## Glava peta

## SUBJEKTIVNA GRAĐANSKA PRAVA

**94.** *Pravni status*[[1]](#footnote-1)

Pravni status je skup okolnosti u vezi sa jednim licem od kojih zavisi njegova mogućnost da bude imalac nekog subjektivnog prava, mogućnost da svoje pravo sam vrši i mogućnost da svoje pravo štiti pred sudom. Ovim pojmom su obuhvaćene fundametalne pozicije koje ima lice u društvu i u porodičnom jezgru. Tu spadaju: pravna, poslovna, delikna, procesna sposobnost, itd. Rimsko pravo je razlikovalo tri statusa: libertatis, cilitatis, familiae, u zavisnosti od toga da li je neko bio rimski građanin ili peregrin, da li se radi o slobodnom čovjeku ili robu, i da li je određeno lice bilo pater familias ili filius familijas (Paulus: *Tria sunt, quae, habemus: libertatem, civitatem, familiam*).[[2]](#footnote-2)

**95.** *Vrste subjektivnih građanskih prava*[[3]](#footnote-3)

Brojnost subjektivnih prava opredjeljuje i različitu sadržinu ovlašćenja. Neka od subjektivnih građanskih prava omogućuju imaocu da svoju volju sprovodi neposredno na objektu (tzv prava vlasti - gospodarenja). Druga prava ovlašćuju imaoca da od trećeg lica zahtijeva izvršenje određene aktivne ili pasivne radnje ( tzv. prava traženja, zahtijevanja). Treća prava ovlašćuju imaoca da u nečemu uzme učešće, kao što je učešće u upravljanju stvari i sl (tzv prava učešća, prava sudjelovanja). U zavisnosti od dejstava, subjektivna prava mogu biti apsolutna i relativna.

Postoje brojne podjele subjektivnih građanskih prava. U pravnoj teoriji se favorizuje podjela subjektivnih građanskih prava na imovinska i neimovinska, prenosiva i neprenosiva, i relativna i apsolutna građanska prava.

Imovinska građanska prava su najbrojnija građanska prava. Ime su dobila po tome što neposredno glase na izvjesnu sumu novca, ili što se odnose na određeno dobro koje se može novčano izraziti, ili na neko činjenje (nečinjenje) koje se može novčano izraziti. Neimovinska prava su neimovinske prirode. Takva su čisto porodična prava, prava ličnosti (koja za objekt imaju određeno lično dobro), kao i prava čiji je imalac ovlašćenj da zahtijeva određeno činjenje neimovinske prirode. Imovinskim pravima se zadovoljava ekonomski interes. Taj interes može biti individualan ili interes određenih kolektiviteta. Povredom neimovinskih prava može biti prouzrokovana imovinska (materijalna) ili neimovinska (nematerijalna) šteta.

Izvjesna prava imaju imovinskopravne i neimovinske elemente (prava intelektualne svojine).

Prenosiva subjektivna građanska prava su podobna za prelaz na drugo lice. Ona su, dakle, podobna da budu u pravnom prometu. Najveći broj imovinskih prava (stvarna, obligaciona, intelektualna) prenosiva su. Ipak, postoje prava koja su imovinske prirode a koja su neprenosiva (npr. lične službenosti, pravo na izdržavanja itd). Neprenosiva su i neimovinska prava. Takva su npr. prava ličnosti, porodična prava, moralna prava imaoca intelektualne svojine.

Uobičajeno je da se u pravnoj teoriji umjesto termina ''neprenosiva prava'' upotrebljava termin ''lična prava'' kako bi se naglasila njihova vezanost (neodvojivost) od subjekta. Lična prava se dijele na lična imovinska i lična neimovinska prava. Prva se ne mogu prenositi (npr. lične službenosti, pravo na izdržavanje), a druga se ne mogu izraziti u novcu (npr. prava ličnosti). Ova prava su, dakle, neimovinska i neprenosiva.[[4]](#footnote-4)\*

Najzanačajnija podjela subjektivnih građanskih prava je na apsolutna i relativna (obligaciona). Zato toj podjeli posvećujemo posebnu pažnju.

**96**.*Apsolutna prava*[[5]](#footnote-5)

Apsoluta prava su prava čiji imaoci neposredno uživaju pravna dobra i koja djeluju *erga omnes*. Pri tom, termin "uživanje pravnog dobra" podrazumijeva mogućnost vršenja neposredne pravne vlasti na objektu, što je inače primarna i izvorna osobina apsolutnih prava. Ustanovljenjem ovih prava nastaje obaveza trećih lica na opštu i potpunu pasivnost. Ona je neophodna kako bi imaoci apsolutnih prava nesmetano vršili pravnu vlast na objektu. Treća lica su obavezna na dvostruku pasivnost. S jedne strane, ona se moraju ponašati pasivno prema objektu apsolutnog prava na način što bez pravnog osnova na njemu ne mogu vršiti neposrednu vlast. S druge strane, oni moraju pokazati pasivnost prema imaočevoj neposrednoj vlasti, u smislu da ga ne smiju onemogućavati ili ometati u uživanju tog objekta.

Za razliku od relativnih prava, apsolutna prava djeluju prema svima (*erga omnes*). Broj obaveznih lica kod apsolutnih prava je neodređen. Obaveza kod aposlutnih prava je, po pravilu, negativna, neimovinska i nije konkretna. Između apsolutnog prava i obaveze pasivnih subjekata ne postoji odnos korelacije. Izvršenjem obaveze pasivnih subjekata apsolutno pravo ne prestaje. Negativna konstrukcija obaveze pasivnih subjekata (uzdržavanje, nečinjenje), ne znači istovremeno i pozitivnu konstrukciju na strani aktivnog subjekta - imaoca prava (samim tim što neko ne upotrebljava imaočevu stvar ne znači istovremeno i obvezu imaoca da tu stvar upotrebljava). Apsolutna prava ne zastarijevaju. Zahtjev u materijalnopravnom smislu nastaje povredom apsolutnog prava.

Kod apsolutnih prava pravnim odnosom dominira figura aktivnog subjekta, koji je imalac prava i čiji konkretniji naziv je različit u zavisnosti od vrste apsolutnog prava (vlasnik, plodouživalac, upotrebilac, zalogoprimac, hipotekarni povjerilac itd.). Pasivni subjekti u ovom odnosu su u drugom planu zbog sekundarnog karaktera i refleksa njihove obaveze, koja je po pravilu neodređena. U stvari te obaveze nemaju neki poseban naziv (nijesu konkretne). Kada se povrijedi obaveza na pasivno ponašanje, onda se aktivira zahtjev aktivnog subjekta.

Isti stepen pasivnosti trećih nije smetnja da na strani imaoca apsolutnog prava postoje različiti tipovi i obim pravne vlasti. To je moguće zamisliti čak i na istovrsnim dobrima na kojima egzistira pravo svojine. Bez obzira na to što se radi o istoj pasivnosti trećih u odnosu na objekt, obim prava je različit, u zavisnosti od različitih prirodnih odlika stvari, propisanih režima korišćenja itd.

Sadržina apsolutnog prava je uslovljena prirodom njegovog objekta. Autoritativna doktrina je različitog mišljenja oko pitanja na koje objekte je moguće ustanoviti apsolutna prava. Pri tom postoji opšta saglasnost od tri vrste ovakvih objekata, što uslovljava tri skupa apsolutnih prava. Nesporno je da u apsolutna prava spadaju stvarna prava čiji su objekti pokretne i nepokretne stvari. To isto važi i za prava ličnosti čiji su objekti lična dobra (tjelesni integritet, čast, sloboda), kao i za intelektualna prava, koja za objekt imaju intelektualna dobra (proizvodi ljudskog dobra ili uma - intelektualne tvorevine). Profesor Obren Stanković u ovaj skup ubraja i prava čiji su objekti čovjekova ličnost (ljudsko biće). Takav je napr. slučaj kod prava na primjenu vaspitnih mjera prema djetetu. Protivinici ovog gledišta smatraju da u savremenim pravima čovjekova ličnost može biti samo subjekt, a ne i objekt prava. Ta tvrdnja je uglavnom posljedica nerazumijevanja dva pojma: objekta prava i predmet obaveze. Ljudsko biće ne može biti predmet obaveze nekog pravnog posla sa kojim bi se moglo raspolagati. ''Načelno priznanje da je čovjek objekt prava nikako ne sadrži stav da se njime može raspolagati pravnim poslovima, niti da se mogu imati prava koja ovlašćuju na povredu čovjekovog fizičkog i moralnog intigriteta, već samo tačno određena prava koja su u potpunom skladu sa osnovama savremene pravne civilizacije (a neka čak inspirisana interisima ličnosti - objekta, kao na primer, pravo na primenu vaspitnih mera prema detetu). U stvari ova poslednja, inače malobrojna, skupina prava je mješovita, jer sadrži elemente apsolutnih prava (zbog ovlašćenja prema samom čovjeku), kao i elemente obligacionih prava (jer se od istog lica može zahtevati određeno ponašenje, npr. ispunjavanjem bračnih dužnosti)''.

**97**. *Stvarna* *prava*[[6]](#footnote-6)

 Stvarna prava su zakonom određena i zaštićena prava njihovih imalaca da neposredno vrše pravnu vlast nad pojedinačno određenim stvarima uz mogućnost da je suprotstave trećim licima (dejstvo erga omnes). U zavisnosti od toga da li je osnovno ovlašćenje imaoca korišćenje stvari ili namirenje iz garancije, stvarna prava se dijele na stvarna prava korišćenja i stvarna prava garancije. Tipična stvarna prava korišćenja su: pravo svojine i stvarna prava na tudjim stvarima (stvarne i lične službenosti). U našem pozitivnom pravu stvarna prava garancije su: zaloga, hipoteka i fiducijarna svojina.

 Iz date definicije stvarnih prava jasno se uočavaju njihove osobine: neposrednost, apsolutnost, tipičnost i pripadnost.

 *Neposrednost* je osobina čija je suština u tome da imaoci stvarnih prava neposredno vrše pravnu vlast bez posredovanja trećih lica.[[7]](#footnote-7) Ona se u pravnoj teoriji različito tumači: tako npr. naš poznati profesor O. Stanković tvrdi da je "suština subjektivnog stvarnog prava u neposrednoj pravnoj vlasti na određenoj stvari, a tek radi obezbeđenja te pravne vlasti nameće se (kao i kod ostalih apsolutnih prava) svim trećim licima odredjeno ponašanje i ono se uvek sastoji u nečinjenju, u pasivnosti u odnosu na datu stvar (u meri u kojoj se na osnovu stvarnog prava vrši pravna vlast na njoj)".[[8]](#footnote-8) Ovakvo (uže) shvatanje pojma neposrednosti navodi prof. Stankovića da hipoteku ne uvrsti u tipična stvarna prava, jer se kod nje "pravna vlast ne sastoji u ovlašćenju preduzimanja materijalnih akata uticanja na stvar".[[9]](#footnote-9)

 Neposrednost, shvaćena u užem smislu, je «prepreka» koja onemogućava da se u stvarna prava uvrsti ne samo hipoteka već i negativne stvarne službenosti. Zbog toga bi pojam stvarnih prava bio znatno sužen.[[10]](#footnote-10) U teoriji postoji predlog za još drastičnijom redukcijom ovih prava. Tako je, npr., predloženo da se u stvarna prava uvrste samo oni tipovi prava kod kojih je neophodna državina i koja se stiču originarnim titulusom.[[11]](#footnote-11) Brojne teorije o stvarnim pravima i o njihovim karakteristikama dale su povoda izvjesnim teoretičarima da negiraju naučnu vrijednost koncepta stvarnih prava.[[12]](#footnote-12) U širem smislu, suštna neposrednosti nije u priznavanju subjektivnog prava koje ovlašćuje na vršenje neposredne vlasti na stvari (držanje) , već u mogućnosti da se vrši pravna vlast nad stvari bez posredovanja trećih lica. Tako shvaćena, neposrednost je karakteristika i prava hipoteke i prava negativnih stvarnih službenosti.

 *Apsolutnost* je osobina čija je suština u tome da imalac stvarnog prava uživa pravnu zaštitu u odnosu na treća lica na koja se odnose njegova dejstva, odnosno koja osporavaju ili ugrožavaju ovo pravo.[[13]](#footnote-13)

Ponašanje trećih lica se sastoji u jednoj opštoj i potpunoj pasivnosti: ona ne smiju onemogućavati ni ometati imaoca da vrši svoje pravo na stvari. Za razliku od obligacionih (relativnih) prava, kod kojih postoji korelacija između prava i obaveza koje im odgovaraju, kod stvarnih prava ta korelacija ne postoji. "Stoga se ne može reći (kao kod obligacionih odnosa) da izvršavanjem obaveze od strane pasivnih subjekata apsolutno pravo prestaje (odnosno prestaje u mjeri u kojoj pasivni subjekti izvršavaju svoje obaveze)."[[14]](#footnote-14)

 Pogrešno je prihvatiti koncepciju po kojoj je apsolutnost jedina osobina stvarnih prava. Usvojiti takvu koncepciju značilo bi isticati samo spoljašnju stranu tih prava a zanemariti unutrašnju, kojom se odredjuje njihov sadržaj. Obaveza trećih lica na pasivno ponašanje ne određuje sadržaj stvarnih prava (naročito onih na korišćenje), nego ih pretpostavlja: bilo koji tip stvarnog prava pretpostavlja pravnu vlast na stvari i treća lica su obavezna da je poštuju. Međutim, apsolutnost nije isključiva osobina stvarnih prava. I kod mnogih obligacionih prava nailazimo na ovu osobinu. Zato je ispravnije reći da je apsolutnost jedna potrebna karakteristika stvarnih prava. Kod stvarnih prava koja ovlašćuju imaoce da koriste stvar, apsolutnost je neophodna zato što zasnovana pravna vlast na stvari nameće trećim licima obavezu pasivnog ponašanja. Kod tzv. realnih garancija, ova prava mogu ispuniti svoju funkciju samo ukoliko je njihova realizacija moguća u odnosu na bilo kojeg vlasnika stvari.

 *Tipičnost* stvarnih prava je posljedica principa *numerus clausus*. Suština ovog principa je u tome da su vrste stvarnih prava i njihova sadržina određeni imperativnim propisima, pa učesnici u pravnom prometu ne mogu ustanovljavati nove tipove stvarnih prava izvan onih propisanih zakonom, niti mogu mijenjati njihov režim.[[15]](#footnote-15) Ovaj princip je u teoriji prihvaćen zbog činjenice da je mogućnost kreiranja atipičnih formi predviđena u obligacionim odnosima. Zakonodavac se opredjeljuje, isključujući u regulisanom području autonomiju volje, za zatvoreni broj stvarnih prava sa utvrđenom sadržinom. Naš istaknuti civilista Lazar Marković suštinu ovog principa vidi u tome “što su mnoga pravila o stvarnim pravima doneta u opštem interesu, pa je težnja zakonodavčeva da se ona primenjuju samo na slučajeve koje je zakon predvideo”.[[16]](#footnote-16)

 *Pripadnost (inherentnost*) je osobina čija je suština u tome da stvarno pravo nekome pripada, da je ono povezano sa svojim objektom, što omogućava njegovom imaocu da ga može suprotstaviti trećim licima koja posjeduju stvar ili koja na nju polažu pravo.[[17]](#footnote-17) Tako npr. vlasnik stvari može u sporu po reivindikacionoj tužbi istaći svoje pravo svojine i zahtijevati povraćaj stvari.

 Većina stvarnih prava ima za objekat pravno dobro koje se na osnovu prava neposredno uživa, na kojem imalac prava ima neposrednu vlast. Stvarna prava postoje samo na pojedinačno određenim stvarima. Te stvari moraju biti tačno određene. Stvarna prava su individualizirana i po svom sadržaju i po svom objektu. Ako određenom licu pripada više stvari, onda na njima postoji toliko prava svojine koliko i stvari. Ovo pravilo važi i za zbirnu stvar. [[18]](#footnote-18)

 Da bi se stvarna prava mogla suprotstaviti trećim licima potrebno je da ona znaju za njihovo postojanje. Zbog toga je nužno da se kod ovih prava postigne potreban publicitet. Kod pokretnih stvari publicitet se postiže preko državine imaoca prava. Za onoga ko ima državinu pokretne stvari pretpostavlja se da ima i svojinu. Kod nepokretnih stvari publicitet se postiže upisivanjem stvarnih prava u javne registre (katastar nepokretnosti). Za onoga ko je u katastru nepokretnosti upisan kao vlasnik, pretpostavlja se da on to zaista i jeste, a ne lice koje vrši faktičku vlast na odredjenoj nepokretnosti. Tako se državina stvari i upis prava u katastar nepokretnosti javljaju kao sredstva publiciteta sa trostrukom funkcijom: prenos svojine, pretpostavka o svojini i zaštita savjesnog sticaoca.

Da li će neko pravo biti proglašeno za stvarno ili obligaciono ne zavisi od toga u kom dijelu građanskog zakonika je to pravo uređeno. Stavovi zakonodavca ne obavezuju teoriju, uprkos tome što zakonodavac vodi računa o sadržini odnosa. Naravno, treba uzeti u obzir i mnoge druge činjenice, a jedna od njih je i ta da postoje instituti sa mješovitim elementima koji se, po pravilu, uređuju na jednom mjestu. U uslovima nedovršene (nepotpune) kodifikacije građanskog prava kod nas, neki instituti stvarnog prava našli su svoje mjesno u obligacionom zakoniku (npr. ručna zaloga). Iz toga ne treba izvući zaključak po kome je pravna priroda ovih prava opredijeljena. " U našem slučaju reč je o odnosima sa mešovitim elementima, njena zakonska regulativa kao celine (dakle na jednom mestu) ima sve prednosti sa gledišta preglednosti rešenja, njegove potpunosti, a takođe i njihove unutrašnje usklađenosti; ne bi, dakle, bilo ni pravično, ni potrebno, ni celishodno razdvajati ih i uređivati na dva mesta držeći se stroge naučne sistematike, recimo ugovor o plodouživanju u obligacionom delu građanskog zakonika, odnosno obligacionom zakoniku (gde bi onda bilo i vlasnikovo pravo na naknadu kada je ugovor sa naknadom), a samo plodouživanje (kao pravo na osnovu koga se ima neposredna vlast na stvari) u stvarnopravnom delu."[[19]](#footnote-19)

Pravna priroda stvarnog prava nije dovedena u pitanje i u slučaju kad jedno pravo djelimično ustukne pred drugim. Tako npr., plodouživanje ostaje stvarno pravo bez obzira što plodouživalac mora da trpi službenost prolaza. Uprkos tome što u konkretnom slučaju plodouživalac ima suženi obim vlasti na stvari, on i dalje uživa zaštitu prema svim trćim licima.

