

Еволуција концепта суд/трибунал: треба ли ићи у смјеру његове европеизације?

Bodul, Dejan; Bartulović, Željko; Matić Matešković, Ines

Source / Izvornik: Zbornik radova Pravnog fakulteta u Nišu - Collection of papers, Faculty of Law, Nis, 2021, LX, 153 - 172

Journal article, Published version

Rad u časopisu, Objavljena verzija rada (izdavačev PDF)

Permanent link / Trajna poveznica: <https://urn.nsk.hr/urn:nbn:hr:118:455494>

Rights / Prava: [In copyright/Zaštićeno autorskim pravom.](#)

Download date / Datum preuzimanja: 2024-05-05



Sveučilište u Rijeci
University of Rijeka

Repository / Repozitorij:

[Repository of the University of Rijeka, Faculty of Law](#)
[- Repository University of Rijeka, Faculty of Law](#)



UDK 34(058)



ISSN 0350-8501

УНИВЕРЗИТЕТ У НИШУ
ПРАВНИ ФАКУЛТЕТ

**ЗБОРНИК РАДОВА
ПРАВНОГ ФАКУЛТЕТА У НИШУ**

БРОЈ 92 | ГОДИНА LX | 2021

**COLLECTION OF PAPERS
FACULTY OF LAW, NIŠ**

Nº 92 | YEAR LX | 2021

НИШ, 2021.

ЗБОРНИК РАДОВА ПРАВНОГ ФАКУЛТЕТА У НИШУ

Ниш, 2021.

Издавач

Правни факултет у Нишу

За издавача

Проф. др Горан Обрадовић, декан

Главни и одговорни уредник

Др Иrena Pejić,

редовни професор Правног факултета Универзитета у Нишу

Уредништво

Др Иrena Pejić, редовни професор
Правног факултета Универзитета у Нишу

Др Невена Петрушић, редовни професор
Правног факултета Универзитета у Нишу

Др Драган Николић, редовни професор
Правног факултета Универзитета у Нишу
у пензији

Др Мирослав Лазић, редовни професор
Правног факултета Универзитета у Нишу

Др Марина Димитријевић, редовни
професор Правног факултета
Универзитета у Нишу

Др Небојша Раичевић, редовни професор
Правног факултета Универзитета у Нишу

Др Душица Миладиновић Стефановић,
ванредни професор Правног факултета
Универзитета у Нишу

Др Михајло Цветковић, ванредни
професор Правног факултета
Универзитета у Нишу

Марија Драгићевић, асистент Правног
факултета Универзитета у Нишу

Научни савет

Др Владимир Ђурић, научни сарадник
Института за упоредно право у Београду

Др Гордана Илић-Попов, редовни
професор Правног факултета
Универзитета у Београду

Др Весна Кнежевић Предић, редовни
професор Факултета политичких наука,
Универзитета у Београду

Др Хајрија Мујовић, научник саветник
Института друштвених наука у Београду

Др Душан Николић, редовни професор
Правног факултета Универзитета у
Новом Саду

Др Владан Петров, редовни професор
Правног факултета Универзитета у
Београду

Др Дарко Симовић, редовни професор
Криминалистичко-полицијског
Универзитета у Београду

Др Драгољуб Тодић, редовни професор
Института за међународну политику и
привреду у Београду

Др Сања Ђопић, виши научни сарадник
Института за криминолошка и
социолошка истраживања у Београду

Међународни редакциони одбор

Др Желько Бартуловић, редовни професор Правног факултета Свеучилишта у Ријеци, Хрватска

Др Мартин Белов, редовни професор Правног факултета, Универзитет "Климент Охридски" у Софији, Бугарска

Др Серјогин Андреј Викторовић, доцент Правног факултета Јужног федералног универзитета, Ростов на Дону, Руска Федерација

Dr Spyridon Vrelis, Professor emeritus, Faculty of Law, University of Athens, Prof. and Dr. h.c. (ELTE Budapest)

Dr Michael Geistlinger, професор Универзитета, Салцбург, Аустрија

Др Сашо Георгијевски, редовни професор Правног факултета "Јустинијан Први" у Скопљу, Република Северна Македонија

Dr Mustafa Yasan, доцент Правног факултета, Универзитет "Sakarya", Турска

Др Тодор Каламатијев, редовни професор Правног факултета "Јустинијан Први" у Скопљу, Република Северна Македонија

Др Златан Мешкић, редовни професор Правног факултета Универзитета у Зеници, Босна и Херцеговина

Др Дарко Радић, редовни професор Правног факултета у Бањој Луци, Република Српска, Босна и Херцеговина

Др Желько Радић, редовни професор Правног факултета Свеучилишта у Сплиту, Хрватска

Др Димитрије Ђеранић, доцент Правног факултета у Источном Сарајеву, Република Српска, Босна и Херцеговина

Уредник рубrike: др Михајло Цветковић, ванредни професор Правног факултета Универзитета у Нишу

Секретар Редакционог одбора: Марија Драгићевић,
асистент Правног факултета Универзитета у Нишу

Лектура радова и превод резимеа: Гордана Игњатовић (енглески)

Лектура: Александра Гојковић (српски)

Технички уредник: Ненад Милошевић

Технички уредник онлајн издања: Владимира Благојевић

Штампа: Медивест Ниш

Тираж: 100

Зборник радова Правног факултета у Нишу под називом Collection of Papers, Faculty of Law, Nis је у пуном тексту доступан у HeinOnline бази података, EBSCO бази Legal Source, као и у бази Central and Eastern European Online Library – CEEOL.

ЦЕНТАР ЗА ПУБЛИКАЦИЈЕ Правног факултета Универзитета у Нишу
18 000 Ниш, Трг краља Александра 11, тел. +381 18 200 501,
zbornik@prafak.ni.ac.rs
www.prafak.ni.ac.rs

COLLECTION OF PAPERS, FACULTY OF LAW, NiŠ

Niš, 2021

Publisher:

Faculty of Law, University of Niš

For the Publisher:

Prof. dr Goran Obradović, Dean

Editor-in-Chief:

Dr Irena Pejić, Full Professor

Faculty of Law, University of Niš

Editorial Board of the Law Faculty Journal

Dr Irena Pejić, Full Professor, Faculty of Law, University of Niš

Dr Nevena Petrušić, Full Professor, Faculty of Law, University of Niš

Dr Dragan Nikolić, Full Professor, Faculty of Law, University of Niš, Retired

Dr Miroslav Lazić, Full Professor, Faculty of Law, University of Niš

Dr Marina Dimitrijević, Full Professor, Faculty of Law, University of Niš

Dr Nebojša Raičević, Full Professor, Faculty of Law, University of Niš

Dr Dušica Miladinović Stefanović, Associate Professor, Faculty of Law, University of Niš

Dr Mihajlo Cvetković, Associate Professor, Faculty of Law, University of Niš

Marija Dragičević, Teaching Assistant, Faculty of Law, University of Niš

Scientific Council

Dr Vladimir Đurić, Research Associate, Institute of Comparative Law, Belgrade, Serbia

Dr Gordana Ilić-Popov, Full Professor, Faculty of Law, University of Belgrade, Serbia

Dr Vesna Knežević Predić, Full Professor, Faculty of Political Science, University of Belgrade, Serbia

Dr Hajrija Mujović, Research Fellow, Institute of Social Sciences, Belgrade, Serbia

Dr Dušan Nikolić, Full Professor, Faculty of Law, University of Novi Sad, Serbia

Dr Vladan Petrov, Full Professor, Faculty of Law, University of Belgrade, Serbia

Dr Darko Simović, Full Professor, University of Criminal Investigation and Police Studies Zemun, Belgrade, Serbia

