



**Република Србија**  
**ВРХОВНИ КАСАЦИОНИ СУД**

Кзз 311/2022

31.03.2022. године

Београд

**У ИМЕ НАРОДА**

Врховни касациони суд, у већу састављеном од судија: Радмиле Драгичевић Дичић, председника већа, Светлане Томић Јокић, Невенке Важић, Дубравке Дамјановић и Драгана Аћимовића, чланова већа, са саветником Сањом Живановић, записничарем, у кривичном предмету окривљеног Радомира Качавенде, због кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61. КЗ, одлучујући о захтеву за заштиту законитости браниоца окривљеног, адвоката Николе Столића, поднетом против правноснажних пресуда Вишег суда у Сремској Митровици К 3/21 од 04.10.2021. године и Апелационог суда у Новом Саду Кж1 1004/21 од 29.12.2021. године, у седници већа одржаној дана 31.03.2022. године, већином гласова је донео

**ПРЕСУДУ**

**УСВАЈА СЕ**, као основан, захтев за заштиту законитости браниоца окривљеног Радомира Качавенде, адвоката Николе Столића, због повреде кривичног закона из члана 439. тачка 1) ЗКП, па се **ПРЕИНАЧУЈУ** правноснажне пресуде Вишег суда у Сремској Митровици К 3/21 од 04.10.2021. године и Апелационог суда у Новом Саду Кж1 1004/21 од 29.12.2021. године, тако што:

**окривљени Радомир Качавенда**, ЈМБГ ..., од оца АА и мајке ББ, девојачко ..., рођен ...1983. године у ..., држављанин Републике Србије, са пребивалиштем у ..., у улици ... број .. и боравиштем у улици ... број .., писмен, са завршеном средњом стручном спремом, по занимању ..., запослен у предузећу „ВВ“ у ..., са месечним примањима од 20.000,00 – 40.000,00 динара, без покретне и непокретне имовине, живи у ванбрачној заједници, отац једног малолетног детета, прекршајно кажњаван, осуђиван пресудом страног суда – суд у Ајзенштату, Република Аустрија број 008ХВ61/2017w од 20.09.2017. године, због кривичног дела кријумчарење, прослеђивање и поседовање новца који је копиран или фалсификован, на казну затвора у трајању од 30 (тридесет) месеци, против ког се води кривични поступак пред Вишим судом у Новом Саду и пред Основним судом у Старој Пазови због кривичног дела из члана 246а. став 1. КЗ,

**КРИВ ЈЕ**

што је:

1. Дана 15.10.2019. године, око 23 часа, у ..., у улици ..., у путничком моторном такси возилу марке „Seat Altea“, регистарске ознаке ... којим је управљао, неовлашћено ради даље продаје држао једну провидну најлон кесу са 10 пакетића од провидне најлон кесе у којима је била сува биљна материја зелене боје и део суве биљке зелене боје, укупне нето масе 8,46 грама (0,81 грам + 0,92 грама + 0,80 грама + 0,73 грама + 0,85 грама + 0,82 грама + 0,77 грама + 0,85 грама + 0,88 грама + 0,82 грама + 0,21 грам), који су се налазили у простору возачевих врата, за коју суву биљну материју је вештачењем у Националном центру за криминалистичку форензику, Одсек Регионални центар за криминалистичку форензику у Ужицу, утврђено да представља опојну дрогу Cannabis (конопља) која у себи садржи тетрахидроканабинол (ТНС) у масеном уделу већем од 0,30%, а Cannabis се налази у Правилнику о утврђивању Списка психоактивних контролисаних супстанци на Списку психоактивних контролисаних супстанци (Службени гласник РС“ број 38/19 од 31.05.2019. године) под редним бројем 47 Листе 1, под редним бројем 9 Листе 2, а психоактивна компонента ТНС под редним бројем 47 Листе 4, као и прашкасту материју жућкастобеле боје, једним делом у грумену, упаковану у једну жуту провидну најлон кесу, нето масе 8,86 грама, и 15 пакетића од беле провидне најлон кесе у којима је прашкаста материја жућкастобеле боје, делом у грумену, укупне нето масе 8,10 грама, које најлонске кесе су се налазиле у кутији цигарета пронађеној код мењача предметног возила, за коју прашкасту материју жућкастобеле боје је вештачењем у Националном центру за криминалистичку форензику, Одсек Регионални центар за криминалистичку форензику у Ужицу, утврђено да се ради о опојној дроги амфетамин која се налази у Правилнику о утврђивању Списка психоактивних контролисаних супстанци на Списку психоактивних контролисаних супстанци („Службени гласник РС“ број 38/19 од 31.05.2019. године) под редним бројем 2 Листе 5, које су одузете од стране овлашћених радника полиције, као и једна дигитална вага за прецизно мерење која је пронађена у прегради испред сувозачевог места, а окривљени је био урачунљив, свестан свога дела, хтео његово извршење и знао да је исто забрањено;

