjigu rođenih i zemljišno knjižnom sudu. Pravosnažnu odluku o oduzimanju odnosno ograničenju poslovne sposobnosti sud je dužan da bez odlaganja dostavi nadležnom organu starateljstva koji mora ,u roku od 30 dana od dana prijema odluke suda, lice kome je oduzeta poslovna sposobnost staviti pod starateljstvo.

**Dužnosti organa starateljstva i staraoca**

Sam postupak stavljanja pod starateljstvo i određivanje staraoca istovjetan je sa postupkom stavljanja maloljetnika pod starateljstvo, kako u pogledu izbora staraoca,utvrđivanja njegove sposobnosti i podobnosti, pozivanja srodnika da se prime ove dužnosti tako i u pogledu postuka prijema dužnosti staraoca i svih drugih radwi vezanih za taj prijem.

Staralac lica kome je oduzeta, odnosno ograničena poslovna sposobnost dužan je da se stara o ličnosti tog lica, prije svega vodeći računa o uzrocima zbog kojih je oduzeta ,odnosno ograničena poslovna sposobnost tog lica, i nastojati da se uzroci otklone i ta lica osposobe za samostalan rad.

Porodični zakon Republike Srpske daje mogućnost organu starateljstva da licu, kome je djelimično oduzeta poslovna sposobnost, odredi poslove koje to lice može preduzimati samostalno. Porodični zakon Federacije BiH navodi koje to pravne poslove štićenik kojemu je ograničena poslovna sposobnost može sam sklapati. To su poslovi kojima stiče prava pod uslovom da zakonom nije drugačije određeno, a može davati samostalno izjave koje se tiču ličnih stanja, ukoliko nije zakonom drugačije određeno ili odlukom organa starateljstva. Za pravne poslove kojima raspolaže imovinom potrebna je saglasnost staratelja.

Organ starateljstva ima dvostruke obaveze i zadatke. S jedne strane on ostvaruje samostalan uvid u stanje zdravlja i uspješnost primjene starateljske zaštite nad štićenikom, a s druge on ostvaruje nadzor nad staraocem.

**Prestanak starateljstva nad licima kojima je oduzeta poslovna sposobnost**

Starateljstvo nad licima kojima je oduzeta poslovna sposobnost prestaje pravnim putem, vraćanjem poslovne sposobnosti, koji postupak se vodi kao vanparnični i na njega se primjenjuju odredbe zakona o oduzimanju poslovne sposobnosti. To znači da prijedlog sudu za vraćanje poslovne sposobnosti mogu podnijeti sva ona lica, odnosno organi koji su ovlašteni za pokretanje postupka za oduzimanje poslovne sposobnosti. To znači da isti vanparnični sud donosi odluku o vraćanju poslovne sposobnosti. Sud može odlučiti da licu kome je ranijim rješenjem bila oduzeta poslovna sposobnost, sada bude samo djelomično oduzeta poslovna sposobnost ako je to lice djelimično sposobno da se stara o sebi i o svojim pravima i interesima. Sud je dužan odmah da pravosnažnu odluku suda o vraćanju poslovne sposobnosti dostavi organu starateljstva. Organ starateljstva u takvom slučaju mora odmah donijeti rješenje o prestanku starateljstva i o razrješenju staraoca od dužnosti.

Staralac je dužan da podnese izještaj o svom radu i računu stanja imovine štićenika u trenutku prestanka starateljstva.

**Vraćanje poslovne sposobnosti** - Kad prestanu razlozi zbog kojih je oduzeta poslovna sposobnost, sud će po službenoj dužnosti ili na prijedlog lica koja su ovlašćena da pokrenu postupak za oduzimanje poslovne sposobnosti, sprovesti postupak i zavisno od njegovih rezultata donijeti rješenje kojim se protivniku predlagača potpuno ili djelimično vraća poslovna sposobnost.

U postupku vraćanja poslovne sposobnosti shodno se primjenjuju odredbe o oduzimanju poslovne sposobnosti

Troškove postupka oduzimanja i vraćanja poslovne sposobnosti snosi predlagač .

**ZADRŽAVANJE U ZDRAVSTVENOJ ORGANIZACIJI**

**Opšte napomene**

U ovom postupku odlučuje se o zadržavanju duševno bolesnog lica u zdravstvenoj ustanovi kada je zbog prirode bolesti neophodno da to lice bude ograničeno u slobodi kretanja ili kontaktiranja sa spoljnjim svijetom, kao i njegovom otpuštanju kad prestanu razlozi zbog kojih je zadržano. Cilj postupka je obezbjeđivanje staranja o licima koja se smiještaju u zdravstvenu organizaciju za liječenje duševnih bolesti, ali i sprečavanje eventualnih zloupotreba od strane drugih lica pa čak i same zdravstvene ustanove, s obzirom da se ova lica u te ustanove najčešće stavljaju protiv svoje volje. Pošto se ovdje radi o najširem ograničenju slobode kretanja ovih lica, Zakon o vanparničnom postupku RS je detaljno regulisao postupak prijema ovih lica u zdravstvenu ustanovu, kako u slučaju kada ona dolaze svojevoljno radi liječenja, tako i u slučaju kada se ona smiještaju bez njihove saglasnosti, odnosno bez odluke suda .