 Kvalitet i obim vlasti nijesu mjerodavan kriterijum po kojem se neka prava smatraju za stvarna a neka za obligaciona. Tako npr., pravo prolaza za određeno vrijeme ili za izuzetne prilike je primjer stvarnih službenosti kome niko nije osporio stvarnopravni karakter. "Plodouživanje je oduvek i jednodušno kvalifikovano kao stvarno pravo, a pravo zakupa je tradicionalno svrstavano u obligaciona (i tek u novije vreme se ukazuje na njegov stvarnopravni karakter, ili se samo bojažljivo "približava" stvarnim pravima), iako je u oba slučaja vlast na stvari po kvalitetu u osnovi ista i po obimu vrlo široka (jer plodouživalac i zakupac kao neposredni držaoci vrše sve aprehenzione radnje, a vlasniku – posrednom držaocu ostaje samo gola svojina i samo "spiritualizovana" državina".[[20]](#footnote-20)

 Apsolutnost i pripadnost (povezanost, inherentnost) su pretpostavke za vršenje dva važna prava imalaca stvarnih prava : pravo sljedovanja i pravo prvenstva. Domašaji i polje primjene prava sljedovanja i prava prvenstva različiti su kod raznih tipova stvarnih prava.

 Dejstvo prava sljedovanja naročito je izraženo kod prava svojine i hipoteke, jer vlasnik i hipotekarni povjerilac mogu ovo pravo vršiti protiv trećih lica kod kojih se stvar nalazi. Tako npr., vlasnik može podići tužbu za povraćaj stvari *(rei* *vindicatio*), a hipotekarni povjerilac može podići tužbu radi naplate svog potraživanja (*actio hypothecaria*). Dejstva prava sljedovanja dolaze do izražaja i kod službenosti, jer vlasnik povlasnog dobra može svoje pravo vršiti protiv svakog kasnijeg vlasnika poslužnog dobra (kod stvarnih službenosti), a imalac prava lične službenosti može podići petitornu tužbu za povračaj stvari (analogno reivindikacionoj tužbi). Domašaji i polje primjene prava sljedovanja kod zaloge nešto su uži u odnosu na hipoteku i pretežno se svode na pitanje ostvarenja zalogoprimčevog prava na tužbu za povraćaj stvari (*vindicatio pignoris*).

 Dejstvo prava prvenstva se posebno ispoljava u slučaju konkurencije stvarnog i obligacionog prava, gdje se uzima da je ovo prvo jače, što uslovljava favorizovanje njegovog imaoca. Isto tako, u konkurenciji istovrsnih prava koja punovažno egzistiraju na istoj stvari, jače je ono pravo koje je ranijeg datuma. Kod prava svojine to je naročito izraženo za slučaj postojanja više posebnih osnova za sticanje, gdje je u prednosti lice kome je stvar prvo predata (kod pokretnih stvari), odnosno lice koje je izdejstvovalo upis u katastar nepokretnosti (kod nepokretnih stvari). U nekim slučajevima favorizuje se prvi kupac (kada postoji više pravnih osnova, a stvar nije predata niti je izdejstvovan upis u katastar). Kod zaloge i hipoteke prednost pri naplati potraživanaja daje se ranijim založnim povjeriocima, saglasno principu *prior tempore potior iure*. Ovaj princip se u nekim slučajevima primjenjuje i kod stvarnih službenosti. Istovrsne službenosti mogu po obimu biti različite ili jednake. Ustanovljenjem nove stvarne službenosti ne smije se krnjiti već postojeća službenost. Ako usljed promijenjenih prilika nastupi nemogućnost da se sve stvarne službenosti vrše u punom obimu, preča je ona stvarna službenost koja je ranije stečena.

**98.** *Lična imovinska prava*

Lična imovinska prava su subjektivna građanska prava koja su neodvojiva od subjekata i koja se mogu novčano izraziti. Iz ove definicije proizilazi da lična imovinska prava čine dio imovine nekog lica (imovinska prava) koja se ne mogu prenositi pravnim poslovima na drugoga. U ova prava se napr. ubrajaju: prava iz ugovora intuitu personae, zakonsko pravo na izdržavanje, lične službenosti, pravo na naknadu imovinske štete u vidu novčane rente usled smrti bliskog lica ili usled povrede tijela ili oštećenja zdravlja.

Za razliku od ovih prava, lična neimovinska prava su i neimovinska (po svojoj sadržini) i neprenosiva prava. Međutim, njhovom povredom (duševna i tjelesna trpljenja) rađa se pravao na naknadu neimovinske štete, i od tog momenta ovo pravo ima karakter prenosivog imovinskog prava.

**99.** *Relativna prava (obligacioni odnosi)*[[21]](#footnote-21)

Relativna prava su subjektivna građanska prava čiji je imalac (povjerilac) ovlašćen da od drugog lica (dužnika) zahtijeva određeno ponašanje. Dužnik se može obavezati na predaju neke stvari, isplatu sume novca, neko činjenje ili nečinjenje (uzdržavanje).

Obligacija je specifična pravna obaveza koju ima dužnik prema povjeriocu. Osim što se terminom ''obligacija'' određuje pozicija dužnika, njime se ukazuje i na pravni odnos između povjerioca i dužnika. Ovaj odnos dobija zajedničko ime ''obligacioni odnos''. Dakle, to je odnos koji za predmet obaveze ima određenu imovinsku prestaciju koju dužnik treba da izvrši povjeriocu. Obligacioni odnos se strukturalno posmatra kao odnos dvije korelativne pozicije. S jedne strane, to je pasivna pozicija obaveze (duga), a s druge strane to je aktivna pozicija (potraživanje). Negirati princip dualnosti subjekata obligacionih odnosa, značilo bi negirati sami pojam obligacija.

Prevalentna pozicija obaveze u obligacionom odnosu odgovara rimskoj tradiciji. Treba primjetiti da je rimsko pravo promovisalo koncept obligacije, koji se suštinski zadržao do naših dana. Rimska definicija obligacije naročito je izražena u Justinijanovoj kodifikaciji: ''*obligatio est iuris vinculum quo necessitate adstringimur alicuius solvndae r*e*i*''. Ipak, mora se primjetiti da, bez obzira na to što najveći dio obligacija nastaje iz pravnog odnosa određenog povjerioca i određenog dužnika, ova tradicionalna formula trpi u savremenim pravima određene izuzetke. Tako npr., nastanak obligacionog odnosa zamisliv je i između subjekata koji su odredivi (a ne samo određeni). Tipičan primjer za to je javno obećanje nagrade.

U obligacionim odnosima predmet obaveze je određena činidba pasivnog subjekta. Prema ovoj činidbi je usmjerena vlast aktivnog subjekta i ona je odlučujuća za ostvarenje njegovog interesa. Zbog toga je obligaciono pravo jedno relativno i lično pravo. Kako obligacija podrazumijeva određenog obveznog subjekta, to je samo on može povrijediti. Za razliku od apsolutnog prava, u obligacionom odnosu, zbog navedenih razloga, relevantnija je figura pasivnog subjekta. Inače, obligacioni odnos svoju induvidualnost izvlači iz te figure. Zbog značaja pasivnog subjekta, taj odnos se i zove obligacioni odnos. Pasivni subjekta je dužnik, a aktivni povjerilac.

Umjesto termina "relativno pravo", često su u upotrebi termini: "tražbeno pravo", "potraživanje", "obligaciono pravo", ''obligacioni odnos''. Kako se u ulozi povjerioca i dužnika najčešće nalazi jedno lice, to se uobičava reći da obligacioni odnos postoji između dva lica. Međutim, bilo bi korektnije reći da je to odnos između dvije strane (jednog ili više povjerilaca i jednog ili više dužnika).

Karakateristike ovog odnosa su:[[22]](#footnote-22)\*

1. da je to odnos između određenih (odredivih) lica (povjerioca i dužnika)
2. da je to odnos sa relativnim (*inter partes*) dejstvom;
3. da ima imovinski sadržaj koga prati sankcija obaveznog ispunjenja ili naknade štete (osim kod tzv naturalnih obligacija);
4. ravnopravnost stranaka, bez obzira na to da li je na jednom ili drugoj strani fizičko ili pravno lice, uključujući i državu. Kad je država strana u obligacionim odnosima, protivno je dobrim običajima da svoj legislativni suverinitet, kojim inače raspolaže, zloupotrebi i da svoj obligacioni odnos olakša posebnim zakonskim regulisanjem po nastanku obligacionog odnosa.[[23]](#footnote-23)

**100.** *Zloupotreba prava*

Zloupotreba prava je nedopušteno vršenje subjektivnog prava, najčešće škodljivo drugome. Da bi se neko subjektivno pravo moglo zloupotrijebiti potrebno je da ga neko lice zaista ima. Samo imalac prava može ga zloupotrijebiti. Najčešće se pravo zloupotrebljava na način što se pri njegovom vršenju škodi drugome. Kao posljedica tih radnji, po pravilu, nastaje imovinska ili neimovinska šteta. Međutim, zloupotreba prava je moguća i samim činom smetanja, odnosno uznemiravanja: "Ni svojim se pravom služiti ne mošž, tek drugome na štetu ili dosadu" (čl. 1000 OIZ-a).

Teorija o zloupotrebi prava oblikovala se najprije u Francuskoj (krajem XIX vijeka). Ona je iznikla iz iskustva i prakse francuskih sudova koji su vršenje subjektivnih građanskih prava dovodili u vezu sa ciljem i duhom prava. Njemački građanski zakonik je zabranio vršenje subjektivnih prava u cilju da se drugome nanese šteta (zabrana tzv. šikane). Danas, zabrana zloupotrebe prava je postala vladajući pricip savremenih prava.

Svijest i namjera da se škodi drugome nijesu, po pravilu, uslovi za postojanje zloupotebe prava. Izuzetak je šikana. Zabrana zloupotrebe se odnosi na sva subjektivna prava (opšti princip), mada se u Zakonu o obligacionim odnosima i Zakonu o osnovama svojinsko-pravnih odnosa favorizuju obligaciona, odnosno stvarna prava. Tako je npr. moguće zloupotrebljavati procesna prava, što podrazumijeva vršenje ovlašćenja koja u parničnom postupku pripadaju jednoj stranci prema drugoj stranci na način koji je protivan društvenom cilju radi koga su ta ovlašćenja priznata. Ovaj vid uključuje i namjeru da se drugome naškodi, ali u druge vidove zloupotrebe (objektivna teorija).

Pravne posljedice zloupotrebe prava su raznovrsne: nemogućnost daljeg vršenja prava, gubitak subjektivnog prava, gubitak prigovora, izloženost prigovoru, izloženost samopomoći, odgovornost za štetu, novčane kazne u parničnom postupku, itd.

Teorijski koncept zloupotrebe prava je izuzetno složen. Zato ne čudi da ovo pitanje izaziva posebnu pažnju pravne teorije. Pri tom postoje različita, često suprotna gledišta o ovom pitanju. Zabrana zloupotrebe prava je opšte pravno načelo pravnog poretka. Podržavanje i primjene teorije o zloupotrebi prava je izraz težnje za moralizacijom prava. Zloupotreba prava može postojati u slučaju:

1. protivciljnog vršenja prava (ovo je tzv. istitucionalni vid zloupotrebe prava objektivno određen, koga posebno potenciraju Zakon o obligacionim odnosima i Zakon o osnovama svojinskopravnih odnosa);
2. vršenja prava s namjerom da se drugome nanese šteta (tzv. subjektivna koncepcija zloupotrebe prava, tzv. šikana, istorijski najstarija potenciraju je posebno Italijanski građanski zakonik, Austrijski građanski zakonik, Njemački građanski zakonik i Zakon o vlasništvu i drugim stvarnim pravima Hrvatske);
3. vršenja subjektivnog prava bez opravdanog interesa (tzv. beskorisno vršenje prava koje postoji i onda kada nije istovremeno ostvaren i subjektivni kriterijum šikanoznog vršenja prava);
4. nesrazmjernog vršenja prava (vršenje subjektivnog prava radi ostvarenja nesrazmjerno manje vrijednog interesa u odnosu na interes trećeg koji se vršenjem prava vrijeđa. Ovaj vid je postavljen objektivno, što znači da ne mora postojati namjera i svijest da se šteti drugome);
5. neprimjernog vršenja prava (tzv. načelo pošteđujećeg vršenja prava koje postoji u slučaju vršenja prava na način koji je za drugoga škodljiv ili opterećujući ili na neki drugi način koji je manje tegoban za drugu stranu);
6. protivrječnog ponašanja imaoca subjektivnog prava (vršenje prava koje je u neskladu sa ranijim, dopuštenim ponašanjem u koje se druga strana osnovano pouzdala - *venire contra factum proprium*);
7. vršenja prava protivno moralu ili pravičnosti (tzv. nemoralno i nepravično vršenje prava praćena nastankom štete drugome bez obzira na svijest o nemoralnosti sopstvenog ponašanja).

Pruski Landreht od 1794 je prva građanska kodifikacija koja je izričito zabranila jedan oblik zloupotrebe prava i koja u izvjensom smislu reguliše i neke druge oblike zloupotrebe prava. Ovaj zakonik propisuje da ''niko ne smije zloupotrijebiti svojinu radi povrede ili oštećenja drugoga'' (tzv. opšta zabrana šikanozne upotrebe prava). Osim toga, po ovom zakoniku zloupotrebom prava se smatra i ''takva vršenje svojine koje je po svojoj prirodi može imati za cilj samo povredu drugoga''.

Francuski građanski zakonik (*Code Napoleon*) ne poznaje institut zloupotrebe prava, uključujući i zabranu šikanoznog vršenja prava. Tako je postupio i Italijanski građanski zakonik iz 1865. Zakonodavac je ovo pitanje prepustio sudskoj praksi i pravnoj teoriji. Međutim, Italijanski građanski zakonik iz 1942 u čl. 833, zabranjuje šikanozno vršenje prava (tzv. emulaciju: ''Vlasnik ne može preduzimati radnje kojima je jedini cilj da štete ili smetaju drugima''.). Italijsnka teorija i sudska praksa je ovu normu primjenila u svim slučajevima vršenja bilo kojeg stvarnog prava, pa čak i u slučaju državine kao faktičke vlasti na stvari.

Austrijski građanski zakonik prije Novele nije sadržavao pravila o zabrani zloupotrebe prava, uključujući i zabranu šikane. Novelom iz 1916 godine, u ovaj zakonik ulazi izričita zabrana zloupotrebe prava, ograničena na šikanozno vršenje prava (''protivno dobrim običajima i u očiglednoj namjeri da se drugome nanese šteta''.).

Njemački građanski zakonik (čl. 226) sadrži odredbu po kojoj je ''nedopušteno vršenje prava koje može imati jedino za cilj da se drugome nanese šteta'' (šikanozno vršenje prava u užem smislu). U sudskoj praksi i pravnoj teoriji ova odredba je proširivana i na slučajeve postojanja i nekog drugog cilja, pored nanošenja štete drugome. U članu 242 Njemačkog građanskog zakonika je propisano načelo savjesnosti i poštenja u pravnom prometu, što je dalo osnova za kreaciju objektivnog pojma zabrane zloupotrebe prava.

Švajcarski građanski zakonik (član 2 stav 2) sadrži odredbu po kojoj ''očigledna zloupotreba prava ne uživa pravnu zaštitu''. U pravnoj teoriji i sudskoj praksi ova odredba se tumači u smislu da pravo na zaštitu ima ono lice koje je pretrpjelo štetu od zloupotrebe koja je jasna i nesumnjiva.

Po Zakonu o obligacionim odnosima, ‘’zabranjeno je vršenje prava iz obligacionih odnosa protivno cilju zbog koga je ono zakonom ustanovljeno ili priznato’’[[24]](#footnote-24). Ovakvo protivciljno vršenje prava ‘’zabranjuje‘’ i Zakon o osnovama svojinsko-pravnih odnosa, i to kod vršenja prava svojine, ali i kod vršenja ostalih stvarnih prava.

**Glava šesta**

**PRAVA LIČNOSTI (LIČNA PRAVA)**

101. Pojam. - 102. Ustavni koncept prava ličnosti u pravu Crne Gore. - 103. Koncept prava ličnosti u pravu Evropske Unije. - 104. Pravo na tjelesni integritet i pravo na život. - 105. Pravo na slobodu. - 106. Pravo na čast i ugled. - 107. Pravo na privatnost. - 108. Pravo na identitet. - 109. Pravo na duševni (psihički) integritet. - 110. Povreda prava ličnosti u medijima.

**101.** *Pojam*[[25]](#footnote-25)

Prava ličnosti su subjektivna prava na ličnim dobrima. Gotovo svi savremeni pravni sistemi sadrže norme o ovim neimovinskim pravima. To je zato što se sve više pažnja poklanja osnovnim slobodama i pravima čovjeka i građanina. Pridajući sve veću pažnju pravima ličnosti, građanskopravni sistemi postepeno dobijaju i svoju neimovinsku komponentu. Nagli razvoj prava ličnosti doveo je do stava u pravnoj teoriji po kome prava ličnosti postoje kao ''specifična privatna (građanska) prava osobe na vlastitoj osobnosti, tj. na vlastitim osobnim dobrima.''[[26]](#footnote-26)

Prava ličnosti se ubrajaju u privatna a ne u javna prava. Radi se o građanskim subjektivnim (apsolutnim) pravima.[[27]](#footnote-27) Za razliku od ostalih objekata građanskih prava, kod prava ličnosti postoji objekt u jednom specifičnom smislu: lično dobro onog lica koje je subjekt tih prava. Savremeni

razvoj uslovljava stalnu korekciju dotadašnjih shvatanja o sadržaju prava ličnosti.