Dr Dragoljub Todić, Full Professor, Institute of International Politics and Economics, Belgrade, Serbia

Dr Sanja Čopić, Senior Research Associate, Institute of Criminological and Sociological Research, Belgrade, Serbia

International Editorial Board

Dr Željko Bartulović, Full Professor, Faculty of Law, University of Rijeka, Croatia

Dr Martin Belov, Full Professor, Faculty of Law, Sofia University "St. Kliment Ohridski", Sofia, Bulgaria

Dr Seryogin Andrey Viktorovich, Assistant Professor, Faculty of Law, Southern Federal University, Rostov-on-Don, Russian Federation

Dr Spyridon Vrelis, Professor emeritus, Faculty of Law, University of Athens, Prof. and Dr. h.c. (ELTE Budapest)

Dr Michael Geistlinger, University of Salzburg, Department of Public International Law, Salzburg, Austria

Dr Sašo Georgijevski, Full Professor, Faculty of Law "Iustinianus Primus", Ss. Cyril and Methodius University, Skopje, Macedonia

Dr Mustafa Yasan, Assistant Professor, Faculty of Law, Sakarya University, Turkey

Dr Todor Kalamatijev, Full Professor, Faculty of Law "Iustinianus Primus", Ss. Cyril and Methodius University, Skopje, Macedonia

Dr Zlatan Meškić, Associate Professor, Faculty of Law, University of Zenica, Bosnia and Herzegovina

Dr Darko Radić, Full Professor, Faculty of Law, University of Banja Luka, Republic of Srpska, Bosnia and Herzegovina

Dr Željko Radić, Full Professor, Faculty of Law, University of Split, Croatia

Dr Dimitrije Ćeranić, Assistant Professor, Faculty of Law in East Sarajevo, Republic of Srpska, Bosnia and Herzegovina

Column Editor: Dr Mihajlo Cvetković

Secretary of the Editorial Board: Marija Dragićević

Proofreading and Translation (summaries): Gordana Ignjatović (English)

Proofreading: Aleksandra Gojković (Serbian)

Layout editor: Nenad Milošević

Online Journal editor: Vladimir Blagojević

Print: Medivest Niš

Circulation: 100

PUBLICATION CENTRE, Faculty of Law, University of Niš
Trg kralja Aleksandra 11, Niš 18000, Serbia

Telephone: +381 18 500 201,

E-mail: zbornik@prafak.ni.ac.rs

Website: <http://www.prafak.ni.ac.rs>

<http://www.ebscohost.com/public/legal-source>

<http://home.heinonline.org/titles/Law-Journal-Library/Collection-of-Papers-Faculty-ofLaw-Nis/?letter=C>

Central and Eastern European Online Library – CEEOL

САДРЖАЈ / CONTENTS

| | |
|---------------------------------|-----|
| Уводна реч | XI |
| Editor's Introductory Note..... | XII |

I ЧЛАНЦИ / ARTICLES

| | |
|---|-----|
| Предраг Цветковић, Уговор као алгоритам: уводна разматрања..... | 15 |
| <i>Contract as an Algorithm: Introductory considerations</i> | |
| Сенад Јашаревић, Горан Обрадовић, Актуелност радног права Србије и нови изазови | 35 |
| <i>The Contemporary Nature of Serbian Labour Law and New Challenges</i> | |
| Светлана Ивановић, Ауторско право и претраживање текста и података..... | 59 |
| <i>Copyright Law and Text and Data Mining</i> | |
| Наташа Стојановић, Животиње и православна вера | 79 |
| <i>Animals and Orthodox Christianity</i> | |
| Урош Здравковић, Појам битне повреде код уговора о међународној продaji робе..... | 97 |
| <i>Definition of Fundamental Breach of Contract On International Sale of Goods</i> | |
| Милица Вучковић, Еколошка функција права своине на непокретностима .. | 115 |
| <i>Environmental Function of Land Ownership</i> | |

**Зоран Радивојевић,
Небојша Раичевић,**

Правни режим међународне хуманитарне помоћи у
оружаним сукобима 133

*The Legal Regime of International Humanitarian
Assistance in Armed Conflicts*

Инес Матић Матешковић,

Дејан Бодул,

Жељко Бартуловић,

Еволуција концепта суд/трибунал:
треба ли ићи у смјеру његове европеизације? 153

Evolution of the Court/Tribunal Concept:

Should we pursue its Europeanization?

Dubravka Klasiček,

Declarations of Will in the Digital
Environment and Wrap Contracts 173

*Манифестације воље у дигиталном
окружењу и online уговори*

Јелена Вучковић,

Дигитални медији и медијско
законодавство Републике Србије..... 195

Digital Media and Media Legislation of the Republic of Serbia

II ПРИКАЗ / REVIEW

Александар Мојашевић,

Adam Oliver, „Reciprocity and the Art of Behavioural
Public Policy“, Cambridge University Press, 2019..... 221

III РАДОВИ СТУДЕНТА ДОКТОРСКИХ СТУДИЈА / PHD STUDENTS' PAPERS

Ирена Радић,

Сузбијање законитог нелегитимног избјегавања
пореза општим антиабузивним правилом у
пореском праву ЕУ 227

*Countering Unacceptable Tax Avoidance through
General Anti-avoidance Rule in EU Tax Law*

Драгана Миловановић,

Поступак за остваривање права лица неосновано
лишеног слободе или неосновано осуђеног 259

*Procedure for Exercising the Rights of a Person Wrongfully
Deprived of Liberty or Wrongfully Convicted*

Упутство за ауторе / Guidelines for Authors 276

Др. сц. Инес Матић Матешковић,*

Доцент,

Правни факултет, Свеучилиште у Ријеци, Република Хрватска

Др. сц. Дејан Бодул,*

Ванредни професор,

Правни факултет, Свеучилиште у Ријеци, Република Хрватска

Др. сц. Жељко Бартуловић,*

Редовни професор,

Правни факултет, Свеучилиште у Ријеци, Република Хрватска

ПРЕГЛЕДНИ НАУЧНИ РАД

10.5937/zrpfn0-34377

UDK: 347.9(091)

347.9:341.24(4-672EU)

Рад примљен: 11.10.2021.

Рад прихваћен: 28.11.2021.

ЕВОЛУЦИЈА КОНЦЕПТА СУД/ТРИБУНАЛ: ТРЕБА ЛИ И ЊИ У СМЈЕРУ ЊЕГОВЕ ЕУРОПЕИЗАЦИЈЕ?**

Апстракт: Живимо у вријеме брзих социјалних, економских па и правних промјена. Установи правни концепти, као суд/трибунал, еволуирају. Модернизација права хармонизира га с потребама времена. Организацијска и функционална модернизација судова требала би се одвијати у смјеру европеизације. То је шири процес од рецепције европског права и преузимања правних института из других права, без анализе што они значе у правном поретку из којег су трансплантирани и да ли су у складу с правном традицијом и/или се могу и на који начин укључити у домаћи правни систем. Аутори анализирају хисторијске аспекте судства, да ли реформирати судове и којим организацијским структурама тада повјерити обављање судске власти, да ли је могуће задржавање принципе утемељене на класичним правним стандардима.

Кључне ријечи: појам суда, поступак *in statu nascendi*, европеизација.

* ines.matic@pravri.uniri.hr

* dbodul@pravri.hr

* zeljko@pravri.hr

** This paper was funded under the project line ZIP UNIRI of the University of Rijeka, for the project ZIP-UNIRI-130-7-20 / Rad je financiran u okviru projektne inicijative ZIP UNIRI Sveučilišta u Rijeci, projekta ZIP-UNIRI-130-7-20.