**Postupak dobrovoljnog zadržavanja** - Dobrovoljno liječenje i zadržavanje duševno bolesnog lica u zdravstvenoj organizaciji mora da ispunjava zakonom predviđene uslove da bi bilo punovažno. Lice koje stupa u ovu ustanovu radi liječenja mora dati svoju saglasnost:

1) u pismenom obliku pred ovlašćenim organom zdravstvene ustanove,

2) u prisustvu dva punoljetna lica, koja su poslovno sposobna i pismena, a nisu zaposlena u toj zdravstvenoj ustanovi i nisu krvni srodnici primljenog lica u pravoj liniji bez obzira na stepen srodstva, a u pobočnoj liniji zaključno sa četvrtim stepenom. Svjedok ne može biti ni bračni drug primljenog lica, srodnik po tazbini do drugog stepena, kao ni lice koje ga je dovelo u zdravstvenu organizaciju,

3) izjavu o dobrovoljnom stupanju u zdravstvenu organizaciju može dati samo lice koje je "prema prirodi bolesti u stanju da da takvu saglasnost", tj. koje je u stanju da shvati značenje i pravne posljedice takve izjave.

Ako lice bude primljeno u zdravstvenu organizaciju na liječenje, zdravstvena organizacija je dužna da u roku 24 časa o tom obavijesti sud podnošenjem pismenog obavještenja.

**Postupak prinudnog zadržavanja**

Sudski postupak se uvijek vodi kada nisu ispunjeni uslovi za dobrovoljno stupanje u zdravstvenu organizaciju. Postupak se pokreće prijavom zdravstvene ustanove sudu. Ova ustanova je dužna da u roku od 24 časa od prijema lica koje nije dalo saglasnost za smještaj, o tome obavijesti sud na čijem se području nalazi ta organizacija. Obaveštenje mora da sadrži podatke o primljenom licu i licu koje ga je dovelo u zdravstvenu organizaciju. Uz obavještenje zdravstvena organizacija treba da dostavi sudu, po mogućnosti, i podatke o prirodi i stepenu bolesti sa raspoloživom medicinskom dokumentacijom. Zdravstvena organizacija je dužna da sudu podnese prijavu i kad je primljeno lice opozvalo ranije datu saglasnost za stupanje u ovu ustanovu, a ovlašćeno lice ili organ te zdravstvene organizacije smatra da je potrebno njegovo dalje zadržavanje. Rok od 24 časa za obavještavanje suda teče od dana opozivanja saglasnosti. Čim sud primi prijavu ili na drugi način sazna za prinudno zadržavanje u zdravstvenoj organizaciji, vodi postupak po službenoj dužnosti.

Obavještenja sudu ne podnose se ako je duševno bolesno lice zadržano u zdravstvenoj organizaciji na osnovu odluke donesene u postupku za oduzimanje poslovne sposobnosti ili u krivičnom, odnosno prekršajnom postupku.

Nakon pokretanja postupka o zadržavanju duševno bolesnog lica u zdravstvenoj organizaciji, sud će preduzeti mjere da to lice odmah pregleda vještak medicinske struke odgovarajuće specijalnosti i da dâ nalaz i mišljenje o duševnom stanju i sposobnosti za rasuđivanje.

Sud je dužan da ispita sve okolnosti koje su od značaja za donošenje rješenja i da sasluša sva lica koja imaju saznanje o bitnim činjenicama. Ukoliko je to moguće, i ako to neće štetno uticati na zdravlje duševno bolesnog lica, sud će saslušati i to lice.

Postupak je hitan, a to se najbolje vidi po kratkom zakonskom roku za donošenje odluke.

Po završenom postupku sud je dužan odmah, a najkasnije u roku od tri dana, da donese rješenje kojim će odlučiti da li se lice zadržano u zdravstvenoj organizaciji može i dalje zadržati ili će se pustiti iz zdravstvene ustanove. O svojoj odluci sud obavještava organ starateljstva. Najduže vrijeme zadržavanja u zdravstvenoj ustanovi iznosi godinu dana. Medutim, ako zdravstvena ustanova ocijeni da zadržano lice treba da ostane na liječenju i po isteku vremena određenog u rješenju suda, dužna je da 30 dana prije isteka tog vremena predloži sudu produženje zadržavanja. Suprotno, sud može i prije isteka vremena određenog za zadržavanje u zdravstvenoj ustanovi, po službenoj dužnosti ili na prijedlog zadržanog lica, njegovog staratelja kao i lica, odnosno organa iz člana 30. Zakona, da odluči o puštanju lica iz zdravstvene ustanove, ako utvrdi da se njegovo zdravstveno stanje poboljšalo u tolikoj mjeri da su prestali razlozi za dalje zadržavanje.

Žalbu protiv rješenja o zadržavanju u zdravstvenoj ustanovi i puštanju iz ove organizacije mogu izjaviti zdravstvena ustanova koja je zadržala duševno bolesno lice, zadržano lice, njegov staratelj, odnosno privremeni zastupnik i organ starateljstva i to u roku od osam dana od dana prijema rješenja.

Žalbu, zajedno sa spisima, prvostepeni sud će bez odlaganja dostaviti drugostepenom sudu koji je dužan da donese odluku u roku od tri dana od dana prijema žalbe.

Troškove postupka snosi opština na čijem području zadržano lice ima prebivalište odnosno boravište.

Osnovni sud u Bijeljini je rjesenjem broj 80 0 V 087953 17 V je LZ uputio u JZ Zavod za psihijatriju Sokolac na osnovu prijedloga Cetra za socijalni rad Bijeljina. JZ je pusten iz pritvora jer je postupak broj 80 0 K 85036 17 KPS prekinut i predate je Cetru za socijalni rad Bijeljina radi preduzimanja svih nuznih radnji prema odredbama Zakona o zastiti lica sa mentalnim poremecajem a radi prisilnog zadrzavanja JZ u odgovarajucoj zdravstvnoj ustanovi. Nakon godinu dana sud je produzio istom boravak , na prijedlog zdravstvene ustanove , jer se njegovo zdravstveno stanje nije popravillo.

U Bijeljini 14.05.2019.godine Sudija

Selma Šaćirović