Za razliku od stvarnih prava, kod kojih se može zamisliti više imalaca na istom objektu, kod prava ličnosti postoje prava samo jednog lica u pogledu njegovih ličnih dobara. Zbog toga kod njih često imamo sadržajno podudaranje prava. Pošto proces formiranja sistema prava ličnosti nije završen, može se zamisliti tendencija u doktrini i zakonodavstvu o objedinjavanju ovih prava. Uostalom , u švajcarskom pravnom poretku usvojena je koncepcija po kojoj su sva prava ličnosti samo emanacije jedinog prava ličnosti.

Izraz ''ličnost'' obuhvata skup bioloških, socijalnih i psihičkih osobina kojima se neka individualnost postojano izdvaja, odlikuje od svih drugih pojedinaca na određenom stepenu ljudskog razvoja. Ona predstavlja nepromenjivlju individualnost čovjeka. Često imaju građanskopravni karakter, jer su kao prava *sui generis*  namjijenjena zaštiti čovjekove ličnosti.

Na jedan opšti način može se reći da pravna teorija favorizuje jedno opšte pravo ličnosti koje ne isključuje postojanje posebnih prava ličnosti koja proizilaze iz tog opšteg prava. Danas se može govoriti i o pluralitetu prava ličnosti, jer je riječ o dinamičnom pravnom institutu u kome se javljaju nova i razvijaju postojeća subjektivna prava ličnosti.

Kod prava ličnosti postoji numerus clausus, tj. klauzula o unaprijed ograničenom broju prava ličnosti. Ustavi država, po pravilu, generalno garantuju nepovredivost integriteta i sveukupnosti ličnosti. Tom garancijom prava ličnosti postaju opšta, što omogućuje i obezbjeđenje zaštite za ona lična dobra koja nijesu specijalnim propisom posebno uređena.

Prava ličnosti, kao vrsta apsolutnih prava, nastaju nastankom ličnog dobra, a prestaju nestankom tog dobra. Ova prava ne zastarijevaju, ne podliježu prekluziji i ne mogu se zaplijeniti.

Prava ličnosti su neprenosiva prava. To proizilazi iz njihove pravne prirode. Ovu osobinu ne dovodi u pitanje ni eventualna mogućnost prenosivosti nekih ličnih dobara (glas, sopstvena slika itd).

Specifičnost objekta ovih prava uslovljava i specijalni pravni režim u pogledu procesnog prava. Njihova neprenosivost isključuje mogućnost da budu predmet izvršenja, jer bi se radilo o izvršenju na ličnost, a ne na imovinu. Izvršenjem se mogu prinudno ostvariti prava koja su nastala povredom prava ličnosti (naknada nematerijalne štete).

 Ova prava su lične prirode i traju dok traje njihov imalac. Prestankom subjekta prava (fizičkog ili pravnog lica) prestaju i prava ličnosti. Iz toga pravila proizilazi i pravilo po kome ona ne mogu biti objektom nasljednopravne sukcesije. Izvjesna lična dobra (čast, privatna korespodencija, intimna sfera) mogu biti povrijeđena i nakon prestanka pravnog subjekta (imaoca). Ova pitanja se inače uređuju u odredbama propisa o posmortalnoj zaštiti ličnosti.

Svi ljudi imaju pravo na zaštitu prava ličnosti bez razliku na rasu, boju, nacionalno ili etničko porijeklo. Diskriminacija po bilo kom osnovu vrijeđa ljudsko dostojanstvo, čiji su sastavni djelovi čast, ugled lični integritet i sl. Takva povreda prava ličnosti uživa sudsku zaštitu kako kroz zahtjev da se prestane sa povredom prava ličnosti tako i kroz zahtjev za naknadu štete.[[28]](#footnote-28)

Subjekti ovih prava mogu biti i pravna lica, izuzev onih prava koja su isključivo vezana za fizičko lice (npr. fizički integritet, polna čast, i sl.).

Sadržinu ovih prava čine ovlašćenja uživanja ličnog dobra (fizička cjelovitost, privatnost, poštenje, lični zapisi, izgovorene riječi, lik, i dr.). Radnje koje znače uživanje ličnog dobra mogu biti aktivne (upotreba prava na ime, lična prepiska) ili radnje uzdržavanja trećih od povrede ličnog dobra (uzdržavanja od povrede fizičke cjelovitosti, biološka postojanost, intime, i dr.). Sadržinu ovih prava čine ponekad i ovlašćenja raspolaganje nekim ličnim dobrima, napr. preduzimanjem radnji kojima se dira u njihovu supstancu, kojima se narušava fizička cjelovitost, objavljivanje intiminih spisa, saglasnost na presađivanje organa, upotreba imena u reklamne svrhe, itd. Raspolagati se može teretnim ili bezteretnim pravnim poslovima. Naravno, nijesu sva lična dobra podobna za teretna raspolaganja.

Prava ličnosti se mogu ograničiti propisom (npr. objavljivanje fotografije u posebnim slučajima ili odlukom suda).

Zaštita ovih prava se vrši prventivnim ili reaktivnim zahtjevom.

Po Zakonu o obligacionim odnosima, nematerijalna šteta (zbog fizičkog ili psihičkog bola ili straha ili povrede prava ličnosti) može se nadoknaditi u nenovčanim oblicima (objavljivanje presude, objavljivanje ispravke, povlačenje izjave ili što drugo čime se može ostvariti svrha koja se postiže naknadom) i u obliku novčane naknade. Uz već navedene nenovčane oblike treba spomenuti i zahtjev na prestanak radnje kojom se vrijeđa pravo ličnosti. Novčana naknada za pretrpljene duševne bolove može se dosuditi samo u zakonom propisanim slučajevima. To su duševni bolovi zbog smanjenja životne aktivnosti, naruženosti, povrede ugleda, časti, slobode ili prava ličnosti, smrti ili teškog invaliditeta bliske osobe, kao i duševni bolovi zbog počinjenog krivičnog djela protiv dostojanstva lica i morala. Dosuda novčane naknade za povredu prava ličnosti moguća je samo ako je ta povreda izazvala duševne bolove pravno relevantne jačine i trajanja. Prema tome, oštećeni koji zahtjeva novčanu naknadu za pretrpljenu nematerijalnu štetu zbog povrede prava ličnosti dužan je da dokaže ne samo povredu nego i njome izazvane duševne bolove. Ako, pak, oštećeni zahtijeva naknadu nematerijalne štete u nekom od nenovčanih oblika dovoljno je da dokaže povredu svog prava ličnosti.[[29]](#footnote-29)

Postoje brojne podjele prava ličnosti.Najprihvatljivija je podjela na:

1. pravo na tjelesni integritet,
2. pravo na slobodu,
3. pravo na čast i ugled,
4. pravo na privatnost,
5. pravo na lični identitet,
6. pravo na duševni identitet,
7. prava na zaštitu ostalih neimovinskih ličnih dobara.

Momentom rođenja fizičko lice stiče pravnu sposobnost. U tom momentu on stiče i veći broj prava ličnosti (pravo na život, tjelesni integritet, slobodu i dr.). Ova prava se stiču bez donošenja posebnog pravnog akta o tome. Takođe, njihovo sticanje nije vezano za sticanje poslovne sposobnosti. Vremenom, lice stiče i neka druga prava ličnosti o kojima možemo govoriti tek sa navršetkom određenih godina ili psihofizičkog stanja (duševni integritet, pravo na seksualnu slobodu).

Pravna lica ne mogu biti imaoci onih prava koja po prirodi stvari pripadaju čovjeku kao individualnom biću. Ipak, neka prava ličnosti su imanetna i ovim pravnim subjektima (privatnost, dostojanstvo, ugled itd.).[[30]](#footnote-30)

**104.** *Pravo na tjelesni integritet i pravo na život*[[31]](#footnote-31)

Pravo na tjelesni integritet (tjelesnu nepovredivost) je pravo lica na nesmetano tjelesno (biološko) postojanje (tzv. pravo biti). Sadržinu ovog prava čini pravo određenog lica u pogledu sopstvenog života i tijela i zdravlja uključujući i ovlašćenje o isključenju trećih od protivpravnih zadiranja. Pravo na život je lično pravo na fizičko biološko postojanje.[[32]](#footnote-32) Ustavom se jemči pravo tjelesni integritet i na život. Ovo je privilegija fizičkog, a ne pravnog lica. Imalac ovih prava je svako fizičko lice bez obzira na uzrast, pol, državljanstvo, nacionalnu pripadnost i dr. Postoje različita mišljenja o tome da li *nasciturus* ima ovo pravo i od kog momenta (začeća ili od kasnije).[[33]](#footnote-33) Pravo na tjelesni integritet je aktuelizovan problem i u mnogim graničnim medicinsko-pravnim pitanjima, kao što su: transplatacija, sterilizacija, eutanazija, imisije itd.

Ovo pravo, prirodno, ne pripada pravnim licima jer ona nemaju biološku egzistenciju. Svaki čovjek je imalac ovog prava, bez obzira na starosno doba. Djeca ostvaruju ovo pravo i preko svojih roditelja koji su dužni brinuti o njihovom životu i zdravlju. Svako fizičko lice može po svojoj volji odlučivati o vršenju ili ne vršenju ovog prava. Od njegove volje zavisi o preduzimanju radnji koje znače zahvat u sopstveno tijelo ili eventualno dopuštenje tuđeg zahvata. Naravno, ona to ne može činiti preko granice koja znači povredu tuđih prava, tuđih interesa i onih koje naređuje zakonodavac.

Objekt prava na tjelesni integritet je lično dobro biološkog postojanja određenog lica. To dobro se tiče života lica, njegovog tijela (posmatranog kao cjelina ili svih djelova tijela) i njegovog tjelesnog i duševnog zdravlja. Život čovjeka je zaštićen za svo vrijeme njegovog postojanja. To se posebno naglašava u Ustavu Crne Gore i u Evropskoj konvenciji za zaštitu ljudskih prava i osnovnih sloboda.

Po Ustavu Crne Gore svako ima pravo na zaštitu zdravlja. Djeca, trudnice i stara lica imaju pravo na zdravstvenu zaštitu iz javnih prihoda, ako to pravo ne ostvaruju po nekom drugom osnovu. Svako ima pravo na zdravu životnu sredinu i na blagovremeno i potpuno obavještavanje o njenom stanju. Svako je obavezan da čuva i unapređuje životnu sredinu. Država štiti životnu sredinu. Sloboda privređivanja i sloboda preduzetništva ograničene su zaštitom životne sredine.

Zbog povrede prava na tjelesni integritet, imaocu je priznato pravo na zaštitu putem suda (ili drugog nadležnog organa) i putem samopomoći (nužna odbrana). Imalac prava na tjelesni integritet je ovlašćen zahtijevati od suda prestanak one radnje koja znači povredu toga prava (tzv. kvazinegatorni zahtjev). Pored toga, on ima pravo zahtijevati od suda da naloži uklanjanje izvora opasnosti od kojeg prijeti znatnija šteta njemu ili određenom broju lica, ili da se uzdrži od te djelatnosti. On, takođe, može podnijeti zahtjev za naknadu imovinske (materijalne) štete prouzrokovane povrede života, tijela ili zdravlja. Iz povrede prava na tjelesni integritet može nastati i zahtjev za naknadu imovinske štete prouzrokovane smrću kao i zahtjev za naknadu štete zbog uskraćivanja nužne pomoći. Oštećeni može podnijeti i zahtjev za naknadu neimovinske štete (novčanu satisfakciju) za pretrpljene fizičke i duševne bolove i za pretrpljeni strah.

**105.** *Pravo na slobodu*[[34]](#footnote-34)

Pravo na slobodu je pravo licada se slobodno kreće, boravi, nastanjuje, radi (tzv. pravo djelovati). Objekt ovog prava je sloboda, kao lično dobro pojedinca. Naravno, ne sloboda u apsolutnom smislu, jer takve slobode u stvarnosti nema. Ovdje se misli na tzv. relativnu slobodu, dakle, onu slobodu koja se može ostvariti objektivno. ''Tjelesna sloboda postoji kao mogućnost izbora između više različitih odluka o vlastitom kretanju i djelovanju, odnosno o tjelesnom nekretanju i nedjelovanju. Kad govorimo o pravu na slobodu, tada pod time mislimo na takvu relativnu slobodu''.[[35]](#footnote-35) Autorativna doktrina smatra da sloboda obuhvata: 1) prirodnu slobodu ljudi (faktičku nezavisnost da čine ono što žele uz ograničenja iz pravnih propisa); 2) posebne uslove neograničavanja individualne akcije u specijalnim prilikama (tzv. privilegije).[[36]](#footnote-36)

Sloboda čovjeka je nepovrediva. Nikome se ne smije oduzeti sloboda, osim kada je to određeno zakonom o čemu odlučuje sud. Svako je nevin i niko ga ne može smatrati krivim za krivično djelo sve dok mu se pravosnažnom sudskom presudom ne utvrdi krivica.

Sloboda djelovanja ili nedjelovanja obuhvata: a) slobodno kretanje, boravak i nastanjivanje, b) slobodan izbor rada i drugog tjelesnog djelovanja i c) slobodnog okupljanja i uživanja.

Subjekt prava na slobodu su u prvom redu fizička lica. Njima je to pravo priznato, bez obzira na starosno doba. Određenim licima se postavljaju ograničenja (npr. duševnim bolesnicima). Pravna lica su subjekti ovog prava u onoj mjeri koliko se njihova sloboda ne vezuje za biološku egzistenciju lica. Njihovo pravo na slobodu se prvenstveno tiče slobodnog djelovanja, ali i drugih prava koja po prirodi stvari nijesu svojstvena samo fizičkom licu.

Sadržinu prava na slobodu čine: pravo na slobodno djelovanje i nedjelovanje, pravo na isključenje tuđih protivpravnih zahvata (npr. lišenje slobode ili ograničavanja slobode).

Povreda prava na slobodu može se sastojati u bespravnom pritvaranju, odvođenju, prisilnom zadržavanju, ograničavanju kretanja i sličnim neposrednim načinima. Do povrede slobode može doći i posredno, npr. podnošenjem lažne prijave nakon koje je određeno lice lišeno slobode. Zbog povrede prava na slobodu, imaocu stoji na raspolaganje pravo na zaštitu putem suda (ili drugog organa) i putem samopomoći i nužne odbrane. U pogledu sudske zaštite, oštećeno lice može podnijeti sljedeće zahtjeve: a) zahtjev radi prestanka uznimeravanja (kvazinegatorni zahtjev), b) zahtjev za utvrđenje (deklarativni zahtjev), c) zahtjev za naknadu štete (imovinske, neimovinske), d) zahtjev zbog sticanja bez osnova.

Najčešće, oštećeni traži satisfakciju zbog psihičkih bolova tokom boravka u pritvoru ili tokom izdržavanja kazne (osjećaj nesigurnosti, nemir i sl.), i zbog povrede ugleda i časti uzrokovane neopravdanim lišenjem slobode ili neosnovanom osudom. Sud u svakom konkretnom slučaju određuje visinu naknade, vodeći računa o intezitetu i trajanju duševnih bolova osuđenog, odnosno neosnovano lišenog slobode, kao i o dužini trajanja pritvora. Cilj novčane satisfakcije je da doprinese mogućnosti uspostave psihičke ravnoteže kod oštećenog. Sudovi, pri tom, polaze od objektivnih i subjektivnih parametara. Prvi se odnose na trajanje boravka u pritvoru, odnosno izdržavanju kazne, vrstu krivičnog djela, napise u novinama, interesovanje u javnosti i sl. Drugi se tiču porodičnih prilika, zanimanja, ugleda prije štetnog događaja, ranijeg osuđivanja itd.

Institut pritvora, po svojoj prirodi predstavlja mjeru dovođenja određenog lica nadležnoj sudskoj vlasti radi sprovođenja krivičnog postupka u slučaju kad postoji osnovana sumnja da je učinilo krivično djelo. To je mjera procesne prinude oduzimanja lične slobode osumnjičenog ili okrivljenog, koju pod propisanim zakonskim uslovima određuje nadležni sud ili drugi državni organ prije ili toku krivičnog postupka. Pritvor je izuzetna mjera koja se određuje samo ako se ista svrha ne može ostvariti nekom drugom, blažom mjerom. Pritvor, kao zakonska mjera oduzimanja osnovnog ljudskog prava na ličnu slobodu u razdoblju prije donošenja pravosnažne sudske presude o krivici, nije kazna niti se za pritvorenika smije pretvoriti u kaznu. Stoga je pritvor dopušteno odrediti samo u slučaju u kojem postoji visok stepen vjerovatnosti utvrđenja krivice i izricanja kazne, tj. u kojem postoji ''osnovana sumnja'' da je lice učinilo krivično djelo te, načelno, samo u cilju obezbjeđenja pokretanja i sprovođenja krivičnog postupka. Zato je sud dužan pažljivo ispitati opravdanost određivanja, ali i produženja pritvora s obzirom na okolnosti svakog konkretnog slučaja i podrobno obrazložiti razloge zbog kojih smatra da legalni i legitimni ciljevi pritvora postoje.

Duševni bolove zbog neosnovanog lišenja slobode predstavljaju jedinstven vid štete, koji obuhvata sve štetne posljedice nematerijalne štete vezane za ličnost oštećenog, proistekle iz neosnovanog lišenja slobode. Za tu štetu se dosuđuje jedan iznos naknade, pri čemu sud uzima sve okolnosti slučaja (ugled koji je oštećeni prije uživao u svojoj sredini, odnos sredine prema njemu nakon lišenja slobode, težinu i prirodu krivičnog djela, vrijeme trajanja lišenja slobode, kao i sve druge okolnosti koje su uticale na prirodu, težinu i trajanje duševnih bolova). Zbog toga sudovi pravilno postupaju kada uzimaju da je zahtjev po osnovu povrede ugleda, časti i dostojanstva već uključen u naknadu dosuđenu po osnovu pretrpljenih duševnih bolova zbog neosnovanog lišenja slobode.