2. Дана 17.11.2019. године, око 01,15 часова, у ..., у улици ... број .., у путничком моторном возилу марке „Seat Altea“, регистарске ознаке ... којим је управљао, неовлашћено ради даље продаје држао прашкасту супстанцу бело жуте боје, у грумену, упаковану у провидну пластичну кутију, са белим пластичним поклопцем, нето масе 79,10 грама, за коју је вештачењем у Националном центру за криминалистичку форензику, Одсек Регионални центар за криминалистичку форензику у Ужицу утврђено да се ради о опојној дроги амфетамин која се налази у Правилнику о утврђивању Списка психоактивних контролисаних супстанци на Списку психоактивних контролисаних супстанци („Службени гласник РС“ број 38/19 од 31.05.2019. године) под редним бројем 2 Листе 5, која је одузета од стране овлашћених радника полиције, а окривљени је био урачунљив, свестан свога дела, хтео његово извршење и знао да је исто забрањено.

**- чиме је извршио продужено кривично дело неовлашћена производња и стављање и промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61 КЗ,**

па га Врховни касациони суд применом напред наведених законских одредби и одредби члана 4, 42, 43, 45 и 54 КЗ

**О С У Ђ У Ј Е**

на казну затвора у трајању од 4 (четири) године.

На основу одредбе члана 87. КЗ у вези члана 246. став 8. КЗ окривљеном Радомиру Качавенди изриче се

**М Е Р А Б Е З Б Е Д Н О С Т И**  
**о д у з и м а њ а п р е д м е т а**

и то: 8,46 грама опојне дроге канабис, укупно 96,06 грама опојне дроге амфетамин и једне дигиталне ваге.

На основу одредбе члана 535. ЗКП од окривљеног Радомира Качавенде одузима се 87,08 грама опојне дроге канабис.

У осталом делу правноснажна пресуда остаје неизмењена.

**О б р а з л о ж е њ е**

Пресудом Вишег суда у Сремској Митровици К 3/21 од 04.10.2021. године окривљени Радомир Качавенда оглашен је кривим због кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61. КЗ и осуђен на казну затвора у трајању од четири године.

Истом пресудом на основу члана 87. КЗ у вези члана 246. став 7. КЗ окривљеном Радомиру Качавенди изречена је мера безбедности одузимања предмета и то „једна пвц кесица у којој се налазила сасушена материја налик на опојну дрогу „марихуану“ бруто масе 13,47 грама, један кутија цигарета у којој се налазила жута пвц кесица у којој се налазила бела прашкаста материја сумњива на опојну дрогу „спид“ бруто масе 13,65 грама, 15 белих пвц кесица у којима се налазила бела прашкаста материја сумњива на опојну дрогу „спид“ бруто масе 10,55 грама, једна дигитална вагица за прецизно мерење сиве боје са оштећеним пластичним поклопцем, а као у потврди о привремено одузетим предметима ПС Стара Пазова од 15.10.2019. године, затим једна провидна пластична кутија са белим поклопцем у којој се налазила бела прашкаста материја налик на опојну дрогу „спид“ бруто масе заједно са пластичном кутијом 132 грама, а као у потврди о привремено одузетим предметима ПС Стара Пазова од 17.11.2019. године, једна пвц кесица са сасушеном биљном материјом сумњивом на опојну дрогу марихуану укупне бруто масе 99 грама, а као у потврди о привремено одузетим предметима ПС Стара Пазова од 21.01.2020. године“.