1. Увод – хисторијски развој судова и суђења

1.1. Добра антике – Атена

О рјешавању спорова у првобитној заједници у освitu културе можемо само нагађати. Негде су повјерење скupине добили старији и угледнији (старјешине), а другдје они који су се наметнули силом (самодршци). Неке од најранијих одредби које регулирају поступак рјешавања спорова налазимо у државама Старог истока у другом миленијуму прије Христа.

У Атени долази до развоја демократије па и судовања. Дракон оснива *Суд ефета* састављен од базилеуса, полемарха, епонима и 48 наукрара који суди у вијећима од по 17 чланова. Солон 594. г. пр. Кр. утемељује врховни народни поротни суд *Хелиају* с 6.000 чланова (5.000 редовитих и 1.000 додатних), бираних коцком између чланова прва три имовинска разреда друштва. Свака *фילה* (племе) бирала је по 600 судаца старијих од 30 година на годину дана. Суд суди у вијећима (дикастерији) од 201 (за имовинске предмете), 501 (изричу и смртну казну) и 1.501 члана (спорови опћег интереса). Сваки дан се коцком бирају чланови вијећа и вијеће које рјешава спор, како би се спријечила корупција. Суди се на отвореном како би богови, а заправо народ надгледао суђење и злочинци не би окужили суце. Пизистрат за грађанске предмете уводи *Суд дијетета* с 200 чланова. Суд једанаесторице суди имовинске деликте те надзира извршење казне слично као и Суд четрдесеторице. Постојале су и изабране арбитраже (Бартуловић, 2014: 43, 44, 46). Даје се предност јавном суђењу и колективним судовима изабраним на начин који онемогућује корупцију.

1.2. Добра антике – Рим

Развој римског цивилног поступка почиње настанком државе и ограничењем самопомоћи (Новаковић, 2020: 141–161). Сазнање о грађанском поступку темељи се на малом броју извора у примјерима из четврте књиге Гајевих Институција, иако се она односи на тужбе, а не на правила поступка. Недостатак извора оставља простор за различита тумачења којима се попуњавају празнине (Metzger, 2004: 246 *et seq.*).

У римском праву под појмом судац се подразумијевају различите особе: изабрани магистрат који има *ius dicendi* и *ius iudicandi*, појединачно именован да одлучује о чињеницама и доноси пресуду у случају за који је изабран (*iudex privatus*), судски орган *recuperatores* (најмање тројица изабраних судаца) који је одлучивао у поступку с јавним интересом, центумвирски

судови и изванредни судови за казнена дјела против државе (*questiones perpetuae*) (Plescia, 2001: 51–70).

У грађанском поступку припремна фаза и фаза расправе одвијале су се прије него што је судац добио *iurisdictio*, а фаза доказивања и одлучивања проведене пред судским тијелом (Caroli, 2017: 140). Овај дио поступка започиње након литисконтестације те се одвија пред изабраним суцем који је *iudex privatus*. Он је требао утврдити истинитост тврђњи странака, провести доказе и изрећи пресуду. Грађански поступак, легисакцијски и формуларни, карактеризирала је чињеница да је коначну одлуку донио субјект изван правног сustава, којег су странке одабрале.

Суца одабију странке, али одабир верифицира правосудни магистрат (*dare iudicem*) дајући суцу налог да проведе поступак и упути (*ius dicere*) како да пресуди (*iussum iudicandi*) (Karakocali, 2013: 71–72). Из овлаштења *iussum iudicandi* произлазе функције суца, а прва међу њима је суђење и доношење одлуке. Радило се о *tunus publicum* у пуном смислу, о чему свједочи Д. 5.1.78. *Quippe iudicari tunus publicum est.*

Ауторизација правосудног магистрата суцу приватнику чини одлуку у спору државном одлуком и она има снагу по држави овршиве пресуде, за разлику од одлуке коју доноси обични приватни судац (*arbiter ex compromisso*) (Хорват, 1998: 344–346).

Странке суца изабију с посебних судачких листи (*album iudicium*) у којима су уписаны сенатори, а касније и вitezови те је објављиван за наредну годину. Гаљарди (Gagliardi, 2007: 199) истиче да је улога суца посебно прижељкивана, да је изазивала ривалство и напетости при одређивању особа. Можда је то био повод да се формира службена листа (*album iudicium*) с које ће се извући имена судаца.

Album iudicium почетно је обухватио само грађане сенаторског сталежа. Они су јамчили непристраницу и часност, захваљујући великим угледу. Еквидистанција сенатора према странкама била је очитија у спору субјеката који припадају различитим друштвеним класама. Именовањем искључиво сенатора за функције суца приватника избегнута је опасност да социјално јача странка додијели спор појединцу од свог повјерења.

Album iudicium припремао је претор сваке године на почетку службе те га образлагao, заједно с едиктом. Странке су за конкретан случај с пописа бирале суца или би га одредиле коцком. Суци су били лаици па су потребне правне савјете тражили од правника (Ромац, 1975: 253). Судачку функцију је, осим суца појединца (*upus iudex*) вршио и *arbiter* којем је припадала већа слобода код расуђивања.

Iudex privatus не примјењује аутоматски правила нити изражава властито мишљење већ вриједност одлуке произлази из његове аутентичности као гласа за заједнички осјећај за право (Baron, 1884: 425). *Iudex privatus* приватно обавља дјелатност и особно је одговоран за рад у појединачном случају у којем има улогу правосудног тијела.

У класичном раздобљу постојала су ограничења за именовање приватних судаца, идентифицирана у Пауловом фрагменту Д.5.1.12.2 (Paul. Ad ed. 17) и разврстана у три скупине: природна неспособност, правна неспособност и неспособност због посебног стања одређених особа лишених темељног статуса, попут жена и робова. Даљњи захтјев представљала је *aetas legitima*, добно ограничење од 25 година.

Iudex privatus, једном именован, био је обвезан вршити грађанску дужност и није се могао одрећи именовања без ваљаног разлога. Режим *excusationes* уређивао је попис оправданих разлога. Апсолутна обвеза је постојала за суца без *excusatio*. Судац није могао одлучити хоће ли прихватити дужност или не. Извори то не потврђују, али претпоставља се да би судац, који је одбио задатак, био осуђен на новчану казну, предвиђену преторским едиктом. Разлози за необављање дужности суца били су предвиђени законима или едиктом. Попис разлога није био таксативан већ га је претор могао надопуњавати. Главни разлози односили су се на старост, број дјеце, болести и постојање политичких или вјерских обвеза.

Аугуст је смањио потребну доб с 35 на 25 година. Према Улпијану, функцију суца могла је вршити особа старија од 18 година и млађа од 25 година ако су странке свјесне старости суца и прихваћају да он изрекне пресуду. *Senatus consultum Calvisiano* утврђује горњу границу доби од 70 година, коју је *Lex Acilia* спустио на 60 година. Минимална граница од 25 година под одређеним увјетима може се смањити на 18, а максимална је 60 година. Жене и робови били су искључени из судачке службе.

Непристраница судаца и непостојање особног интереса у спору регулира начело *peto iudex in re sua*. Неке хипотезе се могу реконструирати из Дигеста.

Судац је имао грађанскоправну одговорност да саслуша странке, суди према упути из поступовне формуле и пресуду донесе у доброј вјери, објективно и непристррано (Plescia, 2001: 58). Уколико судац не би дошао на суд без оправданог разлога (*iusta causa*), тужитељ губи спор с обзиром на учинак литеисконtestације у легисакцијском и формуларном поступку. Тада тужитељ може захтјев усмјерити према суцу темељем квазиделикта *iudex qui litem suam fecit*. Од раздобља ране републике регулирано је питање судачке одговорности за корупцију па је у Законику XII плоча, према начелу

талиона, прописана смртна казна за суца у казненом поступку који је примио мито и зато изрекао смртну казну у поступку.