Po Zakonu o krivičnom postupku Crne Gore[[37]](#footnote-37), lice koje je bez osnova osuđeno za krivično djelo ili je bez osnova lišeno slobode ima pravo na rehabilitaciju, pravo na naknadu štete od države, kao i druga prava utvrđena zakonom.

Pravo na naknadu štete zbog neosnovane osude ima lice prema kome je bila pravosnažno izrečena krivična sankcija ili koje je oglašeno krivim, a oslobođeno od kazne, a docnije je povodom vanrednog pravnog lijeka novi postupak pravosnažno obustavljen ili je pravosnažnom presudom oslobođeno od optužbe ili je optužba odbijena, osim u sljedećim slučajevima:
ako je do obustave postupka ili presude kojom se optužba odbija došlo zbog toga što je u novom postupku oštećeni kao tužilac, odnosno privatni tužilac odustao od gonjenja, a do odustanka je došlo na osnovu sporazuma sa okrivljenim; ako je u novom postupku rješenjem optužba odbačena zbog nenadležnosti suda, a ovlašćeni tužilac je preduzeo gonjenje pred nadležnim sudom.

Osuđeni, odnosno oslobođeni nema pravo na naknadu štete, ako je svojim lažnim priznanjem u pretkrivičnom postupku ili na drugi način prouzrokovao vođenje krivičnog postupka, odnosno takvim izjavama u postupku prouzrokovao svoju osudu, osim ako je na to bio prinuđen. U slučaju osude za krivična djela u sticaju, pravo na naknadu štete može se odnositi i na pojedina krivična djela u pogledu kojih su ispunjeni uslovi za priznanje naknade.[[38]](#footnote-38)

Ako zahtjev za naknadu štete ne bude usvojen ili po njemu organ uprave ne donese odluku u roku od tri mjeseca od dana podnošenja zahtjeva, oštećeni može kod nadležnog suda podnijeti tužbu za naknadu štete. Ako je postignut sporazum samo u pogledu dijela zahtjeva, oštećeni može tužbu podnijeti u pogledu ostatka zahtjeva. Tužba za naknadu štete podnosi se protiv Republike Crne Gore.[[39]](#footnote-39) Pravo na naknadu štete pripada i licu koje je: bilo u pritvoru, a nije došlo do pokretanja krivičnog postupka, ili je postupak obustavljen pravnosnažnim rješenjem ili je pravosnažnom presudom oslobođeno od optužbe ili je optužba odbijena, izdržavalo kaznu lišenja slobode, a povodom ponavljanja krivičnog postupka, zahtjeva za zaštitu zakonitosti ili zahtjeva za ispitivanje zakonitosti pravosnažne presude, izrečena mu je kazna lišenja slobode u kraćem trajanju od kazne koju je izdržalo ili je izrečena krivična sankcija koja se ne sastoji u lišenju slobode ili je oglašeno krivim, a oslobođeno od kazne; usljed greške ili nezakonitog rada organa neosnovano lišeno slobode, ili je zadržano duže u pritvoru ili ustanovi za izdržavanje kazne ili mjere; u pritvoru provelo duže vremena nego što traje kazna zatvora na koju je osuđeno.

Licu koje je lišeno slobode bez zakonskog osnova pripada pravo na naknadu štete, ako protiv njega nije određen pritvor, niti mu je vrijeme za koje je lišeno slobode uračunato u izrečenu kaznu za krivično djelo ili za prekršaj. Naknada štete ne pripada licu koje je svojim nedozvoljenim postupcima prouzrokovalo lišenje slobode, odnosno određivanje pritvora.

Ako je slučaj na koji se odnosi neosnovana osuda ili neosnovano lišenje slobode nekog lica prikazivan preko sredstava javnog informisanja i time bio povrijeđen ugled tog lica, sud će, na njegov zahtjev, objaviti u novinama ili drugom sredstvu javnog informisanja saopštenje o odluci iz koje proizlazi neosnovanost ranije osude, odnosno neosnovanost lišenja slobode. Ako slučaj nije prikazivan preko sredstava javnog informisanja, ovakvo saopštenje će se, na zahtjev tog lica, dostaviti državnom organu, organu lokalne samouprave, preduzeću, drugom pravnom ili fizičkom licu kod koga je lice u radnom odnosu, a ako je to za njegovu rehabilitaciju potrebno - društvenoj ili drugoj organizaciji. Poslije smrti osuđenog lica pravo na podnošenje ovog zahtjeva pripada njegovom bračnom drugu, djeci, roditeljima, braći i sestrama. Zahtjev se može podnijeti i ako nije podnesen zahtjev za naknadu štete. Zahtjev može se podnijeti i kad je povodom vanrednog pravnog lijeka izmijenjena pravna kvalifikacija djela, ako je usljed pravne kvalifikacije u ranijoj presudi bio teže povrijeđen ugled osuđenog lica.

**106.** *Pravo na čast i ugled*

Pravo na čast i ugled je lično, neimovinsko pravo lica na dostojanstvo, čast i ugled, uključujući i ovlašćenje da se svako isključi od protivpravnih zahvata u ta dobra. Objekt ovog prava su sljedeća lična dobra: a) ljudsko dostojanstvo, b) čast i c) ugled. Ljudsko dostojanstvo je svojstveno svakom fizičkom licu (u svakoj situaciji). Imalac se ne može odreći ovoga prava. Po prirodi stvari, ljudsko dostojanstvo nemaju pravna lica.

Čast je mišljenje koje određeno lice ima o sebi kao pripadniku ljudskog društva ili uže zajednice čiji sistem vrijednosti prihvata. Svako lice ima sopstvene, specifične moralne i druge vrijednosti (stvarne ili pretpostavljene). Ove vrijednosti su osnov opravdanih pretenzija lica na odgovarajući tretman u društvu (čast u objektivnom smislu). Čast je posebno dobro ličnosti. Osjećaj gubljenja časti ne mora nastupiti kod lica i pored osuda šire društvene zajednice, ako grupa ljudi kojoj on pripada odobrava određeno ponašanje. I obrnuto: kod lica koja prihvate vrijednost šire društvene zajednice osjećaj gubljenja časti ne mora nastupiti usled lošeg mišljenja manje sredine (uže grupe ljudi) o njemu.

Pravo na ljudsko dostojanstvo je lično pravo čovjeka da bude uvažen kao subjekt, da ne bude upotrijebljen kao objekt, kao sredstva za ostvarivanje tuđih ciljeva. Ovo pravo zajemčeno je u ustavima, koji, po pravilu, "nalažu" zakonodavcima da vode računa o ovom pravu, da propišu njegovu zaštitu, i da mu daju prvenstvo kod tumačenja odredbi koje se, između ostalog, tiču ovog prava. Povreda ljudskog dostojanstva nastaje radnjama kojima se čovjeku odriče kvalitet subjekta. Tipični primjeri tih radnji su: atakovanje na čast čovjeka, pozivanje na njegov bojkot, prodaja ljudskog bića i dr.

Ugled (dobar glas, reputacija, renome) je slika koja o nekom licu i njegovim moralnim i drugim vrijednostima postoji u društvu. Naravno, ova slika može održavati ili neodržavati stvarnost.

Nije ispravno, kako se to često čini, poistovjećivati čast sa ugledom, kojim se odražava objektivizirano mišljenje ostalih pripadnika određene društvene zajednice. Nečije mišljenje o sebi i objektivizirano mišljenje šireg kruga ljudi često nijesu podudarna. Inače, sam ugled je višeslojan, u smislu da se može različito tumačiti i vrednovati od strane različitih društvenih grupa.

Subjekti prava na čast i ugled su, u prvom redu, sva fizička lica, bez obzira na starosno doba, pol, eventualne psihofizičke smetnje i dr.

Sadržinu prava na čast i ugled čine ovlašćenje uživanja ljudskog dostojanstva, časti i ugleda (u granicama prava drugih ili zakonom određenih), ovlašćenje isključenja tuđih protivpravnih zahvata u ova lična dobra.

Čast lica se može povrijediti radnjama kojom mu neko treći neopravdano uskraćuje poštovanje, krnji ugled, pobuđuje mržnju, prezir i nastoji da ga učini smiješnim. Povreda časti se najčešće događa riječima, usmeno ili pisano ili nekim gestom. Nije nužno da je takva radnja učinjena javno. Radnja koja znači povredu može biti učinjena neposredno pred povrijeđenim ili pred nekim trećim licem. U Zakonu o obligacionim odnosima se priznaje naknada pod uslovom da je lice pretrpjelo bolove zbog povrede ugleda i časti. Povreda časti može nastupiti u slučajevima kad je navedena činjenica neistinita ili kada je ova istinita, pod uslovom da je zabranjeno iznošenje takvih činjenica. Ne odgovara za prouzrokovanu štetu onaj ko učini neistinito saopštenje o drugom ne znajući da je ono neistinito, ako je on ili onaj kome je saopštenje učinio imao u tome ozbiljnog interesa.

Kleveta je saopštavanje sopstvene ili prenošenje tuđe neistinite činjenične tvrdnje koja može narušiti čast ili ugled određenog lica. Glavna obilježja klevete su u tome što se ona odnosi samo na ona saopštenja koja imaju neistiniti sadržaj koji se odnosi na postojanje određenih činjenica. Uvreda je saopštavanje istinite i uvredljive tvrdnje i vrijednosnih sudova, koji inače ne podliježu ocjeni istinitosti.

Zbog povrede ovog prava ličnosti imaocu stoji na raspolaganje sudska zaštita, a pod određenim pretpostavkama i samopomoć (nužna odbrana). Imalac može podnijeti sudu kvazinegatorski zahtjev, zahtjev za naknadu imovinske štete, zahtjev za naknadu neimovinske štete i zahtjev zbog sticanja bez osnova.

Zbog povrede ugleda i časti dosuđuje se određena naknada, vodeći računa o cilju kome služi ova naknada i tome da se njome ne pogoduje težnjam koje nijesu spojive sa njenom prirodom i društvenom svrhom, odnosno da ova nadoknada mora biti adekvatna trpljenima kojima je oštećeni bio izložen.[[40]](#footnote-40)

Javnim objavljivanjem informcije o pokretanju krivičnog postupka protiv tužioca za nečasno krivično djelo, narušen je njegov ugled i povrijeđana mu je čast što pretpostavlja trpljenje jakih duševnih bolova u dužem vremenskom trajanju, ali se pri dosuđivanju naknade mora imati u vidu okolnost da li je tužilac propustio da u krivičnom postupku traži javno objavljivanje da je neosnovano lišen slobode.

Ako je osjećao nelagodu i noćne more, sudovi pravilno zaključuju, da se ne radi o izuzetno teškoj povredi, koja je kod povrijeđenoga opravdano mogla izazvati jake duševne bolove. Naime, naknada neimovinske štete nije naknada u punom smislu te riječi, već samo mogući način da se djelimično umanje nastale posljedice. Stoga je i novčanu naknadu zbog povrede časti i ugleda potrebno ograničiti samo na takve «izuzetno jake napade», koji prema svojoj jačini, trajanju i prilikama sredine uzrokuje jasno manifestovanu povredu časti i ugleda čovjekove ličnosti.[[41]](#footnote-41)

Napisi u novinama treba da budu takve prirode da objektivno vrijeđaju dostojanstvo, ugled i čast tužioca, na način da kod njega izazovu duševne bolove. Povreda ličnih nematerijalnih vrijednosti se manifestuje upravo kroz osjećaj povrijeđenosti, nezadovoljstva, nelagode prema drugima i sl., što je sve obuhvaćemo pod pojmom duševnih bolova.[[42]](#footnote-42)

Duševni bolovi ne mogu biti otklonjeni isplatom određene svote novca, niti se novcem pruža obeštećenje za povredu ličnog dobra. Takvom isplatom se pruža obeštećenje za sekundarne posljedice u vidu duševnih patnji koje su povredom izazvane. Povreda je nastala ako se po opštem mišljenju (mišljenje prosječnog člana šire društvene zajednice) umanjuje ugled tužioca radnjama tuženog.

Naknadu zbog povrede časti i ugleda treba ograničiti samo na izuzetno jake napade, koji prema svom intezitetu, trajanju i prilikama sredine izazivaju jasno manifestvovano povredu časti i ugleda čovjeka. Satisfakcija koja se daje oštećenom u obliku novčanog iznosa treba da po svom obimu bude adekvatna obimu štete koju je ovaj pretrpio zbog povrede nekog od njegovih nematerijalnih dobara. Taj novčani iznos treba da mu naknadi nematerijalno dobro kojeg je lišen, odnosno da mu pribavi onaj stepen zadovoljstva koji bi imao da takvo dobro nije izgubio.

 **107.** *Pravo na privatnost*[[43]](#footnote-43)

Pravo na privatnost je pravo lica da svoj privatni, porodični život vodi zasebno i nezavisno od drugih uz isključenje mogućnosti neovlašćenog zadiranja od strane trećih lica. Pravo na privatnost, u užem smislu, jeste apsolutno subjektivno pravo fizičkog lica da može samostalno da odluči o upoznavanju trećih lica sa bilo kakvom manifestacijom svoje egzistencije. Ovim pravom se štiti privatnost totaliteta čovjekove egzistencije (lika, glasa, registrovanih misli, aktivnosti i stanja u kojima se nalazi). Neka prava ličnosti (na privatan život, na lik, na glas, na spis) izviru iz prava na privatnost, mada i dalje ostaju djelovi opšteg (ličnog) prava. U širem smislu, pravo na privatnost jeste pravo na ličnu autonomiju, pravo svakog lica da može samostalno da odlučuje o svim aspektima svoje egzistencije, kao i pravo da se ponaša u skladu sa ovako donijetim odlukama.[[44]](#footnote-44) U tom smislu, pravo na privatnost obuhvata i pravo na čast i ugled, pravo na tajnost pisama i drugih ličnih zapisa, i pravo na sopstveni lik.

Pravo na privatnost je lično neimovinsko pravo. Objekt ovog prava u užem smislu je privatni i porodični život čovjeka (neposredni objekat). Posredni objekt ovog prava su one vrijednosti koje su nerazdvojno povezani sa neposrednim objektom (npr. stan, život u njemu, kućni život). Subjekti ovog prava su sva fizička lica. Neke manifestacije prava na privatnost mogu imati i pravna lica (npr. na bankovnu tajnu, na advokatsku, na notarsku tajnu.). Kako nijesu biološka bića, pravna lica ne mogu biti imaoci onih prava koji su u suprotnosti sa tom činjenicom.

Sadržinu prava na privatnost čine ovlašćenje na samostalni lični i porodični život i ovlašćenje da isključi treća lica iz sfere svog života. Ovo drugo ovlašćenje podrazumijeva mogućnost isključenja zadiranja u neposredne i posredne objekte prava na privatnost (lični i porodični život, stan ili drugi prostor).

Zbog povrede prava na privatnost imaocu tog prava stoje na raspolaganju: zahtjev za prestanak povrede (kvazinegatorni zahtjev), zahtjev za nakanadu neimovinske štete i zahtjev zbog sticanja bez pravnog osnova.

Lična informacija je dragocjena, posebno u eri elektronskog poslovanja. Praksa je da kompanije, koje su uvele e-poslovanje, sakupljaju velike količine informacija o potrošačima. Preko takozvanog clickstream monitoringa otkrivaju se podaci o interesovanjima i ukusima potrašača. Pri tom se često otkrivaju lične informacije na Internetu, aktivno ili pasivno. Tako je svijet informacija postao neka vrsta industrije. Sajber prostor je mreža koja se svakodnevno širi. Ova aktivnost uzrokuje strah kod potrošača od napada na njihovu privatnost i prijeti da se izigra tkz. online povjerenje.

U Crnoj Gori je usvojen Zakon o elektronskoj trgovini i Zakon o elektronskom potpisu, što će uzrokovati mnoštvo transakcija putem interneta. Uvidom u naše podatke i mogućnost osmatranja širokog spektra sajber aktivnosti predstavlja ozbiljnu prijetnju pravu na privatnost.

Uzimajući sve razloge u obzir, i polazeći od želje za individualnom kontrolom ličnih informacija, donijeta je Direktiva o zaštiti privatnih podataka EU. Saglasno ovoj direktivi, dužnost je svake organizacije koja posjeduje podatke o licima da na zahtjev tih lica te podatke da na uvid. U SAD se pojavio Self Governance u cilju za rješenjem u oblasti privatnosti, koji može da obuhvati i pomiri nadzor Vlade, tržišnu dinamiku i pritisak javnosti. Ovaj vid je posatao izražena osobenost Internet industrije. Ovaj vid uravnotežuje zahtjeve za otkrivanjem informacija i mogućnosti izbora kako se informacije koriste.

**A**. Pravo na privatni život

Pravo na privatni život je apsolutno subjektivno pravo fizičkog lica da može samostalno da odluči o upoznavanju trećih lica sa svojim aktivnostima i stanjima u kojima se nalazi za koje treće lice nemaju pravom priznati interes da znaju. Radi se o pravu koje svoj *modus vivendi* nalazi u načelu poštovanja ličnosti i njegove individualnosti. Suština ovoga prava je u tome da njegov imalac očekuje da informacije iz njegovog privatnog života nijesu i neće biti dostupne trećim licima. U suprotnom, to bi moglo prouzrokovati njihovu duševnu bol. Radi se o zakonskom pravu koji proizilazi iz etičke autonomije ličnosti kao individue. Objekt ovog prava je privatni život pojedinca.

Koliko je ovo pravo značajno govori činjenica da je Evropska konvencija preuzela i razradila načelo zaštite privatnosti iz člana 12 Opšte deklaracije o pravima čovjeka i o zabrani miješanja ili napada na privatni život pojedinca. Uz to, praksa Evropskog suda pokazuje da je pravo na privatan život jedno od najznačajnih ljudskih prava. Razrađujući ovo pravo, taj sud je izvršio i njegovu diobu na: pravo pojedinca na lični identitet (izbor imena, načina oblačenja i polnog indetiteta); pravo na moralni ili fizički identitet; pravo na privatni prostor; pravo na zaštitu od prikupljanja i upotrebe informacija i pravo na polne aktivnosti i društveni život.