Окривљени је обавезан на плаћање трошкова кривичног поступка одређених у изреци пресуде.

Пресудом Апелационог суда у Новом Саду Кж1 1004/21 од 29.12.2021. године делимичним усвајањем жалбе браниоца окривљеног Радомира Качавенде, у погледу одлуке о кривичној санкцији, преиначена је пресуда Вишег суда у Сремској Митровици К 3/21 од 04.10.2021. године тако што је Апелациони суд у Новом Саду, окривљеног Радомира Качавенду, због продуженог кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61. КЗ, за које је првостепеном пресудом оглашен кривим, осудио на казну затвора у трајању од 4 (четири) године па је према окривљеном на основу члана 87. КЗ у вези члана 246. став 8. КЗ изрекао меру безбедности одузимања предмета и то „пвц кесице у

којој се налазила опојна дрога „марихуана“ бруто масе 13,47 грама, кутија цигарета у којој је и жута пвц кесица за амфетамин тзв.опојну дрогу „спид“ бруто масе 13,65 грама, 15 белих пвц кесица у којима се налазила опојна дрога амфетамин тзв.“спид“ бруто масе 10,55 грама, дигитална вагица за прецизно мерење сиве боје са оштећеним пластичним поклопцем, затим провидна пластична кутија са белим поклопцем у којој се налазила опојна дрога амфетамин тзв.“спид“ бруто масе заједно са пластичном кутијом 132 грама, пвц кеса са опојном дрогом „марихуана“ укупне бруто масе 99 грама“, док је у преосталом делу жалба браниоца окривљеног одбијена као неоснована, а првостепена пресуда у непреиначеном делу потврђена.

Против наведених правноснажних пресуда бранилац окривљеног Радомира Качавенде, адвокат Никола Столић, поднео је захтев за заштиту законитости, због повреде кривичног закона из члана 439. тачка 1) ЗКП, са предлогом да Врховни касациони суд усвоји захтев за заштиту законитости, укине у целини побијане пресуде и предмет врати првостепеном суду на поновно одлучивање.

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

Захтев за заштиту законитости је основан.

Основано се захтевом за заштиту браниоца окривљеног Радомира Качавенде, адвоката Николе Столића, указује да је побијаним пресудама повређен кривични закон из члана 439. тачка 1) ЗКП на штету окривљеног, јер изрека правноснажне првостепене пресуде у погледу радњи предузетих 21.01.2020. године не садржи законске елементе кривичног дела неовлашћена производња и стављање и промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ које је ушло у састав продуженог кривичног дела неовлашћена производња и стављање и промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61. КЗ за које је окривљени правноснажно осуђен.

Кривично дело неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ чини онај ко неовлашћено производи, прерађује, продаје или нуди на продају или ко ради продаје, купује, држи или преноси или ко посредује у продаји или куповини или на други начин неовлашћено ставља у промет супстанце или препарате који су проглашени за опојну дрогу.

Радња кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ алтернативно је одређена, а учинилац у сваком случају мора поступати неовлашћено, јер је производња, прерада и промет супстанци или препарата који су проглашени за опојне дроге, у одређене сврхе дозвољена.

Продужено кривично дело из члана 61. став 1. КЗ чини више истих или истоврсних кривичних дела учињених у временској повезаности од стране истог учиниоца које представљају целину због постојања најмање две од следећих околности: истоврсности оштећеног, истоврсности предмета дела, коришћења исте

ситуације или истог трајног односа, јединства места или простора извршења дела или јединственог умишљаја учиниоца.

Према стању у списима предмета, окривљени Радомир Качавенда оглашен је кривим због продуженог кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61. КЗ, које је извршио у периоду од 15.10.2019. године до 21.01.2020. године, конкретно дана 15.10.2019. године, дана 17.11.2019. године и 21.01.2020. године.