Извори указују да је судац одговарао за *culpa* (када је занемарио темељне претпоставке поступка, нпр. појављивање на суду или суђење према упутама у формули), *dolus* (када је био пристран или примио мито) и *error* (када је због судачке погрешке настала штета некој од странака). Судац приватник осуђен за корупцију (*crimen repentudarum*) трпио је посљедице инфамије, није могао бити именован за суца, изабран у Сенат, бити свједоком или заступати пред судом (Plescia, 2001: 67–68). То је утјецило да особе дужност суца обављају савјесно.

У раздобљу принципата, паралелно с *iudicium privatum*, појављује се поступак у којем царски службеник који прими тужбу води поступак, изриче и извршава пресуду. Користио се изнимно за неке спорове, због чега се и назива *extraordinaria cognitio*.

Модел судства приближен данашњем организиран је у раније царско доба када нестаје подјела поступка на двије фазе. Вођење судских поступака препуштено је државним суцима, који су истовремено били органи управе јер идеја о одвајању судства од управе тада није постојала. Државни суци су водили поступак, изрицали и извршавали пресуду (Хорват, 1998: 344 *et seq*). Од 3. ст. н. е. *iudicium privatum* с изабраним суцем лаиком ишчезава па улогу суца преузима државни орган.

1.3. Средњовјековно доба

1.3.1. Средњовјековна Еуропа

Франачка је егземпларна држава западног феудализма. То је патри-монијална држава у којој владар има право заповиједања (*ban*) који, према модерној подјели, обухваћа: мировни (судски), наредбодавни (законодавни) и управни бан. Краљ, као највиши судац предсједа краљевом суду од 7 особа, а касније га замјењује дворски управитељ (*maiordomus*, за Каролинга *comes palatii*). Суд је надлежан за веће спорове (нпр. смртну казну) угледних особа, привилегије црквама и сл. Сваки носитељ власти добијене од владара суди у мањим предметима подређеним људима. Остале предмете по сатнијама (*centenata*), опћинама слободних војника сељака, суди народни суд (*ting, mallum*). У 7. ст. предсједа му гроф (*comes*) који обилази грофовију (некадашњи *pagus*). Важну улогу има 7 присједника (*rahimburgi*), које раније бира народ као суце. Они су предлагали пресуду, а скупштина народа је прихваћа или одбија. Пресуду је извршавао гроф уз

помоћ *rahimburga*. У мањим предметима суду предсједа сатник (*centenarius*). У том раздобљу видљива је јача улога народа у судовању.

Карло Велики је 770. провео реформу. Скупштина слободних становника подручја (*placita generalia*) одржава се три пута годишње, а предсједа јој гроф. Судски присједници су 7–12 *скабина*, трајно изабраних угледних локалних људи који познају право. Ако предмети нису ријешени, нпр. због бројности на *placita generalia*, упућују се на *placita minora*, где суди грофов замјеник (*vicarius*) и *centenarius* са скабинима без скупштине. Од 811. разликују се већи спорови (*causae maiores*) где предсједава *comes*, од *causae minores* којима предсједава *vicarius*. Странка незадовољна пресудом изазива предлагача пресуде на двобој. Ако побиједи предлагала се нова пресуда. У каролиншко доба развио се призив на виши суд, не против странке, већ против предлагача пресуде (Бартуловић, 2014: 50 и 56). У ово доба владар жели судовање ставити под свој надзор.

У Њемачкој сусрећемо екстремне примјере улоге судаца и поротника. Предсједник суда (*Richter*) бира присједнике (скабини, *Schöffen*) који доносе пресуду, док он води строго формалан поступак. Ако предсједник суда сазна за злочин, наступа као тужитељ (*Getüge*) и свједочи, а скабини доносе пресуду. Уз присегу 6 поротника (*Übersiebung*) да је нетко злочинац, започиње сумаран поступак против те особе. У Баварској и Аустрији у 13. ст. повјерљиве особе на тајним сједницама (*consilium secretum*) заклетвом проказују особе за које само сумњају да су злочинци па се с њима поступа као са злочинцима ухваћеним на дјелу. Градски тужитељ брине да се особа затвори, а докази прибаве и тортуром јер је признање краљица доказа (*confessio est regina probationum*). Утврђивање чињеничног стања прелази на суд и замјењује тужбу с присегом чиме се уводи инквизицијски поступак. Уводи се јавни тужитељ (*фискалат*) и прогон по службеној дужности. У поступку се од 18. ст. разликује генерална инквизиција с утврђивањем злочина и *corpus delicti*, од специјалне која почиње затварањем осумњиченога. Радње у поступку се записују, јер пресуду потврђује виши суд, а у случају правних дилема тражило се мишљење правних факултета. Судац је везан доказним правилима: пун доказ су два свједока и запечаћена исправа (*instrumentum garantigiatum*), а пословне књиге треба ојачати присегом (*Bucheid*) (Бартуловић, 2014: 70–71).

Енглеска показује специфичности германске традиције суђења, а могу се тражити и сличности с римским правом иако је формално дошло до забране његове примјене. Води се борба за демократизацију суђења и стављања краљеве власти под надзор пороте као паралеле парламента у законодавној власти. *Magna Carta* 1215. уводи поротно судовање у чл. 39:

Ниједан слободан човјек неће бити убијен или затворен, или лишен својих права или имовине, или стављен ван закона или прогнан, или на било који начин лишен свог положаја... осим на основи законите пресуде њему једнаких или права земље. Потврђује се начело праведности и ефикасности судовања у чл. 40: *Никоме нећемо продавати право и правду, никоме их нећемо одрећи и одуговлачити.* Од 12. ст. слободни људи незадовољни локалном правдом обраћају се краљу, али он не суди редовно па *Magna Carta* уводи суђење на сталном мјесту. Тако настаје краљевски суд у Вестминстеру.

У 14. ст. настају мировни судови, чији суци подузимају превентивне мјере и разматрају казнене спорове. Суце именује краљ из редова локалних земљопосједника. Суде као појединци, лакша дјела удвоје (тзв. мале сједнице), а већа четири пута годишње. Захваљујући централним и путујућим судовима феудални судови су релативно брзо изгубили важност. Насупрот судовима Опћег права од Едварда III 1327. настаје Суд Лорда канцелара или Суд „правичности“ који не суди по Common law већ по принципу правичности (*equity law*) и без пороте.

Краљевски суци су од 12. ст. професионалци. У суђењу се користи краљев налог (*writ*). Он садржи наредбу да прекршитељ права удовољи налогу или се приводи пред Краљевски суд и оправдава се. Крајем 12. ст. лорд канцелар ствара низ указа дајући заштиту разним односима чиме настаје регистар указа. Извор права постају и пресуде краљевских судова које се од 12. ст. воде у регистрима (*plea rolls*), доносе се неслужбени годишњаци (*Yearbooks*) најважнијих пресуда, а јављају се и преседани (*precedent*), пресуде које се користе за будућа рјешења.

Османска Турска је спецификум. Судство је одвојено од управе и спахија који немају управну и судску власт као феудалци на Западу. Држава се дијели на судске јединице (*кадилук*) чија подјела се не поклапа с управном. Разликује се пет ступњева судаца. *Велике моле*, надлежне у већим и *мале моле* у мањим градовима. *Кадије* суде у осталим мјестима, а *наиби* су замјеници. *Муфетиши* су надлежни за побожне закладе. Суци се могу обратити познаватељу шеријата (*муфтији*) за правно мишљење у облику *фетви* (Бартуловић, 2014: 91).