Pravo na privatni život je značajno pravo ličnosti koje obuhvata niz posebnih prava: pravo na sopstvenu sliku (fotografiju), pravo na tajnost dopisivanja i privatnih zapisa, pravo na glas i pravo na publicitet. Iako se radi o pravima koje imaju niz specifičnosti, ipak se ona nijesu u toj mjeri osamostalila kao zasebna, te i dalje predstavljaju podvrste prava na privatni život.

Zone privatnog života jesu ona mjesta gdje lice može da bude pojedinac, a ne član zajednice. Objekat zaštite prava na privatni život su one činjenice iz života lica koje on želi da zadrži za sebe. Te činjenice koje se tiču privatnog života ne mogu bez njegove saglasnosti biti objavljene u medijima. Zato se sud, po pravilu, ne upušta u utvrđivanje istinitosti navedenih činjenica. To je zato što je za povredu prava na privatni život i obavezu naknade štete dovoljno navedena činjenica objavljena bez saglasnosti oštećenog.

Imaoci prava na privatni život osim građanskopravne zaštite uživaju i krivičnopravnu, prekršajnu i ustavnopravnu zaštitu. Preventivna građanskopravna zaštita prava na privatni život postiže se podnošenjem tužbe za propuštanje. Tom tužbom tužilac zahtijeva propuštanje radnje koja još nije izvršena ili radnje koja je izvršena, a prijeti opasnost neimovinskom dobru. Tužbom za uklanjanje tužilac zahtijeva promjenu stanja povrede i ugroženosti neimovinskog dobra koje je traje određeno vrijeme. U njoj se ne postavlja odštetni zahtjev, jer joj je smisao u uklanjanju stanja koje je protivno subjektivnom pravu imaoca. U tom smislu, u Zakonu u obligacionim odnosima je sadržano pravo imaoca da u tužbi zahtijeva objavljivanje presude ili ispravku o trošku štetnika u slučaju povrede prava ličnosti.

Povredom prava na privatni život može nastati imovinska ili neimovinska šteta za imaoca. Imovinska šteta nastaje rjeđe i ne odlikuje se nekim specifičnostima u odnosu na druge vidove takvih šteta. Češća je nematerijalna šteta, i u tom smislu je jako interesantna za pravnu teoriju i praksu. U Zakonu o obligacionim odnosima su navedeni mogući oblici neimovinske štete za koju je moguće tražiti novčanu naknadu. To su: pretprljeni fizički bolovi, pretrpljeni duševni bolovi zbog smanjenja životne aktivnosti, naruženost, povreda ugleda, časti, slobode ili prava ličnosti, smrt bliskog lica i strah. Naknada neimovinske štete može se dosuditi jednokratno (po pravilu), ili u obliku rente (kada postoji zahtjev oštećenog i ako to odgovara pravičnosti).

Zaštita prava na privatni život može se ostvariti i deklarativnom pravnom zaštitom. Ona ima preventivni karakter, jer sudska intervencija nastupa prije eventualne povrede prava na privatni život u cilju njenog eliminisanja u začetku.

Zaštita ovog prava se obezbjeđuje i zahtjevom zbog sticanja bez pravnog osnova. Do takvog sticanja obično dolazi upotrebom individualnog dobra povrijeđenog lica u svoju korist (upotreba fotografije i privatnih zapisa u komercijalne svrhe).

**B.** Pravo na lične zapise i pisma

Pravo na lične zapise i pisma je pravo koje ovlašćuje imaoca da odluči o njihovom objavljivanju. Lični zapisi (dnevnici i drugi zapisi), privatna pisma, stvari koje sadrže podatke o licu koja je njihov pisac i o njegovom i porodičnom životu su lična dobra.

Objekti prava na lične spise su raznovrsne forme znakova zapisanoj na određenoj materijalnoj podlozi. Pri tom nije od značaja da li cjelina tih znakova ima neki smisao i da li se ovaj može shvatiti. Kao objekti ovog prava pojavljuju se informacije (određeno značenje) koje, po pravilu, predstavljaju sadržinu ličnih spisa.

Subjekt prava na lične zapise i privatna pisma je za svoga života njihov tvorac (pisac). Nakon njegove smrti zapisi se mogu objavljivati uz saglasnost njegovih bliskih srodnika. Pravna lica mogu, takođe biti subjekti ovog prava (kao pisci ili kao adresati).

Sadržina prava na lične spise slična je sadržini prava na lik. Sadržinu ovog prava čine ovlašćenja imaoca da odlučuje o objavljivanju spisa ili da isključi treća lica da se tim ovlašćenjem služe.

U pravnom smislu pojam "lični spis" podrazumijeva nekoliko elemenata. Uobičajno je da se njime označava forma znakova zapisanoj na određenoj materijalnoj podlozi. Pri tom, nije od značaja korišćena vrsta znakova (riječi, matematički ili kompjuterski znaci, slikovno pismo, i dr.), ni tehnika ispisivanja (ručno, na pisaćoj mašini, kompjuterski, i sl.), kao ni odlike materijalne podloge (papir, folija, drvo, i sl.).

Iz samog atributa "lični" proizilazi da je spis sastavljalo određeno fizičko lice lično (autor pismena), ili neko drugo lice ovlašćeno u njegovo ime. U lične spise se najčešće ubrajaju: lični dnevnici, pisma, zabilješke, zapisi, i sl.)

Lični spisi, posmatrani kao stvar, objekti su prava svojine, a to podrazumijeva pravo njihovog vlasnika (čitaj: autora) na pravnu zaštitu. Pored toga, ovo lice uživa i autorskopravnu zaštitu, pod uslovom da spis predstavlja njegovu duhovnu kreaciju (autorsko djelo).

**C.** Pravo na lik[[45]](#footnote-45)

Tradicionalno, pravo na lik podrazumijeva pravo koje ovlašćuje lice da po svojoj volji odlučuje o objavljivanju i iskorišćavanju svog lika materijalizovanog u širem smislu (slici, fotografiji, skulpturi, karikaturi, filmu i sl.), uključujući i ovlašćenje da druge isključi od povrede tog prava. Danas preovladava stav da je pravo na lik podvrsta prava na privatnost.

Pravo na lik je apsolutno subjektivno pravo fizičkog lica da samostalno odluči o upoznavanju trećih lica sa svojim likom. Ovo pravo je, dakle, karakteristično za fizička lica (a ne i za pravna lica), uključujući i nasciturusa. Objekat ovog prava je čovjekov lik koji podrazumijeva cjelovit izgled čovjeka, koji je podoban za predstavljanje svog imaoca. Radi se o posrednom objektu prava na privatnost. Pravo na vlastiti lik se ne odnosi na fotografije kojima se prikazuje neki kraj ili prizor (sa ili bez likova lica), kao i fotografija koje prikazuju zborove, povorke i sl.

Subjekt prava na lik je lice čiji je lik materijalizovan u (na) stvari (slika u širem smislu). Sadržinu ovog prava čine brojna ovlašćenja njegovog imaoca. To su pozitivna i negativna ovlašćenja imaoca (objavljivanje, prikazivanje, upotreba svoje slike, isključenje mogućnosti javnog izlaganja, umnožavanja, puštanja u promet). Tako npr., imalac je ovlašćen da izloži svoj lik, da mu obezbijedi privatnost, da ga fiksira i prenosi na neku materijalnu podlogu, da objavi svoj lik. Imalac prava na lik ne može da se odrekne ovog prava niti ga može u cjelini prenijeti na treća lica. On može zahtijevati od trećih lica da se uzdrže od radnji kojima se povređuje ove pravo.[[46]](#footnote-46)

**D.** Pravo na glas (izgovorenu riječ)

Pravo na glas je manifestacija prava na privatnost. Ovo pravo je novijeg datuma, jer se pojavilo s razvojem tehnike koja je omogućila snimak nečijeg glasa, njegovo reprodukovanje, objavljivanje i komercijalno iskorišćavanje.

Za ovo pravo važe slična pravila koja se primjenjuju kod prava na lik.

**F.** Lični podatak

U početku zaštita ličnih podataka vršena je na osnovu propisa o zaštiti prava na privatnost i drugih prava ličnosti. Danas je uobičajna pojava da je zaštita ličnih podataka zajemčena ustavima i podrobnije uređena drugim propisima. Uobičajeno je da se ova zaštitia pruža mjerama fizičkog obezbjeđenja preventivno i posventivno. Postoji široki krug interesa koje treba zaštiti pravnim putem.

Lični podaci su sve informacije koje se odnose na fizičko lice čiji je identitet utvrđen ili se može utvrditi. Obrada ličnih podataka je radnja kojom se automatski ili na drugi način lični podaci prikupljaju, evidentiraju, snimaju, organizuju, čuvaju, mijenjaju, povlače, koriste, vrši uvid u njih, otkrivaju putem prenosa, objavljuju ili na drugi način čine dostupnim, svrstavaju, kombinuju, blokiraju, brišu, uništavaju, kao i bilo koja druga radnja koja se vrši na ličnim podacima. Zbirka ličnih podataka je strukturalno uređen, centralizovan, decentralizovan ili razvrstan po funkcionalnim ili geografskim osnovama skup ličnih podataka koji su predmet obrade i koji mogu biti dostupni u skladu sa propisanim kriterijumima. Korisnik ličnih podataka je državni organ, organ državne uprave, organ lokalne samouprave i lokalne uprave, privredno društvo ili drugo pravno lice, preduzetnik ili fizičko lice, kome se lični podaci mogu dati na korišćenje u skladu sa zakonom;

Interes je lica na koje se podatak odnosi da ti podaci budu pribavljeni od njega lično, ili da ti podaci ne budu uopšte prikupljani. Takođe, njegov interes može biti da upotreba podataka bude namjenska i da se kreće u okvirima dozvoljene djelatnosti, da podaci budu potpuni, istiniti, korektni. Interes je lica, takođe, da provjeri njihovu korektnost, da se suprostavi upotrebi podataka protivno njihovoj namjeni, da traži odgovarajuće čuvanje i zaštitu podataka itd.

Po Zakonu o zaštiti podataka o ličnosti[[47]](#footnote-47), obrada ličnih podataka može se vršiti po prethodno dobijenoj saglasnosti lica čiji se lični podaci obrađuju. Obrada ličnih podataka vrši se bez saglasnosti lica ako je to neophodno radi:

1) izvršavanja zakonom propisanih obaveza i ovlašćenja rukovaoca zbirke ličnih podataka;

2) zaštite života ili zdravlja lica koje nije u mogućnosti da lično da saglasnost;

3) preduzimanja radnji koje prethode zaključenju ugovora i radnji u postupku ispunjenja ugovornih obaveza, u skladu sa zakonom;

4) obavljanja poslova od javnog interesa ili u vršenju javnih ovlašćenja koja su u djelokrugu rada, odnosno nadležnosti rukovaoca zbirke ličnih podataka ili korisnika ličnih podataka;

5) ostvarivanja na zakonu zasnovanog interesa rukovaoca zbirke ličnih podataka ili korisnika ličnih podataka, izuzev ako takve interese treba ograničiti radi ostvarivanja i zaštite prava i sloboda lica.

Saglasnost za lice lišeno poslovne sposobnosti daje staratelj, a za maloljetno lice roditelji ili usvojioci, odnosno staratelj, osim ako saglasnost nije u suprotnosti sa interesima maloljetnog lica. Saglasnost za obradu ličnih podataka za umrlo lice daju njegovi nasljednici, određeni u skladu sa zakonom kojim se uređuje pravo nasljeđivanja, ukoliko umrlo lice nije zabranilo obradu ličnih podataka.

Lice može od rukovaoca zbirke ličnih podataka zahtijevati brisanje obrađenih ličnih podataka koji nijesu pribavljeni neposredno od njega. Rukovalac zbirke ličnih podataka obavezan je da briše lične podatke iz zbirke ličnih podataka, u roku od 30 dana od dana podnošenja zahtjeva. Prilikom obrade ličnih podataka u statističke ili naučno-istraživačke svrhe, lice može zahtijevati brisanje svojih ličnih podataka, samo ako ti podaci omogućavaju utvrđivanje identiteta tog lica.

 Za vršenje poslova nadzornog organa utvrđenih Zakonom osniva se Agencija za zaštitu ličnih podataka. Agencija je u vršenju poslova iz svog djelokruga samostalna i nezavisna. Agencija ima svojstvo pravnog lica.

**108.** *Pravo na identitet*[[48]](#footnote-48)

Pravo na identitet (autentičnost) je lično pravo na individualnu autentičnost, što podrazumijeva pravo lica da bude uvaženo onako kakvo jeste. Imaoci ovog prava su pravna i fizička lica. Ovo pravo je posebno pravo ličnosti, čiji je objekat različit od objekata drugih prava ličnosti. Zaštitom ovog prava se, na osnovu opštih odredaba Ustava, obezbjeđuje zaštita ličnih dobara od neistinitih tvrdnji, čak i kada nijesu ostvarene pretpostavke koje propisuju posebni zakoni.

Način povrede ovih prava može biti različit: nekom licu se može odricati neko njegovo svojstvo, radnja, stanje i sl. (amputacija), a može mu se pripisivati nešto što nije njegovo svojstvo, radnja, stanje (imputacija). Radnja povrede identiteta lica su nezavisne sa stanovišta njegove časti u ugleda, jer neke od njih mogu i da koriste ugledu. Zato ih treba razlikovati od uvrede i klevete. Isto tako, one su neutralne i sa stanovišta privatnog života lica, po čemu su drugačije od indiskrecije.

Primjeri povrede ovog prava su brojni: podmetanje, promjena porodičnog stanja djeteta, kršenje prava intervjuisanog da prije objavljivanja zatraže autorizaciju izjave; kršenja prava urednika, itd.[[49]](#footnote-49) Lično dobro kao objekt prava na identitet zaštićeno je mnogim normama, naročito krivičnim pravom, a za slučaj praznine, identitet lica zaštićen je na osnovu opšteg ličnog prava.

Identitet pravnog lica određen je imenom (firmom ili nazivom), sjedištem i državljanstvom pravnog lica. Jedan je od niza opštih elementa pravnog lica i uslov je za učešće u pravnom prometu. Po pravilu, identitet pravnog lica odvojen je od identiteta njegovih organa, članova, zaposlenih, osnivača. Izuzetno, određuje se na osnovu imena i državljanstva tih učesnika, odnosno osnivača.

**109.** *Pravo na duševni (psihički) integritet*[[50]](#footnote-50)

Pravo na duševni integritet je pravo ličnosti na cjelovitost i nepovredivost duševnih procesa i duševnog zdravlja. Inače, do povrede duševnih procesa i zdravlja može doći i povredom nekog drugog ličnog dobra, kao što je: privatni život, čast i ugled. Time se objašnjava i pravna praznina u građanskopravnim propisima o tom veoma važnom pravu ličnosti. Tako npr. naš Zakon o obligacionim odnosima ne spominje duševni integritet u kontekstu neimovinske štete.

Do povrede duševnog integriteta često dolazi usljed povrede drugih ličnih dobara. Međutim, duševni intigritet je samostalan objekat zaštite, pa ga autoritativna doktrina i tretira kao samostalno pravo ličnosti.

Elementi prava na duševni integritet su: pravo na slobodu volje, pravo na pijetet i prava koja nastaju usljed smrti ili teškog invaliditeta bliskog lica.

Na jedan opšti način se može reći da su sva fizička lica subjekti prava na duševni integritet. To je zato što ona imaju pravo na zaštitu svog duševnog zdravlja. Ipak, kod nekih fizičkih lica ne možemo govoriti da su imaoci svih kategorija prava na duševni integritet (npr. jednomjesečna beba ne može imati pravo na pijetet). Takođe, duševno bolesna lica su subjekti ovog prava u onoj mjeri u kojoj stanje njihovog duševnog zdravlja ne uzrokuje i stanje bezpomoćnosti (potpuna zavisnost od drugih lica). Pravna lica, po prirodi stvari ne mogu biti subjkekti prava na duševni integritet. Ova lica nemaju osjećaje ili karakter, pa zato ne trpe duševne bolove.

Objekt prava na duševni integritet je duševna egzistencija lica predstavljena osjećajima, sviješću i karakterom.

Pravo na duševni integritet se može štititi: tužbom za propuštanje povrede prava na duševni intigritet, tužbom za uklanjanje povrede i tužbom radi novčane naknade štete nastalom povredom prava na duševni integritet.

Tužbu za propuštanje podnosi ono lice koje je ubijeđeno da će se određenom radnjom u bliskoj budućnosti povrijediti pravo na duševni integritet. Ova tužba je pogodna tužba kada je povrijeđen pijetet lica. Tužba za uklanjanje se podnosi u slučaju kada je lice u uvjerenju da je određenom radnjom koja još traje povrijeđeno njegovo pravo na duševni integritet. Ovom tužbom se može zahtijevati i da sud naloži prestanak radnje koja još traje pod prijetnjom plaćanja određene sume novca u korist povrijeđenog. Tužba za popravljanje (naknadu neimovinske štete) se podnosi radi ostvarenja pravične novčane naknade za pretpljene duševne bolove zbog povrede prava na duševni integritet. Naknada po ovom osnovu se dosuđuje i u slučaju povrede slobode volje i pijeteta, a naročito u slučajevima smrti i teškog invaliditeta bliskog lica. U ovom poslednjem slučaju to je jedini mogući oblik pravne zaštite.

Pravo na slobodu volje je ustvari povreda čovjekovih osjećaja i njegovih predstava. Kao posljedice ovoga javlja se strah, žalost, osjećaj manje vrijednosti, sramežljivost ili unutrašnja konfuzija.

Zaštita prava na duševni integritet kroz zaštitu slobodu volje nastupa i usljed smanjenja životnih aktivnosti, kao posljedice tjelesne povrede ili narušenja zdravlja. Smanjenje životnih aktivnosti, po pravilu, prati i duševna bol, pod uslovom da kod lica postoji svijest o tome. Osim duševnih bolova, smanjenje životnih aktivnosti uzrokuje i gubitak izabranog načina života, što sve predstavlja povredu duševnog integriteta (slobode volje) zbog činjenice da lice neće moći duže ili kraće vrijeme vršiti određene životne aktivnosti.

