

U IME NARODA

APELACIONI SUD CRNE GORE, u vijeću sastavljenom od sudija; Zorana Smolovića, kao predsjednika vijeća, Milivoja Katnića i Radmile Mijušković, kao članova vijeća, uz sudjelovanje namještenika suda Slobodanke Vojvodić, kao zapisničara, u krivičnom predmetu protiv optuženih Biro Gabora i Ordog Gabora, zbog krivičnog djela - zloupotreba ovlašćenja u privredi iz čl. 276. st. 2 u vezi st. 1 tač. 3 Krivičnog zakonika (Kz-a), rješavajući po žalbi VDT - Odjeljenja za suzbijanje organizovanog kriminala, korupcije, terorizma i ratnih zločina Podgorica, izjavljene na presudu Višeg suda u Podgorici Ks.br.50/2009 od 22.03.2010.godine, nakon sjednice održane dana 24.09.2010. godine, kojoj je prisustvovao branilac optuženih adv. Saša Babović, a nakon tajnog vijećanja i glasanja, istog dana donio je

P R E S U D U

I Odbija se kao neosnovana žalba VDT Odjeljenja za suzbijanje organizovanog kriminala, korupcije, terorizma i ratnih zločina iz Podgorice, izjavljena protiv presude Višeg suda u Podgorici Ks.br.50/2009 od 22.03.2010.godine.

II Povodom žalbe VDT Odjeljenja za suzbijanje organizovanog kriminala, korupcije, terorizma i ratnih zločina iz Podgorice, a po službenoj dužnosti p r e i n a č a v a s e presuda Višeg suda u Podgorici Ks.br.50/2009 od 22.03.2010.godine, tako što se optuženi Biro Gabor i Ordog Gabor, za krivično djelo zloupotreba ovlašćenja u privredi iz čl. 276. st. 2 u vezi st. 1 tač. 3 Kz-a, o s l o b a đ a j u o d o p t u ž b e, na osnovu čl. 363 st.1 tač. 1 Zakonika o krivičnom postupku (Zkp-u), jer djelo za koje su optuženi nije krivično djelo.

U ostalom dijelu prvostepena presuda ostaje neizmijenjena.

O b r a z l o ž e n j e

Presudom Višeg suda u Podgorici Ks.br.50/2009 od 22.03.2010.godine na osnovu čl.363 st. 1 tač.3 Zkp-a optuženi Biro Gabor i Ordog Gabor, oslobođeni su od optužbe kojom je bilo predstavljeno da su izvršili krivično djelo zloupotreba ovlašćenja u privredi iz čl. 276. st. 2 u vezi st. 1 tač. 3 Kz-a, činjenično opisano u izreci te presude, usled nedostatka dokaza.

Istom presudom je odlučeno da troškovi krivičnog postupka padaju na teret budžetskih sredstava suda.

Protiv te presude žalbu je izjavilo VDT - Odjeljenje za suzbijanje organizovanog kriminala, korupcije, terorizma i ratnih zločina Podgorica, zbog bitne povrede odredaba krivičnog postupka, povrede krivičnog zakonika i pogrešno utvrđenog činjeničnog stanja, s

predlogom da ovaj sud uvaži žalbu i shodno čl. 385. st. 1 Zkp-a, nakon održanog pretresa donese presudu kojom će optužene Biro Gabora i Ordog Gabora oglasiti krivim za krivično djelo koje im se stavlja na teret i osuditi po zakonu ili ukoliko nađe da nije počinjena bitna povreda krivičnog postupka, preinači prvostepenu presudu, tako što će optužene oglasiti krivim za krivično djelo koje im se optužnicom stavlja na teret i osuditi na kaznu zatvora srazmjerno težini krivičnog djela i krivice optuženih kao izvršilaca.

Odgovor na žalbu državnog tužioca izjavio je branilac optuženih adv. Saša Babović iz Podgorice, s predlogom da ovaj sud odbije žalbu VDT Odjeljenje za suzbijanje organizovanog kriminala, korupcije, terorizma i ratnih zločina Podgorica kao neosnovanu i potvrdi prvostepenu presudu.

Na sjednici drugostepenog vijeća branilac optuženih je ostao pri navodima iz odgovora na žalbu i predlogu iz odgovora.