Ново доба доноси промјене у положају судова. Реперкусија Француске револуције у 18. ст. је и признавање Монтескјеовог принципа подјеле власти и одвајање судске и извршне власти. Закон из 1790. уводи бирање судаца чак и највише инстанце (Касациони суд). Одвојеност је убрзо укинута и суци се интегрирају у државну управу. Након Другог свјетског рата, принцип одвојености опет јача у контрапозицији између правосудне и извршне власти.

1.3.2. Средњовјековна Хрватска

На простору уже Хрватске, у Златној били Беле IV Градецу 1242. краљ даје грађанима право избора највишег службеника (градског суца) на годину дана, а он га потврђује. Град добива да ужива одређену самосталост у управи у судству.

Први познати Славонски сабор 1273. доноси и одлуке о суђењу и саставу суда. Развојем градова и повећањем броја племениташа изузетих из власти жупана, ниже племство, „краљеви слуге“ (*servientes regis*) желе потврду права, као и нижи слој, тзв. тврђавних војника (*iobagiones castri*) спрам великаша (баруни) који их желе подвргнути себи. Прописано је да судско вijeћe у жупанији, као јединици њихове самоуправе, сачињава: жупан, четири племића (*servientes regis*) и два тврђавна јобагиона. Из тога се види да су тврђавни војници изједначени с племићима, јер према средњовјековној традицији нижи слој не може судити вишему (Бартуловић, 2008: 9 *et seq*).

Дубровачка република организира судове закључцима Великог вijeћa у 15. ст. Судство није одвојено од управе јер је највиши суд Велико вijeћe. Овласти кнеза у судству временом су се смањивале. Велико вijeћe је овласти пренијело на Велики двор (*Curia Maior*), који има 15 чланова (10 бира Велико вijeћe, а 5 Мало вijeћe), али има касацијске овласти над њим. Мање спорове суди Мали двор (*Curia Minor*), који има три члана бирања на годину дана. Изван града суде делегирани органи Сената, а призив рјешава Велико вijeћe. Црквени суд надлежан је за спорове између припадника клера, али и грађана ако се ради о питањима, везаним уз вјеру и Цркву (Бартуловић, 2008: 16).

Ријечки статут из 1530. спомиње двојицу судаца, које је можда раније бирала опћина сама, а од 14. ст. феудалац бира једнога (*iudex capitanalisi*), господског суца. Другога, опћинског суца (*iudex populi, i. communis*), бира опћина. Угледнији грађани желе ојачати свој утјеџај па се суци бирају између опћинских вijeћника. Бирани су на годину дана, а статут то скраћује на шест мјесеци. Они суде мање грађанске и казнене предмете ако их не суди градски викар, који мора бити странац и искусни правник (Херков, 1948: 50–64). Капетан бира господског суца из Малог вijeћa. Вijeћe цедуљама бира опћинскога, тако да се међу празне ставе три означене па тројица који их добију кажу имена кандидата уз заклетву да нису наговарани, умољени, потплаћени ни подмићени, него да бирају по савјести доброг, прикладнога и способног. Изабран је кандидат који добије већину гласова (Херков, 1948: 125). Суци се не смију удаљити из комуне под пријетњом новчане казне, осим с дозволом капетана одређујући једног вijeћника за замјеника. Двије особе из исте куће или обитељи не могу, до трећег кољена, истодобно бити

суци (Херков, 1948: 128). У Ријеци постоје и изабрани судови који суде у скраћеном поступку у парницаама. У арбитражама суде грађани добра гласа (*arbitri boni viri*), у другима пријатељи – одабрани суци (*arbitratores*), а у трговачким арбитражама одабрани суци – трговци (*comissarii calculatores* или *boni viri mercatores*) (Херков, 1948: 70).

У револуционарним збивањима 1848. у *Захтијевањима народа*, политичком програму грађанства, тражи се и: тројподјела власти, модерно, поротно судство, јавно и усмено суђење (Бартуловић, 2008: 38). Независност судства од управе била је предмет политичких борби и правне регулативе за бана Ивана Мажуранића када је дошло до одвајања и за Кхуена Хедерварија када је су они поновно спојени (Бартуловић, 2008: 51–53).

2. Хрватски судови на почетку демократске транзиције

Хрватски судови су у декади прије транзиције несклони промјенама и нису могли у потпуности одговорити на нове потребе јер су формирани као социјалистички, а кадар судца је уништен негативном селекцијом и критеријем политичко-правне подобности. Циљеви реформе били су неовисно, професионално, поштено и ефикасно судство као принципи преточени у законе. Хрватски устав уводи принцип подјеле власти, а из њега начело неовисности и самосталности судске власти. Начело подјеле власти није било у потпуности оперативно, у правосудним законима било је одступања чиме се довела у питање неовисност судца и судова од других облика власти. Ову су тезу потврдила истраживања Узелца и Пађена. Појединачни случајеви из праксе нису били предметом квалитативног истраживања јер интенција анализа није била да идентифицира конкретне примјере неетичног понашања, већ да методом апстракције те индикативном методом утврђивања чињеница укаже на системске празнине које могу представљати ризик неетичног понашања у сектору правде, без обзира на постојеће механизме за јачање интегритета правосуђа. То је, по мишљењу већине аутора, превазиђено реформама Закона о судовима, Закона о државном судбеном вијећу, Закона о државном одвјетништву те Закона о државно одвјетничком вијећу. Наведене тезе укључују анализу домаћег и међународног правног оквира и консултације са представницима стручне заједнице у форми интервјуа. Најјачи потицај за реформе био је и процес придрживања Европској унији (даље: ЕУ), испуњавања Копенхашких критерија о владавини права опћенито, тј. усклађивању законодавства и праксе земље кандидата с ЕУ (Узелац, 1992: 582–590).

3. Европски правни стандарди у дефинирању концепта суд/трибунал

Путем праксе Европског суда за људска права (даље: ЕЦХР) и Суда Европске уније (даље: СЕУ) афирмира се принцип прецедената и јудикатуре као формалног извора права. Појам суд, како у чл. 6, ст. 1 Конвенције¹ тако и у пракси СЕУ не треба нужно схватити као суд у *класичном смислу*, интегриран у стандардни судски апарат земље (в. чл. 2 ЗоС),² већ као тијело које одлучује о питањима у оквиру своје надлежности на темељу правних правила и након поступка који се спроводи на начин како је прописано законима.

Доктрина указује да је појам *суда/трибунала* аутономни појам права ЕУ. Неовисно о конкретном уређењу правосудног система држава чланица, одређено тијело ће се сматрати судом уколико удовољава критеријима произашлим из тумачења права ЕУ од стране СЕУ, односно праксе ЕЦХР.

Јудикатура СЕУ указује како административна тијела са судским функцијама могу представљати суд у смислу чл. 267 УФЕУ,³ нпр. уреди за јавну набаву (предмети Џ-411/00, Felix Swoboda; Џ-92/00 (XI); Џ-393/06, инг. Аигнер); Џ-407/98, Abrahamsson, т. 35). Предувјет је да су: успостављена законом; стална; имају обвезујућу надлежност; проводе поступак *inter partes*; примјењују правна правила и да су неовисна (Мартиновић, Пошићић, 2018: 223 *et seq*). Доктрина указује, анализирајући јудикатуру СЕУ, да критерији морају бити испуњени кумултивно. При тому СЕУ усваја функционални приступ дефиницији појма суд испитујући улогу и функције тијела у конкретном предмету, а не да ли је оно формално дио правосудног система државе чланице (Мартиновић, Пошићић, 2018: 223 *et seq*).