U Zakonu o obligacionim odnosima je propisano pravo na novčanu naknadu za pretrpljene duševne bolove zbog smanjenja životne aktivnosti. Pravo na pravičnu novčanu naknadu zbog pretpljenih duševnih bolova ima i lice koje prevarom, prinudom ili zloupotrebom nekog odnosa potčinjenosti ili zavisnosti navedeno na kažnjivu obljubu ili kažnjivu bludnu radnju, kao i licu prema kome je izvršeno neko drugo krivično djelo protiv dostojanstva ličnosti i morala.

Jedan od vidova povrede prava na slobodu volje (duševnog integriteta) je protivpravno oduzimanje tjelesne slobode. U tim slučajevima lice ima pravo na naknadu imovinske štete i na naknadu neimovinske štete (kad lice pretrpi duševne bolove koje s obzirom na okolnosti slučaja opravdavaju dosuđenje pravične novčane naknade). Pri odmjeravanju visine naknade štete za pretrpljene duševne bolova zbog neosnovanog lišenja slobode sud uzima u obzir niz objektivnih i subjektivnih okolnosti, kao što su ugled koji je oštećeni ranije uživao u svojoj sredini, odnos sredine prema njemu posle lišenja slobode, vrijeme trajanja lišenja slobode, povezano sa svim drugim okolnostima koje mogu uticati na prirodu, težinu i trajanje dušenih bolova.[[51]](#footnote-51)

Strah je poseban vid nematerijalne štete za koji, u smislu Zakona o obligacionim odnosima, oštećenom pripada pravo na naknadu štete i u slučaju kada je pretrpljeni strah prouzrokovao psihički poremećaj ličnosti oštećenog i usljed toga umanjenje njegove opšte životne aktivnosti.[[52]](#footnote-52)

Pravo na pijetet je lično pravo lica bliže umrlome, čiji je objekt njegov pijetet, uspomene i poštovanje koje gaji prema umrlome. Pijetet je segment duševnog života lica koja su bliska umrlome. Priznajući zaštitu ovim licima istovremeno se štite i lična dobra umrloga (ime, intima, ugled, lični podaci itd.). Nije, dakle, sporno da ova dobra mogu biti povrijeđena i poslije smrti odeđenog čovjeka, ali u teoriji nema jednistvenog stava o karakteru te zaštite. Potreba postmortalne zaštite ličnosti objašnjava se različito. Dominantno je gledište da se ovdje radi o pravu bližnjih na pijetet. Drugi smatraju da je ovdje riječ o bezsubjektivnim pravima, tj. pravima koja su i poslije čovjekove smrti subjektivna, ali ničija. Treći su skloni tvrditi da i poslije čovjekove smrti postoji određena pravna sposobnost i dio pravnog subjektiviteta. Četvrti, ovu zaštiti objašnjavaju stavom po kome se povredom ličnog dobra umrloga u stvari, povređuje istovremeno dobro njegovih bližnjih.

U najširem smislu pijetet podrazumijeva duboko poštovanje prema nekome ili prema nečemu, najčešće prema umrlim licima. Zato se i često definiše kao uspomena na umrlog. Priznavanjem ovog prava istovremeno se štite i dobra umrlog kao i vrijednosti koje je stvorio za života.

Povredom ovog prava nasljednici umrlog trpe duševne bolove. Povreda najčešće nastaje neovlašćenim objavlljivanjem fotografija umrlog, njegovih pisama ili privatnih zapisa, publikovanjem činjenica iz njegove intimne sfere, objavljivanjem biografija koje iskrivljuju sliku o pokojniku. Ovim radnjama vrši se pritisak na osjećaje srodnika i bliskih prijatelja umrlog i remeti se njihova duševna ravnoteža.

**Glava sedma**

**INTELEKTUALNA SVOJINA**

111. Pojam. - 112. Autorsko pravo. - 113. Autor. - 114. Koautor. - 115. Autorsko djelo. - 116. Moralna prava autora. - 117. Imovinska prava autora. - 118. Prenos autorskog prava i autorski ugovori. - 119. Trajanje autorskog prava. - 120. Srodna prava. - 121. Zaštita autorskog i srodnih prava.

PRAVO INDUSTRIJSKE SVOJINE. 122. Pojam. - 123. Patent. - 124. Vrste patenta. - 125. Međunarodna prijava na osnovu ugovora o saradnji u oblasti patenata. – 126. Prava pronalazača i nosioca patenta. - 127. Postupak za priznanje patenta. - 128. Sertifikat o dodatnoj zaštiti. – 129. Zaštita patenta i licence. - 130. Ugovorna licenca. - 131. Prinudna licenca. – 132. Dizajn. - 133. Žig. - 134. Oznake geografskog porijekla. - 135. Topografija. 136. Prava konkurencije. – 137. Standardi. – 138. Optički diskovi.

**111.** *Pojam*[[53]](#footnote-53)

Pravo intelektualne svojine je jedinstven, generički pojam za pravo industrijske svojine i autorsko pravo. Ovaj zajednički naziv je opravdan ne samo iz pragmatičkih razloga, već i zbog postojanja bliskih veza i zajedničkih karakterstika industrijske svoje i autorskih prava. U našem pravu, ovaj pojam je novijeg datuma, mada je u uporednom pravu široko prihvaćen ne samo u zakonodavstvu, teroriji i pravnoj praksi, nego i u nazivu pojedinih institucija od kojih je, svakako, najvažnija Svjetska organizacija za intelektualnu svojinu.

U upotrebi je i pojam "intelektulana prava". Njime se hoće potencirati zakonom priznata ovlašćenja tvorca ili autora na rezultate duhovnog stvaralaštva.

Kao pravna disciplina intelektualna svojina formirana je sredinom XIX vijeka sa donošenjem prvih propisa iz oblasti industrijske svojine i industrijskog prava. Termin ''intelektualna svojina'' obuhvata granu iz porodice građanskog prava kojom se uređuje širok krug prava na rezultate intelektualnog stvaralaštva, kao što su: patent, dizajn, žig, oznaka porijekla, zaštita topografije integrisanih kola, biljne sorte, korisni modeli, autorsko pravo, srodna prava i dr.

**112.** *Autorsko pravo*[[54]](#footnote-54)

Objektivno autorsko pravo je skup pravnih normi kojima se regulištu subjektivna autorska prava. Prava autora[[55]](#footnote-55) na djelo koje je stvorio je subjektivno autorsko pravo. Jedinstvenost autorskog djela čini da se ono smatra nedjeljivim, usljed čega i zaštita tog djela mora biti jedinstvena. Cilj autorskog prava je usklađivanje interesa više lica: autora, izdavača i korisnika autorskog djela. Autorsko pravo čine ovlašćenja autora na njihovim djelima iz književne, naučne i umjetničke oblasti. Autorsko pravo u subjektivnom smislu smatra se dijelom porodice građanskog prava. To ima za posljedicu da se odredbe autorskog prava o njihovim nosiocima, o pravnoj i poslovnoj sposobnosti i dr. dopunjuju sa odredbama opšteg dijela građanskog prava.

 Autorsko pravo je apsolutno pravo jer djeluje *erga omnes,* slično pravu svojine. Međutim, razlika između ova dva prava je u tome što se autorsko pravo odnosi na intelektualne tvorevine, a pravo svojine na stvari. Autorsko pravo treba razlikovati i od prava industrijske svojine, bez obzira na to što se i jedno i drugo pravo odnosi na intelektualne tvorevine. Kod autorskog prava intelektualne tvorevine se odnose na književna, naučna i umjetnička djela, a kod prava industrijske svojine na pronalaske, tehnička unapređenja, know how, dizajn, žig, oznake porijekla proizvoda, topografije integrisanih elektronskih kola.

Autorsko pravo pripada, po svojoj prirodi, fizičkom licu koje je stvorilo autorsko djelo. Imalac drugih srodnih prava može biti svako fizičko i pravno lice, ako zakonom nije drukčije određeno. Autorsko pravo i srodna prava mogu se protiv volje njihovih nosilaca ograničiti samo pod pretpostavkama i na način određen zakonom.

Autorsko djelo ili predmet srodnog prava smatra se objavljenim ako je učinjeno pristupačnim javnosti uz pristanak nosioca prava. Autorsko djelo ili predmet srodnog prava smatra se izdatim ako su uz pristanak nosioca prava primjerci toga autorskoga djela, odnosno predmeta srodnog prava ponuđeni javnosti ili stavljeni u promet u količini koja zadovoljava razumne potrebe javnosti. Javnost, označava veći broj lica koje su izvan uobičajenoga užeg kruga lica usko povezanih rodbinskim ili drugim licima vezama. Javnim korištenjem autorskog djela smatra se svako korištenje autorskog djela i predmeta zaštite srodnih prava koje je pristupačno javnosti ili korištenje u prostoru koji je pristupačan pripadnicima javnosti, kao i omogućavanje pripadnicima javnosti pristup autorskom djelu i predmetima srodnih prava u

vrijeme i na mjestu koje sami [odaberu](http://www.poslovniforum.hr/zakoni/zap-2.asp).

Najvažniji međunarodni izvor autorskog prava je Bernska konvencija.Bernska konvencija je konvencija za zaštitu književnih i umjetničkih djela koja je osnovana 1886 godine u Bernu. Kraljevina Jugoslavija je pristupila Konvencije 1930. godine. Do sada je više puta revidirana, saglasno promjenama u medijima i promjenama koje su se dogodile u zakonima država članica.

Osnovna načela Konvencije su: načelo asimilacije, načelo zaštite autora i njegovih djela bez formalnosti, načelo minimalnih prava. Po načelu asimilacije djela stranih autora objavljena prvi put u nekoj od država članica Unije uživaju u svim zemljama Unije istu zaštitu kao i djela domaćih državljana. Po načelu zaštite autora i njihovih djela propisana je zaštita bez formalnosti koje nacionalno zakonodavstvo zemlje u kojima se traži autorskopravna zaštita predviđa. Po načelu minimalnih prava autorima se obezbjeđuju izvjesna minimalna prava, nezavisno od nacionalnih propisa. Države članice su dužne da u svoje zakonodavstvo inkorporišu: monopolsko pravo autora da iskorišćava svoje djelo za sve vrijeme trajanja autorske zaštite, pravo autora na zaštitu moralnih i imovinskih prava. Sve države članice moraju autorima da priznaju i neka isključiva prava kao i što su: pravo prevođenja uz ograničenje da se po proteku roka od deset godina od prvog izdanja djela ono može prevoditi i bez saglasnosti autora; pravo prikazivanja i izvođenja dramskih, dramsko-muzičkih i muzičkih djela, pravo emitovanja djela; pravo umnožavanja na bilo koji način, u bilo kom obliku; pravo snimanja djela i pravo korišćenja snimljenog djela; pravo prerađivanja i obrade djela.

**113*.*** *Autor*

Autor je lice koje je djelo stvorilo. Zahvaljujući unijetoj individulanosti i originalnosti autoru je priznata pravna zaštita. Duhovna tvorevina može se javiti u obliku izvornog djela, prevoda, prilagođavanja zbirke autorskih djela itd. U anglosakskonkom pravu autor se smatra i pravim vlasnikom sa neograničenim pravima na svom djelu. U kontinentalnom pravu pogrešno je nazvati autora vlasnikom. Autor je prvi ili izvorni (orginarni) nosilac (titular, imalac, subjekt) autorskog prava u pogledu intelektualne tvorevine iz oblasti književnosti, nauke ili umjetnosti. Kod tkz. samostalnih autorskih djela u izvornom obliku, autor je fizičko lice koje je djelo stvorilo (npr. pisac književnog djela, kompozitor muzičkog djela, koreograf, slikar, vajar, arhitekt, dizajner, fotograf, kartograf). Autor zbirke autorskog djela je lice koje je zbirku sastavilo (urednik, redaktor), kao i autori djelova zbirke od kojih je sastavljena, pod uslovom da se radi o autorskim djelima.

Kao duhovni tvorac djela pojavljuje se fizičko lice (orginalni sticalac autorskog prava). Da bi djelu bila priznata autorskopravna zaštita potrebno je da je djelo stvoreno i da ispunjava uslove predviđene zakonom. Na budućem djelu ne može se zasnovati subjektivno autorsko pravo.

Autoru pripada autorsko pravo na njegovu autorskom djelu činom samog stvaranja autorskog djela. Ako dva ili više autora sastavi svoja stvorena autorska djela radi njihova zajedničkog korištenja, svaki od autora zadržava autorsko pravo na svom autorskom djelu. Međusobni odnosi autora sastavljenih djela uređuju se ugovorom. Ako ugovorom ili pravilima nije drukčije određeno, smatra se da svi autori sastavljenog djela imaju pravo na jednaki udio u naknadi za korištenje toga sastavljenog djela.

Iskorišćavanje intelektualnih tvorevina - objekata autorskog i srodnih prava, u određenim oblicima, karakteristično je po tome što se jedan objekt, npr. jedno autorsko djelo, može istovremeno iskorišćavati na mnogo različitih i geografski udaljenih mjesta, istovremeno raznim sredstvima i na razne načine. Zato se praktikuje tzv. kolektivno ostvarivanje prava autora. Ono predstavlja posebnu ekonomsku i pravnu kategoriju, specifičnu upravu za autorska i srodna prava. Nemogućnost da se od autora za svaki slučaj iskorišćavanja autorskog djela pribavi odobrenje dovela je do stvaranja sistema kolektivnog ostvarivanja prava putem asocijacija nosilaca prava koje u ime autora svakom zainteresovanom korisniku uz naknadu, odobravaju korišćenje objekata autorskog i srodnih prava, dajući mu time jemstvo pravne sigurnosti. Takav razvoj doveo je do toga da u svim savremenim državama postoji sistem koji je utemeljen na višestranim međunarodnim konvencijama.

Da bi se licu priznalo subjektivno autorsko pravo potrebno je da se njegovo učestvovanje u stvaranju može podvesti pod intelektualnim stvaralaštvom, za koje se ne traži poslovna sposobnost. Autorom se smatra lice čije su ime, pseudonim ili znak naznačeni na primercima djela, ili navedeni prilikom objavljivanja djela, dok se ne dokaže drukčije. Izuzetno, pravno ili fizičko lice čiji naziv, odnosno ime je na uobičajen način naznačeno na filmskom djelu smatra se proizvođačem tog djela, dok se ne dokaže drukčije. Autor djela je nosilac autorskog prava. Pored autora, nosilac autorskog prava može biti i lice koje nije autor, a koje je u skladu sa zakonom steklo autorsko pravo.

Inače, označavanje djela je pravo, ali ne i dužnost autora. Ukoliko se djelo ne označi, onda se radi o tzv anonimnom djelu. Ipak, poželjnije je da se djelo označi radi sticanja pravne zaštite od strane autora, koji će u tom slučaju moći da je uživa onoliko vremena koliko je propisano za djela objavljena pod imenom autora. Pravosnažna presuda o zaštiti autorskih prava dovoljna je za autorstvo i aktivnu legitimaciju.

Autorsko pravo na autorskom djelu čiji autor nije poznat (anonimno djelo

ili djelo pod pseudonimom) ostvaruje: 1) za izdato djelo - izdavač; 2) za objavljeno ali neizdato djelo - lice koje je djelo objavilo. Ako se dokaže da lica nisu stekla od autora ili njegovog pravnog sledbenika pravo na izdavanje, odnosno objavljivanje djela, taj stav se ne primenjuje. Kad se utvrdi identitet autora djela, prestaju prava izdavača, odnosno lica koje je djelo objavilo.

**114.** *Koautor*

Koautorstvo je autorsko djelo koje je stvoreno saradnjom najmanje dva lica. Ovi saradnici nazivaju se koautorima, njihovo djelo koautorskim djelom, a njihovo pravo koautorskim pravom. Za svojstvo koautora bitna je saradnja fizičkih lica u stvaranju djela. Ta saradnja nije ostvarena ako se daju samo ideje ili podstrek ili neki oblici pomaganja (prikupljanje građe ili obavljanje tehničkih poslova). Da bi se radilo o koautorstvu potrebno je u intelektualnom stvaranju učestvuju svi koautori bez obzira na njihov doprinos u tome.

Autorsko pravo je nedeljivo pravo svih koautora. Koautorima pripada zajedničko autorsko pravo na stvorenom autorskom djelu, tako da svakome pripada dio toga autorskog prava, računski određen razmjerno prema cijelom autorskom pravu (koautorski dio). U sumnji koliki su koautorski djelovi, smatra se da su jednaki. Koautori su nosioci zajedničkog autorskog prava na koautorskom djelu, ako zakonom ili ugovorom kojim se uređuju njihovi međusobni odnosi nije drukčije predviđeno. Za ostvarivanje autorskog prava i prenošenje tog prava neophodna je saglasnost svih koautora. Koautor ne smije uskratiti svoju saglasnost protivno načelu savjesnosti i poštenja, niti činiti bilo šta što škodi ili bi moglo škoditi interesima ostalih koautora. Svaki koautor je ovlašćen da podnosi tužbe za zaštitu autorskog prava na koautorskom djelu, s tim da može da postavlja tužbene zahtjeve samo u svoje ime i za svoj račun. Ako se nijesu drugačije sporazumeli, koautori dele ekonomsku korist od iskorišćavanja koautorskog dela srazmjerno stvarnom doprinosu koji je svaki dao u stvaranju dela.

U sporu za objavljivanje autorskog djela stvorenog dva ili više lica, koje čine nedjeljivu cjelinu, svi koatori se smatraju kao jedna stranka - nužni i jedinstveni suparničari.