Из изреке побијане правноснажне пресуде у погледу радњи предузетих 21.01.2020. године, произлази да је окривљени Радомир Качавенда у време и на месту описаним у изреци пресуде, у стању урачунљивости, свестан свога дела и његове забрањености, чије је извршење хтео, „ради продаје држао једну провидну пластичну кесу са сувом зеленом биљном материјом нето масе 87,08 грама“.

По становишту Врховног касационог суда, наведено дело окривљеног, није по закону кривично дело јер чињенични опис дела извршеног 21.01.2020. године, у изреци првостепене пресуде, не садржи све елементе кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став става 1. КЗ, на шта се основано указује захтевом за заштиту законитости браниоца окривљеног.

У конкретном случају, у изреци првостепене пресуде није наведена радња извршења као објективни елемент кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1 КЗ односно да је окривљени неовлашћено ради продаје држао супстанце или препарате који су проглашени за опојне дроге.

Према томе, у радњама окривљеног од 21.01.2020. године како су описане у оптужници и правноснажној пресуди, недостаје опис радње кривичног дела из члана 246. став 1. КЗ, па ово дело није кривично дело и самим тим није могло ући у састав продуженог кривичног дела за које је окривљени оглашен кривим.

Погрешно је, према томе, становиште нижестепених судова да радње које је окривљени предузео 21.01.2020. године, а које су описане у изреци побијане првостепене пресуде, садрже елементе кривичног дела из члана 246. став 1. КЗ и као такве улазе у састав продуженог кривичног дела, па је првостепени суд учинио повреду кривичног закона из члана 439. тачка 1) ЗКП на штету окривљеног, коју није отклонио другостепени суд, на шта се основано указује захтевом за заштиту законитости браниоца окривљеног.

Сходно наведеном, Врховни касациони суд је усвајајући захтев за заштиту законитости браниоца окривљеног Радомира Качавенде, адвоката Николе Столића, као основан, преиначио побијане правноснажне пресуде тако што је из чињеничног описа продуженог кривичног дела неовлашћена производња и стављање у промет опојних дрога из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61. КЗ, изоставио дело извршено 21.01.2020. године.

Одлучујући о кривичној санкцији Врховни касациони суд је прихватио утврђене олакшавајуће и отежавајуће околности на страни окривљеног од стране нижестепених судова, па је на основу члана 4, 42, 43, 45. и 54. КЗ окривљеног

Радомира Качавенду осудио на казну затвора у трајању од 4 (четири) године, налазећи да је овако изречена казна затвора сразмерна степену кривице окривљеног, степену угрожености заштићеног добра и да ће се изреченом казном постићи како општа, тако и појединачна сврха изрицања кривичних санкција.

Врховни касациони суд је у складу са одредбом члана 87. КЗ у вези члана 246. став 8. КЗ окривљеном Радомиру Качавенди изрекао меру безбедности одузимања предмета и то: 8,46 грама опојне дроге канабис, укупно 96,06 грама (8,86 грама + 8,10 грама + 79,10 грама) опојне дроге амфетамин и једне дигиталне ваге с обзиром на то да је реч о предметима и средствима извршења продуженог кривичног дела из члана 246. став 1. КЗ у вези члана 61. КЗ, за које је окривљени оглашен кривим и чије одузимање је по закону обавезно.

На основу одредбе члана 535. ЗКП Врховни касациони суд од окривљеног Радомира Качавенде одузима 87,08 грама опојне дроге канабис оцењујући да могућност злоупотребе ове опојне дроге, налаже њено одузимање из разлога опште безбедности.

Из изнетих разлога, Врховни касациони суд је на основу одредбе члана 492. став 1. тачка 2) ЗКП одлучио као у изреци ове пресуде.

**Записничар-саветник**  
**Сања Живановић, с.р.**

**Председник већа-судија**  
**Радмила Драгичевић Дичић, с.р.**

За тачност отправка  
Управитељ писарнице  
Марина Антонић