Чл. 6, ст. 1 Конвенције гласи: *Ради утврђивања својих права и обвеза грађанске нарави или у случају подизања оптужнице за казнено дјело против њега свако има право да законом установљени независни и непристрани суд правично, јавно и у разумном року испита његов случај...*

У предмету Le Compte, Van Leuven и De Meure против Белгије⁴ ЕЦХР је навео: *У складу с праксом ЕЦХР, кориштење израза „суд/трибунал“ може се јамчiti само за тијело које задовољава сљедеће захтјеве – независност од извршне*

1 (Европска) Конвенција за заштиту људских права и темељних слобода, НН-МУ, 18/97, 6/99, 14/02, 13/03, 9/05, 1/06. и 2/10. (даље: Конвенција).

2 Закон о судовима, НН, 28/13, 33/15, 82/15. 82/16, 67/18. и 126/19. (даље: ЗоС).

3 Уговор о функционирању ЕУ (прочишћена верзија из 2016), СЛ Џ 202, 7. 6. 2016.

4 ЕЦХР, Le Compte, Van Leuven и De Meuere против Белгије, пресуда, 23. 6. 1981, Серија А, бр. 43.

власти и од странака у поступку, трајност дужности те поступовна јамства – од којих се неколико налази и у тексту чл. 6, ст. 1.

То је резултирало дефиницијом појма суд у предмету Белилос против Швицарске:⁵ ...*појам „суд“ одређен је његовом судском функцијом што значи да он одлучује о предмету у оквиру своје надлежности, на темељу владавине права, а након проведеног поступка који мора бити регулиран одговарајућим прописима... Појам суда мора испуњавати и сљедеће захтјеве – независност, посебице од егзекутиве; непристаност; одређено временско трајање мандата његових запосленика; постојање поступовних јамства – од којих се неколико налази и у тексту чл. 6, ст. 1.* Дефиниција је сувише апстрактна јер садржи и организацијске и поступовне елементе који су према мишљењу ЕЦХР-а уврштени или се могу подвести под друга јамства из чл. 6, ст. 1.

4. Искуства у одређивању појма суд/ трибунал у хрватској легислативи

Закон о јавном биљежништву⁶ цјеловито уређује физиономију јавно-биљежничке службе у организацијском, статусном, компетенцијском и функционалном смислу. У циљу потицања конципија функције јавних биљежника и унапређења функционализације грађанскоправне заштите дошло је до делегирања послова из судске надлежности у изванпарничким пословима на јавне биљежнике за оставинске поступке (пренесена надлежност) и специјалне егзекуције/оврхе (изворна надлежност) (Бодул, Грабић, 2014: 35–52). Но, пресуде у предметима Ц-484/15 и Ц-551/15 Ибрица Зулфикарпашић/Славен Гајер и Пула Паркинг д.о.о./Свен Клаус Тедерахн указују да се јавни биљежници, када поступају у овршим поступцима на темељу *јеродостојне исправе*, не могу сматрати судом ни у смислу Уредбе о европском налогу за извршење⁷ ни за потребе примјене Уредбе о признавању и извршењу судских одлука у грађанским и трговачким стварима.⁸

5 ЕЦХР, Белилос против Швицарске, пресуда, 29. 4. 1988, Серија А, бр. 132.

6 Закон о јавном биљежништву, НН, бр. 78/93, 29/94, 162/98, 16/07, 75/09. и 120/16, даље: ЗЈБ.

7 Уредба (ЕЗ) бр. 805/2004 Европског парламента и Вијећа од 21. 4. 2004. о увођењу европског налога за извршење за неспорне тражбине, СЛ 2004, Л 143, стр. 15, СЛ, посебно издање на хрватском језику, поглавље 19, свезак 3, стр. 172.

8 Уредба (ЕУ) бр. 1215/2012 Европског парламента и Вијећа од 12. 12. 2012. о надлежности, признавању и извршењу судских одлука у грађанским и трговачким стварима, СЛ 2012, Л 351, стр. 1, СЛ, посебно издање на хрватском језику, поглавље 19, свезак 11, стр. 289; исправци у СЛ 2014, Л 160, стр. 40 и СЛ 2016, Л 202, стр. 57.

Иако је одређивање оврхе на темељу вјеродостојне исправе код хрватских јавних биљежника релативно нови институт, имплементиран у Овршни закон Новелом из 2005.⁹ предмет је честих критика. Даљњи корак дејудицијализације је направљен 2010. имплементацијом ЗПОНС-а,¹⁰ према којем *оврху на новчаним средствима проводи Финансијска агенција, Хрватска народна банка и банке* (чл. 2). Након имплементације ЗПОНС, уз (тадашњи) Овршни закон из 2010.,¹¹ чија се рјешења такођер могу проблематизирати, уводи се још један нови модел извансудске оврхе путем ЗЈО.¹² Законом је извршена радикална редефиниција и редизајн правила поступка оврхе. Законодавац одустаје од службе јавних овршитеља и увођења новог-старог законодавног модела судске оврхе иако је 71 особа већ положила стручни испит и испунила све материјалноправне увјете.¹³

Дуготрајни спорови око трошкова присилне наплате РТВ пристојбе резултирали су даљњом дејудицијализацијом овршног поступка 2017. и тадашњим чл. 36.а Закона о допуни Закона о Хрватској РТВ.¹⁴ ХРТ као јавна установа добива обвезу сама проводити овласти вођења поступка присилне наплате доспјеле, а неплаћене РТВ пристојбе. За разлику од претходног законског рјешења, ХРТ не смије у вођењу тог поступка користити наплатне услуге одвјетника, осим у случају да оснивач – Хрватска, да посебно одобрење. Уставни суд РХ је одлуком бр.: U-I-3197/17 и др. од 16. 10. 2018. укинуо Закон о допуни Закона о Хрватској РТВ (НН, бр. 46/17 и 73/17) у цијелисти, и зато што је изостала процјена оправданости новог модела наплате пристојбе успоредбом његове дјелотворности за остваривање легитимног циља, с једне стране, и издатаца које ће проузрокити обvezнику његове проведбе, с друге стране (Бодул, 2017: 56–71).

ЗФПН¹⁵ имплементирао је поступак исхођења предстечајне нагодбе. Циљ је поступком предстечајне нагодбе и финансијског реструктуирања потакнути дужнике који су неликвидни или инсолвентни да подузму одговарајуће кораке како би их поновно успоставили, односно да се, ако је

9 Овршни закон, НН, 88/05.

10 Закон о проведби оврхе на новчаним средствима, НН, 91/10, (112/12.), 68/18, 02/20, 46/20 и 47/20 (даље: ЗПОНС).

11 Овршни закон, НН, 139/10, 150/11, 154/11, 12/12, 70/12, 80/12.

12 Закон о јавним овршитељима, НН, 139/10, 50/11 и 70/12 (даље: ЗЈО).

13 Закон о престанку важења Закона о јавним овршитељима, НН, 112/12.

14 Закон о допуни Закона о Хрватској радиотелевизији, НН, 137/10, 76/12, 78/16, 46/17, 73/17, 94/18.

15 Закон о финансијском пословању и предстечајној нагодби, НН, бр. 108/12, 144/12, 81/13, 112/13, 71/15 и 78/15. (даље: ЗФПН).