Udio pojedinog koautora u koristima ostvarenim korištenjem njihovoga djela određuje se razmjerno njegovom koautorskom dijelu, ako ugovorom kojim se uređuju njihovi međusobni odnosi nije drukčije određeno.[[56]](#footnote-56)

**115.** *Autorsko djelo*

Autorsko djelo je originalna duhovna tvorevina autora, izražena u određenoj formi, bez obzira na njegovu umjetničku, naučnu ili drugu vrijednost, njegovu namjenu, veličinu, sadržinu i način ispoljavanja, kao i dopuštenost javnog saopštavanja njegove sadržine. Autorskim djelom se može smatrati samo ono djelo koje je rezultat intelektualnog stvaralačkog (kreativnog) rada. To može biti samo ona tvorevina čovječeg duha kojom se ostvaruje nešto novo u oblasti književnosti, nauke i umjetnosti. Autorsko djelo nastaje na način što određena ideja dobija određeni oblik (formu) pomoću različitih sredstava izražavanja (npr. pisana ili govorna riječ, pokreti tijela, zvuk, dvodimenzionalni trodimezionalni oblici itd). Sve dok je djelo u zamisli ne može se govoriti o autorskom pravu. Tek kad ideja dobije materijalnu formu (prevedena u stvarnost) može se govoriti o autorskom djelu u pravnom smislu.

Predmet autorskog prava može biti svako autorsko djelo osim onoga koje to ne može biti po svojoj prirodi, kao i onog za koje je odredbama zakona određeno da ne može biti predmetom autorskog prava.

Autorskim djelom smatraju se, naročito:

1) pisana djela (knjige, brošure, članci, prevodi, računarski programi u bilo kojem obliku njihovog izražavanja, uključujući i pripremni materijal za njihovu izradu i drugo);

2) govorna djela (predavanja, govori, besjede i drugo);

3) dramska, dramsko-muzička, koreografska i pantomimska djela, kao i djela koja potiču iz folklora;

4) muzička djela, sa riječima ili bez riječi;

5) filmska djela (kinematografska i televizijska djela);

6) djela likovne umjetnosti (slike, crteži, skice; grafike, skulpture i drugo);

7) djela arhitekture, primjenjene umjetnosti i industrijskog oblikovanja;

8) kartografska djela (geografske i topografske karte);

9) planovi, skice, makete i fotografije;

10) pozorišna režija.

Nezavršeno autorsko djelo, djelovi autorskog djela, kao i naslov autorskog djela smatraju se autorskim djelom ako ispunjavaju navedene uslove. Zaštita za autorsko djelo obuhvata i naslov tog djela.

Prerade autorskih djela smatraju se autorskim djelom ako ispunjavaju propisane uslove. Djelo prerade je djelo u kome su prepoznatljivi karakteristični elementi prerađenog (izvornog) djela (muzičke obrade, aranžmani, adaptacije i drugo). Zaštita tog autorskog djela ni na koji način ne ograničava prava autora izvornog djela.

Autorskim djelom smatra se i zbirka koja, s obzirom na izbor i raspored sastavnih djelova, ispunjava uslove (enciklopedija, zbornik, antologija, izabrana djela, muzička zbirka, zbirka fotografija, grafička mapa, izložba i slično). Autorskim djelom se smatra i zbirka narodnih književnih i umjetničkih tvorevina, kao i zbirka dokumenata, sudskih odluka i slične građe koja, s obzirom na izbor i raspored sastavnih djelova, ispunjava propisane uslove. Zbirkom se smatra i propisana baza podataka, bez obzira da li je u mašinski čitljivoj ili drugoj formi, koja, s obzirom na izbor i raspored sastavnih djelova, ispunjava uslove. Zaštita zbirke ni na koji način ne ograničava prava autora djela koja su sastavni dio zbirke.

Priređivanje zbirke književnih djela jednog autora predstavlja autorsko djelo i uživa zaštitu, pod uslovom da ima svojstvo orginalne tvorevine duha s obzirom na način obrade i sistematizacije materijale koji je objavljen u okviru te zbirke i pod uslovom da odabir građe i sistematizacija predstavlja određeni intelektualni napor preriđevača zbirke, koji zbirku čini duhovnom tvorevinom.

Autorskopravnom zaštitom nisu obuhvaćene opšte ideje, načela, principi i uputstva koji su sadržani u autorskom djelu. Ne smatraju se autorskim delom:

1) zakoni, podzakonski akti i drugi propisi;

2) službeni materijali državnih organa i organa koji obavljaju javnu funkciju;

3) službeni prevodi propisa i službenih materijala državnih organa i organa koji obavljaju javnu funkciju;

4) podnesci i drugi akti u upravnom ili sudskom postupku.[[57]](#footnote-57)

Autorsko djelo je objavljeno kad je, na bilo koji način i bilo gdje u svijetu, prvi put saopšteno javnosti od strane autora, odnosno lica koje je on ovlastio.

Autorsko djelo je izdato kad su primjerci djela pušteni u promet od strane autora, odnosno lica koje je on ovlastio, u broju koji, imajući u vidu vrstu i prirodu djela, može da zadovolji potrebe javnosti. Djelo likovne umjetnosti se smatra izdatim i onda kad je originalni primjerak, ili najmanje jedna kopija djela učinjena trajno pristupačnom javnosti od strane autora, odnosno lica sa njegovom dozvolom.

**116.** *Moralna prava autora*

Autorskim pravom štite se lične i duhovne veze autora s njegovim autorskim djelom (moralna prava autora), imovinski interesi autora u pogledu njegovoga autorskog djela (imovinska prava autora) i ostali interesi autora u pogledu njegovoga autorskog djela (druga prava autora).

Autorska imovinska prava čine pretežno isključiva prava korišćenja autorskog djela, koja su prenosiva među živima (*inter vivos*) pravnim poslom ili zakonom i u slučaju smrti (*mortis causa*) nasljeđivanjem i koja su ograničenog trajanja. Ova prava treba da obezbijede autoru uživanje vrijednosti koje je stvorio svojim radom. Autorska moralna prava štite lične interese autora. Ona nijesu prenosiva među živima, djelimično su prenosiva u slučaju smrti i pretežno su neograničenog trajanja. Ova prava treba da zaštite

autorovu ličnost ispoljenu u njegovom djelu.

U našerm Zakonu prihvaćena je tzv. monistička teorija o pravnoj prirodi subjektivnog autorskog prava. Po toj teoriji autorsko pravo sadrži imovinsko pravna i lično pravna ovlašćenja. Vršenje tih ovlašćenja je u funkciji zaštite ličnih i materijalnih interesa autora.

Moralna prava autora su: priznanje autorstva, objavljivanje djela, zaštita integriteta djela i suprostavljanja iskorišćavanja djela na određeni način.

Autor ima isključivo pravo da mu se prizna autorstvo na njegovom djelu. On ima isključivo pravo da njegovo ime, pseudonim ili znak budu naznačeni na svakom primerku djela, odnosno navedeni prilikom svakog javnog saopštavanja djela, izuzev ako je to, s obzirom na konkretni oblik javnog saopštavanja djela, tehnički nemoguće ili necjelishodno. Autor se može u pojedinačnim slučajevima na izričit način odreći tog prava.

Autor ima isključivo pravo da objavi svoje djelo i da odredi način na koji će se ono objaviti. Do objavljivanja djela, samo autor ima isključivo pravo da javno daje obaveštenja o sadržini djela ili da opisuje svoje djelo.

Autor ima isključivo pravo da štiti integritet svog djela, i to naročito:

1) da se suprotstavlja izmjenama svog djela od strane neovlašćenih lica;

2) da se suprotstavlja javnom saopštavanju svog djela u izmenjenoj ili nepotpunoj formi, vodeći računa o konkretnom tehničkom obliku saopštavanja djela i dobroj poslovnoj praksi;

3) da daje dozvolu za preradu svog djela.

Autor ima isključivo pravo da se suprotstavlja iskorišćavanju svog djela na način koji ugrožava ili može ugroziti njegovu čast ili ugled.

Nasljednici autora mogu vršiti ovlašćenja koja se tiču moralnih prava autora, osim prava na objavljivanje neobjavljenog djela ako je autor to zabranio i prava na izmjenu djela. Zaštitu moralnih prava autora koja se tiču paterniteta, intigriteta djela i zabrane nedostojnog iskorišćavanja djela mogu, osim nasljednika, vršiti i udruženja autora, kao i institucije iz oblasti nauke i umjetnosti.

Imovinska i moralna prava autora prelaze na nasljednike kao prirodne čuvare uspomene i moralnih interesa preminulog autora. Oni se mogu usprotiviti deformisanju i upotrebi djela ukoliko se na taj način vrijeđa čast i ugled autora, što proizilazi iz njegovog prava da štiti integritet svog djela. Moralna prava mogu biti povrijeđana na različiti načine i to bilo u pogledu prava paterniteta, prava na naznačenje imena, prava objavljivanja, prava na zaštitu integriteta djela ili prava na suprostavljanje nedostižnom iskorišćavanju djela.

Moralna prava autora mogu biti povrijeđena na različite načine: povredom prava paterniteta; povredom prava na naznačenje imena; prava objavljivanja; prava na zaštitu intigriteta djela, ili prava na suprostavljanje nedostižnom iskorišćavanju djela. Prije nego se odluči o postavljenom zahtjevu za naknadu nematerijalne štete koju je pretrpio autor mora se utvrditi o kakvoj moralnoj povredi prava se radi.

**117**.*Imovinska prava autora*

Autorska imovinska prava sačinjavaju, po pravilu, isključiva prava korišćenja autorskog djela i prenosivosti među živima (*inter vivos*) i za slučaj smrti (*motis causa*). Autorsko djelo iskorišćava se posebno objavljivanjem, reprodukovanjem ili umnožavanjem, stavljanjem u promet, prikazivanjem, izvođenjem, prenošenjem ili drugim obavještenjima javnosti, prevoženjem, prilagođavanjem, obradom djela itd.

 Autor ima pravo na ekonomsko iskorišćavanje svog djela, kao i djela koje je nastalo preradom njegovog djela. Za svako iskorišćavanje autorskog djela od strane drugog lica autoru pripada naknada, ako zakonom ili ugovorom nije drukčije određeno.

Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli beleženje ili umnožavanje svog djela na bilo koji tjelesni ili bestjelesni, trajni ili privremeni, posredni ili neposredni način. Umnožavanjem djela arhitekture smatra se, pored tih činjenja, i građenje objekta prema planu, odnosno projektu. Umnožavanje djela postoji nezavisno od broja primjeraka djela, tehnike kojom su umnoženi i trajnosti primjeraka. Ako je autorsko djelo računarski program, umnožavanjem se smatra i smještanje cijelog ili dijela programa u memoriju računara, odnosno puštanje programa u rad na računaru.

Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli stavljanje u promet primjeraka svog djela. Stavljanje primjeraka djela u promet obuhvata i:

1) nuđenje primjeraka djela radi stavljanja u promet;

2) skladištenje primjeraka djela radi stavljanja u promet;

3) uvoz primjeraka djela.[[58]](#footnote-58)

PRAVO INDUSTRIJSKE SVOJINE

**122**. *Pojam*[[59]](#footnote-59)

Pravo industrijske svojine u objektivnom smislu predstavlja skup pravnih normi kojima se uređuju tri grupe odnosa.[[60]](#footnote-60) To su: pronalasci u najširem smislu riječi, znaci razlikovanja i prava konkurencije.

Pronalasci u najširem smislu obuhvataju rezultate duhovnog stvaralaštva koji se mogu primjeniti u industrijskoj ili zanatskoj proizvodnji. Tu spadaju: patent, mali patent, tehničko unapređenje, korisni model, know how, dizajn, biljne sorte i topografija integrisanih kola. Skup pravnih normi kojima se uređuje pravna zaštita rezultata pronalazačkog rada naziva se pronalazačko pravo.

Znaci razlikovanja obuhvataju robne i uslužne žigove i geografske oznake porijekla proizvoda. Skup pravnih normi kojima se uređuje pravna zaštita znakova razlikovanja naziva se pravom znakova razlikovanja.

Pravo konkurencije primjenjuje se na konkurentske odnose između privrednih subjekata povodom neovlašćenog korišćenja pronalazaka u najširem smislu (patentnih prava i prava srodnih patentnim pravima) i prava na znakove razlikovanja povodom korišćenja patenta i znakova razlikovanja, pod uslovom da ti odnosi nijesu regulisani odredbama tih prava (za slučaj pravne praznine).

 Najvažniji i najstariji izvor međunarodnog prava industrijske svojine je Pariska konvencija o zaštiti industrijske svojine. Teoretičari je ubrajaju u ''opšte'' konvencije, koja se odnosi na sva prava industrijske svojine i sadrži osnovne principe međunarodne zaštite. Zaključena je 1883 godine u Parizu, a kasnije više puta dopunjena i izmijenjena. Osnovna načela Pariske konvencije su: načelo nacionalnog tretmana, načelo asimilacije i načelo minimanlnih prava. Po načelu nacionalnog tretmana (formalne uzajamnosti) pripadnici svake zemlje članice Unije uživaju u pogledu zaštite industrijske svojine ista prava kao i njihovi državljani. Po načelu asimilacije Konvencija se primjenjuje ne samo na pripadnika zemalja članica Unije, nego i na strance koji na teritoriji Unije imaju boravište ili stvarno i ozbiljno poslovno sjedište. Glavno minimalno pravo je pravo međunarodnog (unionističkog) prvenstva. Suština ovoga prava je u tome što podnosilac prijave u jednoj zemlji članici Unije može u određenom vremenskom periodu tražiti zaštitu u svim drugim zemljama članicama Unije, kako bi mu se priznalo pravo prvenstva prve uredne prijave.

**123.** *Patent*

Patent je isključivo pravo koje štiti nosioca patenta u pogledu iskorišćavanja pronalaska. Patent je pravo koje se priznaje za pronalazak iz bilo koje oblasti tehnike, koji je nov, koji ima inventivni nivo i koji je industrijski primenljiv. Patentom se, dakle štiti pronalazak koji ispunjava zakonom propisane uslove.

Po Zakonu o patentima[[61]](#footnote-61), patent se priznaje za pronalazak iz bilo koje oblasti tehnike, koji je nov, koji ima inventivni nivo i koji je industrijski primjenljiv. Predmet pronalaska koji se štiti patentom može biti proizvod (kao npr. uređaj, supstanca, kompozicija) ili postupak. Predmet pronalaska koji se štiti patentom može se odnositi i na: proizvod koji se sastoji od biološkog materijala ili koji sadrži biološki materijal; postupak kojim je biološki materijal proizveden, obrađen ili korišćen; biološki materijal koji je izolovan iz prirodne sredine ili je proizveden tehničkim postupkom, čak iako je prethodno postojao u prirodi.

 U smislu Zakona, biološki materijal je materijal koji sadrži genetsku informaciju i koji je sposoban da se sam reprodukuje ili da bude reprodukovan u biološkom sistemu (npr. mikroorganizam, biljna ili životinjska ćelijska kultura, sekvenca gena). Ne smatraju se pronalascima naročito:

 1) otkrića, naučne teorije i matematičke metode;

 2) estetske kreacije;

 3) planovi, pravila i postupci za obavljanje intelektualnih djelatnosti, za igranje igara ili za obavljanje poslova;

 4) programi računara;

 5) prikazivanje informacija.

 Ove odredbe isključuju iz zaštite predmete ili aktivnosti samo u mjeri u kojoj se prijava patenta ili patent odnosi na taj predmet ili aktivnost, kao takve.

  Ljudsko tijelo, u bilo kom stadijumu njegovog formiranja i razvoja i otkriće nekog od njegovih elemenata, uključujući sekvence ili djelimične sekvence gena, ne smatra se pronalaskom. Element izolovan iz ljudskog tijela ili proizveden tehničkim postupkom, uključujući sekvence ili djelimične sekvence gena može biti patentibilan, čak iako je struktura tog elementa identična strukturi prirodnog elementa.

Industrijska primjena sekvence ili djelimične sekvence gena mora biti otkrivena u prijavi patenta na dan njenog podnošenja.

Neće se smatrati patentibilnim:

 1) pronalasci čija bi komercijalna upotreba bila protivna javnom poretku ili moralu, pod uslovom da se isključenje ne sprovodi samo zato što je upotreba zabranjena zakonom ili drugim propisom, a naročito sljedeće:

 - postupci kloniranja ljudskih bića,

 - postupci za promjenu genetskog identiteta germitivnih ćelija ljudskih bića,

 - korišćenje ljudskog embriona u industrijske ili komercijalne svrhe,

 - postupci izmjene genetskog identiteta životinja, ako je vjerovatno da ti postupci izazivaju patnju životinja, bez postizanja značajne medicinske koristi za čovjeka ili životinju, kao i životinje koje su rezultat takvih postupaka;

 2) pronalasci koji se odnose na hirurške ili dijagnostičke postupke ili postupke liječenja koji se primjenjuju neposredno na ljudskom ili životinjskom tijelu, osim proizvoda, i posebno, supstanci ili kompozicija koje se primjenjuju u tom postupku;

 3) biljna sorta ili životinjska rasa ili bitno biološki postupak za dobijanje biljke ili životinje, osim:

 - biotehnološkog pronalaska koji se odnosi na biljku ili životinju, ako tehnička izvodljivost pronalaska nije ograničena na određenu biljnu sortu ili životinjsku rasu,

 - mikrobiološkog ili drugog tehničkog postupka ili proizvoda dobijenog tim postupkom, osim biljne ili životinjske vrste.

U smislu Zakona:

 1) “biljna sorta” ima značenje koje je određeno zakonom koji uređuje zaštitu novih biljnih sorti;

 2) “bitno biološki postupak” za dobijanje biljaka ili životinja je postupak koji se u potpunosti sastoji od prirodnih pojava kao što su ukrštanje ili selekcija;

 3) “mikrobiološki postupak” je postupak koji obuhvata ili se izvodi na mikrobiološkom materijalu ili čiji je proizvod takav materijal;

 4) “biotehnološki pronalazak” je pronalazak koji se odnosi na proizvod koji se sastoji ili koji sadrži biološki materijal ili na postupak pomoću kojeg je biološki materijal proizveden, obrađen ili korišćen.

 Pronalazak se smatra novim ako nije sadržan u stanju tehnike.

 Stanje tehnike, u smislu Zakona, čini:

 1) sve što je dostupno javnosti prije datuma podnošenja prijave patenta, pisanim ili usmenim opisom, upotrebom ili na bilo koji drugi način i

 2) sadržaj svih prijava pronalazaka podnijetih u Crnoj Gori, onakvih kakve su podnijete, koje imaju raniji datum podnošenja od datuma iz tačke 1 ovog stava, a koje su objavljene tog datuma ili kasnije na način predviđen Zakonom.