Po razmatranju pobijane presude, žalbe, odgovora na žalbu i svih spisa Višeg suda u Podgorici Ks.br. 50/09, pazeći po službenoj dužnosti na odredbe 388 Zkp-a, ovaj sud je odlučilo kao u izreci ove presude i o tome daje razloge:

U zakonito sprovedenom postupku, prvostepeni sud je pravilno utvrdio da nijesu dokazani navodi optužbe državnog tužioca da su optuženi kao odgovorna lica i to optuženi Biro Gabor, kao izvršni direktor, a optuženi Ordog Gabor, kao finansijski direktor, u preduzeću "Hungest Hotels Montenegro" DOO Herceg Novi, u namjeri da za svoje preduzeće pribave protivpravnu imovinsku korist u vezi sa izvršenjem poreskih obaveza i drugih dažbina, uskratili sredstva koja predstavljaju javni prihod u ukupnom iznosu od 95.542,07 €, na način, vrijeme i mjesto bliže predstavljeno u izreci pobijane presude, pa je optužene s pozivom na čl. 363. st. 1 tač 3 Zkp-a, oslobodio od optužbe, usled nedostatka dokaza.

Međutim, kako je od donošenja prvostepene presude do završetka drugostepenog postupka donijet Zakon o izmjenama i dopunama Krivičnog zakonika ("Sl. RCG", br. 25/10 koji je stupio na snagu dana 13.05.2010. godine, to je ovaj sud povodom žalbe državnog tužioca shodno čl. 133. st. 3 Kz-a (kojom odredbom je propisano ako je poslije izvršenja krivičnog djela izmijenjen zakon jednom ili više puta, primijenit će se zakon koji je najblaži za učinioca) primijenio Zakon o izmjenama i dopunama Krivičnog zakonika kao blažeg za optužene.

Naime, optužnicom Osnovnog državnog tužioca u Herceg Novom Kt.br. 276/07 od 02.09.2008. godine, ispravljene od strane VDT - Odjeljenje za suzbijanje organizovanog kriminala, korupcije, terorizma i ratnih zločina Podgorica podneskom Kts.br. 64/09 od 29.01.2010. godine, optuženima je stavljeno na teret izvršenje krivičnog djela zloupotreba ovlašćenja u privredi iz čl. 276. st. 2 u vezi st. 1 tač. 3 Kz-a, Radnje krivičnog djela iz čl. 276. Kz-a su različita, ali su u zakoniku, u stavu 1 istog člana, taksativno navedene i one mogu biti:

- a) stvaranje ili držanje nedozvoljene novčane, robne, ili druge vrijednosti fondova u zemlji ili inostranstvu (st. 1 tač. 1);
- b) neistinito prikazivanje stanja i kretanja sredstava i rezultata poslovanja (st.1 tač.2);
- c) uskraćivanje sredstava koja predstavljaju javni prihod (st.1 tač.3);
- d) korišćenje sredstava kojima se raspolaže protivno njihovoj namjeni (st.1 tač.4);

e) zloupotreba ovlašćenja u privredi na drugi način (st. 1 tač.5);

U stavu 2 čl. 276. propisan je teži oblik ovog krivičnog djela, ako je usled preduzetih radnji iz stava 1 ovog člana pribavljena imovinska korist velikog obima.

Kako je Zakonom o izmjenama i dopunama Krivičnog zakonika u čl. 74. st. 3 istog brisan st. 1 tač.3 (čl. 276) tako da nije više predviđena kao radnja izvršenja krivičnog djela zloupotreba ovlašćenja u privredi iz čl. 276. st. 1 tač. 3 Kz-a - uskraćivanje sredstava koja predstavljaju javni prihod (koja radnja je optuženima stavljena na teret), to je ovaj sud, povodom žalbe državnog tužioca a po službenoj dužnosti preinačio prvostepenu presudu i optužene Biro Gabora i Ordog Gabora oslobodio od optužbe na osnovu čl. 363 st. 1 tač. 1 Zkp-a. Prema tome, u konkretnom slučaju ne može se zaključiti da nema dokaza da su optuženi izvršili krivično djelo već da nema osnovnog obilježja krivičnog djela - nema radnje, a bez radnje nema krivičnog djela.

U ostalom dijelu prvostepena presuda je ostala neizmijenjena.

Sa iznijetih razloga, a na osnovu čl. 396 i 399 Zkp-u, odlučeno je kao u izreci ove presude.

APELACIONI SUD CRNE GORE
Podgorica, 24.09.2010.godine

Zapisničar
Slobodanka Vojvodić, s.r.

Predsjednik vijeća—sudija
Zoran Smolović, s.r.