то могуће, реструктуирају и наставе пословање. У поступку предстечајне нагодбе Финансијска агенција (даље: ФИНА), као тијело јавне власти, има важну улогу. ЗФПН ФИНА-у одређује као овлаштено тијело које проводи поступак предстечајне нагодбе те као подршку у разрјешавању дужничко-вјеровничких односа у поступцима рехабилитације дужника и повољнијих увјета намирења вјеровника од увјета које би вјеровник остварио да је против дужника покренут стечајни поступак. У оквиру ФИНА-е поступке предстечајне нагодбе је проводило трочлано нагодбено вијеће. Иако Уставни суд РХ није одлучивао о уставности концепта предстечајне нагодбе, наведени институт утемељен је на кривим тезама и законски је подрегулиран, што су потврдиле учстале измјене ЗФПН па и његово стављање изван снаге (Матић, Грбић, Бодул, 2016: 11-41). Притисак за овакве реформе, односно за јачу улогу суда у предстечајним нагодбама, вршила је и примјена чл. 6 Конвенције. Наиме, пракса ЕЦХР-а назначује како се чл. 6, ст. 1 примјењује на стечајни поступак па је прва дилема која се односи на легитимност процеса дејудицијализације кроз модел предстечајне нагодбе чињеница да стечајно правна заштита мора бити у надлежности оног тијела које Конвенција означава синтагмом трибунал (који без обзира на то којој власти припада), а данас та својства у позитивном праву има само суд. То је резултирало брисањем законодавног рјешења по којем је ФИНА *de facto* и *de iure* одлучивала у поступцима предстечајне нагодбе. Ново рјешење указује на самосталност суда што подразумијева да је суд посебна врста тијела државне власти за који важе посебна правила организирања (Бодул, Вуковић, 2015: 181-213).

ОПЗ¹⁶ прописује да порезни акт којим се одлучује о појединачним правима и обvezама из порезно-правног односа јест порезно рјешење. Уређујући питање правне заштите порезних обvezника, ОПЗ-ом је прописао да се против порезног акта којим је одлучено о појединачним правима и обvezама из порезно-правног односа може поднијети жалба надлежном другоступањском порезном тијелу – Самосталном сектору за другоступањски управни поступак (даље: Служба) који је организацијска јединица Министарства финансија (даље: МФ). Поступак пред Службом дефиниран је као управни поступак па се примјењује ЗОУП. У оквиру својих широких надлежности, Служба рјешава о жалбама против управних аката порезне управе, управних тијела жупанија и великих градова прописаних посебним законима *et seq.* ОПЗ уређује право порезног обvezника на судску заштиту прописујући да се против рјешења којим је одлучено о жалби може поднијети тужба надлежном суду. Сама Служба удовољава критеријима о сталном тијелу, утемељеном на закону које у *inter partes* поступку

16 Опћи порезни закон, НН, бр. 115/16, 106/18, 121/19. и 32/20. (даље: ОПЗ).

доноси одлуку судског карактера, али је спорна неовисност чланова, с обзиром да Уредба¹⁷ којом је Служба основана не садржи никакве одредбе о неовисности Службе нити њених чланова. Ни ОПЗ којим се заснива надлежност Службе нема посебне одредбе којима би се јамчила неовисност тијела (нема, *exempli gratia*, забране давања инструкција тијелу и јамстава сталности положаја чланова) па није за вјеровати како би Служба могла добити статус суда/трибунала (Жунић Ковачевић, 2016: 279–295).

Треба споменути и Државну комисију за контролу поступака јавне набаве (даље: ДКОМ) јер се у пракси поставља питање, има ли она статус суда у складу са захтјевима европскога права (независно од националног законодавства). Сукладно одредбама ЗоДКОМ-у,¹⁸ ДКОМ рјешава о жалбама у вези с поступцима јавне набаве, давања концесија и одабира приватног партнера у пројектима јавно-приватног партнериства. Такав правни и институционални оквир највећим је дијелом посљедица рецепције *acquis communautaire* тог подручја (Турудић, 2017). Према одредби ЗоДКОМ, ДКОМ је самостално и неовисно тијело државне власти надлежно за рјешавање и одлучивање о жалбама. Полазећи од опћих критерија за признавање статуса суда или трибунала у пракси Суда ЕУ и ЕЦХР-а, видимо како је ДКОМ тијело: утемељено законом, сталне природе, чије су одлуке обvezujuće, пред којим поступак тече *inter partes*, одлуке доноси темељем правних норми и које је самостално и неовисно.

5. Закључна разматрања

Концепт људског права на приступ суду/трибуналу, утјеловљен у законодавним инструментима представљенима у раду, резултат је дуготрајне повијесне и културне (р)еволуције која је далеко од завршетка. У прошлости, правни систем није био комплексан, нити је имао исти број посебних правила или сличног правног исхода уз различите доносиоце правила у истој држави (централни, савезни, регионални, ЕУ); друштво није тако захтјевно према суцима и другим службеницима, тржиште се није кретало данашњом брзином. Данас суци морају одговорити на захтјеве друштва које тражи све више правне извјесности у економским трансакцијама жељећи брзе и разумне пресуде, што се може остварити само ако судац познаје правна правила и поступак. С друге стране, едукација судаца мора узети у обзир захтјеве за већом стручношћу у примјени основних инструмената – правила поступка.

17 Уредба о унутарњем устројству Министарства финансија, НН, бр. 54/17, 26/18 и 79/19, чл. 36.

18 Закон о Државној комисији за контролу поступака јавне набаве, НН, бр. 18/13-98/19. (даље: ЗоДКОМ).

Из хрватске перспективе видљиве су двије посљедице. Прва, да се од Устава из 1990. (НН, 56/90), који је на битно другачији начин регулирао организацију и положај судбене власти у Хрватској, сustавно ради на реформи, развоју и унапређењу стања у судству. Loши процесни параметри навели су законодавца да промишља и проводи поступак дејудицијализације. Дејудицијализацију, у овом раду, је процес преношења одређених послова судбености особама које нису суци, у нашем случају на јавне биљежнике, јавне овршитеље, Финансијску агенцију (ФИНА), ДКОМ те ХРТ.

Иако је према одредбама ЗоС суд прецизно дефиниран, уважавајући чињеницу да се преко јудикатуре европских судова афирмира принцип прецедената и јудикатуре као формалног извора права, појам суд не треба нужно схватити као суд у *класичном смислу*, који је интегриран у стандардни судски апарат одређене земље (чл. 2 ЗоС), већ као тијело које одлучује о питањима у оквиру своје надлежности на темељу правних правила и након поступка који се проводи на начин како је прописано законима. Такво тијело мора задовољити низ критерија, првенствено независности и непристранице, начин постављања и трајање мандата, постојање гаранција против вањског притиска те оставља ли оно дојам независности. Важно је споменути да су се уласком Хрватске у ЕУ почела примјењивати нова прецедентална правила и уредбе из подручја грађанског парничног поступка, при чему је уочено да се исте односе само на судове и таксативно набројана тијела. Слобода избора нормативног оквира или законодавног модела поступка претпоставља законодавчеву овласт да на одговарајући начин уређује организацију и надлежност судова у поступку те положај странака у поступку, укључујући и њихов међусобни однос, оvisno о циљевима који се у подручју поступка желе постићи. Одабир је по сили Устава у искључивој надлежности законодавца. Искључива је овласт законодавца да поједине институте прихвати, задржи, уклони или промијени. Једина обвеза законодавца је да при уређивању појединих института поступка уважава захтјеве које поставља Устав, особито оне који произлазе из начела владавине права и оне којима се штите одређена уставна добра и вриједности. Њихово уређење мора бити такво да осигурава остварење легитимних циљева поступка, правну сигурност објективног правног поретка, одређеност, приступачност, предвидљивост и правну извјесност норми, те процесну равноправност положаја странака у поступцима у Хрватској у складу са захтјевима који произлазе из владавине права, највише вриједности уставног поретка која је темељ за тумачење Устава (чл. 3 Устава). Концепт суда или трибунала ЕУ не овиси о статусу тијела у складу с националним

законодавством. У поступку пред тим тијелима, исто као и да се ради о националним судовима, може се појавити питање тумачења права, односно оцјене ваљаности права ЕУ. Тада национално тијело које води поступак у којему је потребно примијенити европско право може затражити од СЕУ да одлучи по претходном питању, а СЕУ ће га узети у разматрање само ако установи да тијело које га поставља има статус суда или трибунала.

Литература и извори

- Baron, J., (1884). *Institutionen und Zivilprozeß*, Leonhard Simion, Берлин.
- Caroli E., (2017). *Studi sulla bipartizione del processo privato romano*, tesi di dottorato, Universita degli Studi di Milano.
- Gagliardi, L., (2007). *La figura del giudice privato del processo civile romano, Diritto e teatro in Grecia e a Roma*, Edizioni Universitarie di Lettere, Economia, Diritto, Milano.
- Karakocali, A., (2013). *Magistrete: The Most Important Political Body of Roman Republic*, Ankara, Bar Review, бр. 2, стр. 67–82.
- Metzger, E., (2004). *Roman Judges, Case Law and Principles of Procedure, Law and History Review*, 22 (2), стр. 243–275.
- Plescia, J., (2001). *Judicial Accountability and Immunity in Roman Law*, The American Journal of Legal History, 45 (1), стр. 51–70.
- Бартуловић, Ж. (2008). *Повијест хрватског права и државе (компендиј)*, Ријека, Правни факултет Свеучилишта у Ријеци.
- Бартуловић, Ж., (2014). *Повијест права и државе (I. дио – Опћа повијест права и државе)*, Правни факултет Свеучилишта у Ријеци.
- Бодул, Д., (2017). Рефлексије о неким хрватским моделима дејудицијализације, ХАРМОНИУС – Journal of Legal and Social Studies in South East Europe, Досије студио, Београд.
- Бодул, Д., Вуковић, А., (2015). (Још једна) реформа стечајног законодавства функционализација стечајно правне заштите или плацебо ефект, Зборник Правног факултета Свеучилишта у Ријеци, 36 (1), стр. 181–213.
- Бодул, Д., Грабић, С., (2014). О међусобној комплементарности појмова „суд“ и „јавни биљежник“ у пракси Европског суда за људска права, Часопис Јавни биљежник, 40, стр. 35–52.
- Жунић Ковачевић, Н., (2016). Управносудска контрола у порезним стварима, Зборник радова Правног факултета у Сплиту, 53 (1), стр. 279–295.

Мартиновић, А., Пошчић, А., (2018). Постављање претходног питања Суд европске уније, Грађанско право – спорна питања и актуална судска пракса, Зборник радова, Врховни суд и Правосудна академија, стр. 223–251.

Матић, И., Губрић, С., Бодул Д., (2016). Улога суда као тијела државне власти у инсолвенцијским поступцима – од римских „праетора“ до новог хрватског Стечајног закона и конвенцијских „трибунала“, Анали Правног факултета Универзитета у Зеници, 9 (17), стр. 11–41.

Новаковић, Ф., (2020). Стални судови у римском праву, Анали Правног факултета у Зеници, 25 (13), стр. 141–161.

Ромац, А., (1975). Речник римског права, Информатор, Загреб.

Турудић, М., (2017). Право јавне набаве, Народне новине, Загреб. Узелац, А. (1992). Зависност и независност, приједлози уз положај судства у Хрватској, Зборник Правног факултета у Загребу, 42 (4), стр. 582–590.

Херков, З., (1948). Статут Града Ријеке из 1530, Накладни завод Хрватске, Загreb.

Хорват, М., (1998) Римско право, Правни факултет, Загреб.

Правни извори:

(Европска) Конвенција за заштиту људских права и темељних слобода, НН-МУ, 18/97, 6/99, 14/02, 13/03, 9/05, 1/06. и 2/10.

27. Уредба о унутарњем устројству Министарства финансија, НН, бр. 54/17, 26/18 и 79/19.

Закон о допуни Закона о Хрватској радиотелевизији, НН, 137/10, 76/12, 78/16, 46/17, 73/17, 94/18.

Закон о Државној комисији за контролу поступака јавне набаве, НН, бр. 18/13-98/19.

Закон о престанку важења Закона о јавним овршитељима, НН, 112/12.

Закон о проведби оврхе на новчаним средствима, НН, 91/10, (112/12), 68/18, 02/20, 46/20 и 47/20.

Закон о судовима, НН, 28/13, 33/15, 82/15. 82/16, 67/18. и 126/19.

Закон о финансијском пословању и предстечајној нагодби, НН, бр. 108/12, 144/12, 81/13, 112/13, 71/15 и 78/15.

Закон о јавним овршитељима, НН, 139/10, 50/11 и 70/12.

Закон о јавном биљежништву, НН, бр. 78/93, 29/94, 162/98, 16/07, 75/09. и 120/16.

Овршни закон, НН, 139/10, 150/11, 154/11, 12/12, 70/12, 80/12.

Овршни закон, НН, 88/05.

Опћи порезни закон, НН, бр. 115/16, 106/18, 121/19. и 32/20.

Уговор о функционирању ЕУ (прочишћена иначица из 2016), СЛ Ц 202, 7. 6. 2016.

Уредба (ЕЗ) бр. 805/2004 Европског парламента и Вијећа од 21. 4. 2004. о увођењу европског налога за извршење за неспорне тражбине, СЛ 2004, Л 143, стр. 15, СЛ, посебно издање на хрватском језику, поглавље 19, свезак 3, стр. 172.

Уредба (ЕУ) бр. 1215/2012 Европског парламента и Вијећа од 12. 12. 2012. о надлежности, признавању и извршењу судских одлука у грађанским и трговачким стварима, СЛ 2012, Л 351, стр. 1, СЛ, посебно издање на хрватском језику, поглавље 8, свезак 11, стр. 289; исправци у СЛ 2014, Л 160, стр. 40 и СЛ 2016, Л 202, стр. 57.

Судска пракса:

ECHR, Белилос против Швицарске, пресуда, 29. 4. 1988, Серија А, бр. 132.

ECHR, Le Compte, Van Leuven и De Meuere против Белгије, пресуда, 23. 6. 1981, Серија А, бр. 43.

Ines Matić Matešković, LL.D.

Assistant Professor,

Faculty of Law, University of Rijeka

Dejan Bodul, LL.D.

Associate Professor,

Faculty of Law, University of Rijeka

Željko Bartulović, LL.D.,

Full Professor,

Faculty of Law, University of Rijeka

Republic of Croatia

EVOLUTION OF THE COURT/TRIBUNAL CONCEPT: SHOULD WE PURSUE ITS EUROPEANIZATION?

Summary

We live in times of rapid social, economic and legal changes. Traditional legal concepts, such as court or tribunal, are evolving. The modernization of law contributes to its alignment with the needs of the time when it is applied. Organizational and functional modernization of courts should be oriented towards Europeanization. This must be understood as a broader process than the mere reception of European law and taking over legal institutes from other legal systems without analyzing their actual meaning in the legal order which they are transplanted from, and without assessing whether they are in line with the domestic legal tradition and/or how they are to be included in the national legal system. The authors of this paper analyze key historical aspects in the development of the court system, European standards in defining the concept of a court/tribunal, and the Croatian experience in defining this concept. The authors discuss issues pertaining to the organizational and functional reform of the court system, which organizational structures should be vested with the judicial power and whether it is possible to maintain the principles rooted in classical legal standards.

Keywords: concept of court/tribunal, procedure *in statu nascendi*, Europeanization.