Ova pravila ne isključuju mogućnost zaštite patentom supstance ili kompozicije sadržane u stanju tehnike koje se primjenjuju u hirurškom ili dijagnostičkom postupku ili u postupku liječenja, pod uslovom da njihova primjena u navedenim postupcima nije sadržana u stanju tehnike. Ova pravila ne isključuju mogućnost zaštite patentom supstance ili kompozicije koje se primjenjuju u posebnim hiruškim, dijagnostičkim ili terapeutskim postupcima, pod uslovom da takva upotreba nije sadržana u stanju tehnike.

Smatra se novim i pronalazak koji je bio sadržan u stanju tehnike u periodu do šest mjeseci prije podnošenja prijave patenta, zbog ili kao posljedica:

1) očigledne zloupotrebe u odnosu na podnosioca prijave ili njegovog pravnog prethodnika ili

2) izlaganja pronalaska, od strane podnosioca prijave ili njegovog pravnog prethodnika, na zvaničnoj ili zvanično priznatoj međunarodnoj izložbi koja ispunjava uslove iz Konvencije o međunarodnim izložbama zaključene 22. novembra 1928. godine u Parizu, sa svim kasnijim revizijama, pod uslovom da podnosilac prijave, prilikom podnošenja prijave patenta, navede da je pronalazak bio izložen i da u roku od četiri mjeseca od dana podnošenja prijave podnese o tome odgovarajuću potvrdu.

Pronalazak ima inventivni nivo ako za stručnjaka iz odgovarajuće oblasti ne proizilazi, na očigledan način, iz stanja tehnike. Prilikom ispitivanja da li pronalazak ima inventivni nivo ne uzima se u obzir sadržina prijava.

Pronalazak je industrijski primjenljiv ako se predmet pronalaska može proizvesti ili upotrijebiti u bilo kojoj grani industrije i poljoprivredi.

Pravo na sticanje patenta ima pronalazač ili njegov pravni sljedbenik, odnosno, u slučajevima predviđenim Zakonom, poslodavac ili njegov pravni sljedbenik. Ako je više pronalazača došlo do pronalaska zajedničkim radom, njima pripada zajedničko pravo na zaštitu. Pronalazačem se ne smatra lice koje je pronalazaču pružalo tehničku pomoć.

**124.** *Vrste patenta*

U zavisnosti od zemlje porijekla, odnosno zemlje odobravanja patentne zaštite razlikuju se nacionalni patent (odobrava organ zemlje gdje je patentna prijava podnijeta i važi u zemlji u kojoj je odobren) i nadnacionalni patent (odobrava ga institucija koja nema nacionalnu pripadnost i koji važi na teritoriji većeg broja zemalja). Tipičan primjer nadnacionalnog patenta je evropski patent koji odobrava Evropski patentni biro, čije je sjedište u Minhenu, saglasno Konvenciji o evropskom patentu. Odobrenjem ovaj patent poprima nacionalni karakter u svim zemljama koje je označio podnosilac prijave.

Uobičajeno je da se patenti dijeli na: osnovni patent, mali patent, dopunski patent, zavisan patent i povjerljiv patent. Zakon o patentima reguliše posebno : povjerljive patente, pronalske iz radnog odnosa i Evropske patente.

**130.***Ugovorna licenca*

 Pravo na podnošenje prijave, prava iz prijave, kao i patent mogu biti u cjelini ili djelimično predmet prenosa na osnovu ugovora o prenosu ili na osnovu nasljeđivanja. Pojedina ili sva ovlašćenja iz prava iz prijave, odnosno patenta mogu, sa ograničenjima ili bez njih, biti predmet ustupanja na osnovu ugovora o licenci.

 Ugovor je punovažan samo ako je sastavljen u pisanoj formi. Na zahtjev jedne od ugovornih strana, upisuje se u odgovarajući registar. Ugovor koji nije upisan u odgovarajući registar ne proizvodi pravno dejstvo prema trećim licima. Na pitanja u vezi sa ugovorom o licenci koja nijesu uređena Zakonom primjenjuju se odredbe zakona kojim se uređuju obligacioni odnosi.

Ugovorom o licenci obavezuje se davalac licence da sticaocu licence ustupi, u cjelini ili djelimično, pravo iskorišćavanja pronalaska, tehničkog znanja i iskustva, žiga, uzorka ili modela, a sticalac licence se obavezuje da mu za to plati određenu naknadu. Ugovorna licenca može biti isključiva i ne- isključiva. Isključivom licencom davalac licence prenosi pravo iskorišćavanja predmeta licence na sticaoca licence, uz obavezu davaoca licence da to pravo u istom obimu ne prenosi i na druga lica za vrijeme trajanja ugovora o licenci, kao i da se sam, za vrijeme njenog trajanja, uzdrži od vršenja tog prava. Neisključivom licencom davalac licence prenosi pravo iskorišćavanja predmeta licence na sticaoca licence, s tim da zadržava pravo njegovog iskorišćavanja i raspolaganja. Kada je ugovorena neisključiva licenca, onda nema zapreke da davalac licence u isto vrijeme i na istoj teritoriji prenese nekolicini lica pravo iskorišćavanja predmeta licence.

Ugovorom o isključivoj licenci sticalac licence stiče isključivo pravo iskorišćavanja predmeta licence, samo ako je to izričito ugovoreno. Ostale mogućnosti iskorišćavanja predmeta licence zadržava davalac licence. Ako u ugovoru o licenci nije naznačeno o kakvoj je licenci riječ, smatra se da mu je data neisključiva licenca. U zavisnosti od vrste ovlašćenja koja se prenose ugovorom, mogu se razlikovati više vrsta licenci: licenca za proizvodnju, licenca za promet, licenca za upotrebu.

Ugovor o licenci mora biti zaključen u pisanoj formi. Licenca za iskorišćavanje patentiranog pronalaska uzorka ili modela ne može biti zaključena za vrijeme duže od trajanja zakonske zaštite tih prava.

Pravo iskorišćavanja predmeta licence može biti prostorno ograničeno samo ako to nije protivno propisima o jedinstvenom tržištu. Ako ugovorom o licenci nije prostorno ograničeno pravo iskorišćavanja predmeta licence, smatra se da je licenca prostorno neograničena.

Davalac licence je dužan da sticaocu licence u određenom roku preda predmet licence. Davalac licence je dužan da sticaocu licence preda i tehničku dokumentaciju potrebnu za praktičnu primjenu predmeta licence. Davalac licence je dužan da sticaocu licence daje sva uputstva i obavještenja koja su potrebna za uspešno iskorišćavanje predmeta licence. Davalac licence garantuje sticaocu licence tehničku izvodljivost i tehničku upotrebljivost predmeta licence. Davalac licence jemči da pravo iskorišćavanja koje je predmet ugovora pripada njemu, da na njemu nema tereta i da nije ograničeno u korist nekog trećeg. Ako je predmet ugovora isključiva licenca, davalac licence jemči da pravo iskorišćavanja nije ustupio drugome, ni potpuno ni djelimično. Davalac licence je dužan čuvati i braniti pravo ustupljeno sticaocu licence od svih zahtjeva trećih lica.

Ako je ugovorena isključiva licenca, davalac licence ne može ni u kom vidu sam iskorišćavati predmet licence, niti njegove pojedine djelove, niti to povjeriti nekom drugom u granicama prostornog važenja licence. Sticalac licence je dužan iskorišćavati predmet licence na ugovoreni način, u ugovorenom obimu i u ugovorenim granicama.

Ako zakonom ili ugovorom nije drukčije određeno, sticalac licence nije ovlašćen da iskorišćava naknadna usavršavanja predmeta licence. Ako predmet licence sačinjava nepatentirani pronalazak ili tajno tehničko znanje i iskustvo, sticalac licence je dužan da ga čuva u tajnosti.

Ako je uz licencu za proizvodnju ustupljena i licenca za upotrebu žiga, sticalac licence može stavljati u promet robu sa tim žigom samo ako je njen kvalitet isti kao što je kvalitet robe koju proizvodi davalac licence. Suprotan sporazum nema pravno dejstvo.

Sticalac licence je dužan robu obilježiti oznakom o proizvodnji po licenci. Sticalac licence je dužan isplatiti davaocu licence ugovorenu naknadu u vrijeme i na način kako je to određeno ugovorom. Ako se naknada određuje u zavisnosti od obima iskorišćavanja predmeta licence, sticalac licence je dužan podnijeti davaocu licence izvještaj o obimu iskorišćavanja i izvršiti obračun naknade svake godine, ako ugovorom nije za to određen kraći rok.

Ako je ugovorena naknada postala očigledno nesrazmjerna u odnosu na prihod koji sticalac licence ima od iskorišćavanja predmeta licence, zainteresovana strana može zahtijevati izmjenu ugovorene naknade.

Sticalac isključive licence može pravo iskorišćavanja predmeta licence ustupiti drugome (podlicenca). Ugovorom se može predvidjeti da sticalac licence ne može dati drugome podlicencu, ili mu je ne može dati bez dozvole davaoca licence. Kad je za davanje podlicence potrebna dozvola davaoca licence, ovaj je može odbiti sticaocu isključive licence samo iz ozbiljnih razloga. Davalac licence može otkazati ugovor o licenci bez otkaznog roka ako je podlicenca data bez njegove dozvole, kad je ova prema zakonu ili prema ugovoru potrebna.

Ugovorom o podlicenci ne stvara se nikakav poseban pravni odnos između sticaoca podlicence i davaoca licence, čak ni kad je davalac licence dao potrebnu dozvolu za zaključenje podlicence. Ali, davalac licence može, radi naplate svojih potraživanja od sticaoca licence nastalih iz licence, zahtijevati neposredno od sticaoca podlicence isplatu iznosa koje ovaj duguje davaocu podlicence po osnovu podlicence.

**131**. *Prinudna licenca*

Prinudna licenca se daje u cilju iskorišćavanja određenog zaštićenog pronalaska, na zahtjev ovlašćenog lica, odlukom nadležnog organa, u obimu i uz naknadu koju određuje taj organ. Na jedan opšti način može se reći da je prinudna licenca moguća pod sljedećim uslovima: 1) daje se u cilju iskorišćavanja pronalaska; 2) pronalazak treba da bude zaštićen patentom; 3) da podnosilac zahtjeva bude kvalifikovan za iskorišćavanje pronalaska (da raspolaže kadrovskim potencijalom, tehničkim i i finansijskim sredstvima); 4) da se daje odlukom nadležnog organa i 5) da se za nju plaća naknada. Ona ima strogo lični karakter (neprenosiva je).

 Prinudna licenca je ograničenje patenta protiv volje imaoca nekog prava industrijske svojine. Ona se razlikuje od ugovorne po tome što se ova druga zasniva na volji imaoca nekog prava industrijske svojine. Prinudna licenca se može steći po raznim osnovima.

 Ako nosilac patenta odbije da drugim licima ustupi pravo na ekonomsko iskorišćavanje zaštićenog pronalaska ili im postavlja neopravdane uslove za takvo ustupanje, organ nadležan za poslove iz oblasti u kojoj pronalazak treba da se primijeni može, poslije razmatranja svakog pojedinačnog slučaja, dati prinudnu licencu, na zahtjev zainteresovanog lica:

 1) ako nosilac patenta, sam ili preko drugog lica, ne koristi ili nedovoljno koristi zaštićeni pronalazak u Crnoj Gori;

 2) ako bez korišćenja tog pronalaska, u cjelini ili djelimično, nije moguće ekonomsko iskorišćavanje drugog pronalaska koji je kasnije zaštićen na ime drugog lica.

Zainteresovano lice dužno je da dokaže da je, prije podnošenja zahtjeva pokušalo da dobije ovlašćenje nosioca prava za korišćenje zaštićenog pronalaska pod razumnim ekonomskim uslovima i rokovima i da ovlašćenje nije dobilo u razumnom roku.

Zainteresovano lice može biti samo lice koje dokaže da raspolaže tehnološkim mogućnostima i proizvodnim kapacitetima potrebnim za ekonomsko iskorišćavanje zaštićenog pronalaska. Zainteresovano lice može biti samo nosilac patenta za kasnije zaštićeni pronalazak, i to pod uslovom da:

 1) kasnije zaštićeni pronalazak predstavlja značajan tehnički napredak od posebnog ekonomskog značaja u odnosu na ranije zaštićeni pronalazak i da

 2) nosilac ranije zaštićenog pronalaska ima, pod razumnim uslovima, pravo na unakrsnu licencu za korišćenje kasnije zaštićenog pronalaska.

Ovlašćenje za korišćenje ranije zaštićenog pronalaska nije prenosivo, osim u slučaju istovremenog prenosa kasnije zaštićenog pronalaska.

 Nosilac prinudne licence dužan je da nosiocu patenta plaća naknadu koju sporazumno odrede obje strane. Ako nema sporazuma o visini i načinu plaćanja naknade, naknadu određuje nadležni sud, imajući u vidu okolnosti svakog pojedinačnog slučaja i ekonomsku vrijednost prinudne licence. Obim i trajanje prinudne licence ograničeno je za svrhu za koju je data.

 Prinudna licenca ne može biti isključiva. U slučaju poluprovodničke tehnologije, prinudna licenca će biti data isključivo u svrhu javnog, nekomercijalnog korišćenja ili u cilju sprječavanja ponašanja za koje je u sudskom ili upravnom postupku utvrđeno da narušava konkurenciju.

Prinudna licenca se može prenositi samo zajedno s privrednim subjektom, odnosno dijelom privrednog subjekta u kome se koristi.

Prinudna licenca odobriće se prevashodno za snabdijevanje domaćeg tržišta.

 Prinudna licenca može da bude ukinuta, pri čemu se vodi računa o odgovarajućoj zaštiti legitimnih interesa lica kojima je data prinudna licenca, ako i kada okolnosti koje su do nje dovele prestanu da postoje i ako je malo vjerovatno da će se ponovo javiti. Na obrazložen zahtjev, nadležni organ državne uprave preispitaće dalje postojanje tih okolnosti. Zahtjev za davanje prinudne licence ne može se podnijeti prije isteka roka od četiri godine od dana podnošenja prijave, odnosno tri godine od dana priznanja patenta, zavisno od toga koji od ova dva roka kasnije ističe.

Prinudna licenca neće se dati ako nosilac patenta dokaže da postoje razlozi koji opravdavaju njegovo nekorišćenje ili nedovoljno korišćenje zaštićenog pronalaska.

Prinudna licenca može se dati i prije isteka roka ako je korišćenje zaštićenog pronalaska neophodno zbog nacionalne ili druge izuzetne potrebe (zaštita zdravlja i ishrana stanovništva, zaštita javnog interesa u oblastima od vitalnog značaja za društveno-ekonomski i tehnološki razvoj) ili je zaštićeni pronalazak korišćen na način za koji je utvrđeno da je protivan načelu slobodne konkurencije.

U slučajevima nacionalne ili druge izuzetne gore navedene potrebe, odredba Zakona neće se primijeniti, a nosilac prava biće obaviješten o postupku izdavanja prinudne licence što je prije moguće. O zahtjevu zainteresovanog lica za davanje prinudne licence u javnom interesu odlučuje Vlada Crne Gore nakon razmatranja svakog pojedinač-nog slučaja. Prinudna licenca u javnom interesu može da se ukine ako i kad okolnosti koje su do nje dovele prestanu da postoje i ako je malo vjerovatno da će se ponovo javiti. Na obrazložen zahtjev, Vlada će preispitati dalje postojanje tih okolnosti. Da bi se ispravilo postupanje protivno načelu slobodne konkurencije, Vlada može da odbije ukidanje prinudne licence u javnom interesu ako i kad je vjerovatno da će se okolnosti koje su do nje dovele ponovo javiti.

 Nosilac prinudne licence u javnom interesu ima obavezu da nosiocu patenta plaća naknadu. Međutim, kad je prinudna licenca u javnom interesu odobrena radi ispravljanja ponašanja koje je protivno načelu slobodne konkurencije, kod utvrđivanja visine naknade uzeće se u obzir potreba za ispravljanjem takvog ponašanja.

 Na prinudnu licencu u javnom interesu shodno se primjenjuju odgovarajuće odredbe Zakona s tim što Vlada može da ne primijeni kad je prinudna licenca u javnom interesu odobrena radi ispravljanja ponašanja koje je protivno načelu slobodne konkurencije.

Kad oplemenjivač biljaka ne može da stekne ili koristi pravo zaštite biljne sorte, a da time ne povrijedi raniji patent koji se odnosi na biotehnološki pronalazak, on može od nadležnog organa zatražiti da mu izda prinudnu licencu za korišćenje zaštićenog pronalaska u mjeri koja je neophodna za korišćenje zaštićene biljne sorte, pod uslovom da plaća odgovarajuću naknadu. Ako prinudna licenca bude izdata, nosilac patenta ima pravo na unakrsnu prinudnu licencu za korišćenje zaštićene biljne sorte, pod razumnim uslovima. Kad nosilac patenta koji se odnosi na biotehnološki pronalazak ne može da koristi svoje pravo, a da time ne povrijedi ranije pravo zaštite biljne sorte, on može od nadležnog organa zatražiti da mu izda prinudnu licencu za korišćenje zaštićene biljne sorte, pod uslovom da plaća odgovarajuću naknadu. Ako prinudna licenca bude izdata, nosilac prava zaštite biljne sorte ima pravo na unakrsnu prinudnu licencu za korišćenje zaštićenog biotehnološkog pronalaska, pod razumnim uslovima. Prinudna licenca ne može biti isključiva. Podnosilac zahtjeva za prinudnu licencu mora dokazati:

 1) da je bezuspješno pokušao da pribavi ugovornu licencu;

 2) da biljna sorta ili biotehnološki pronalazak predstavlja značajan tehnički napredak od posebnog ekonomskog interesa, u odnosu na pronalazak zaštićen patentom ili zaštićenu biljnu sortu.

Prinudna licenca može se prenositi samo sa privrednim subjektom, odnosno dijelom privrednog subjekta u kome se koristi.

**132*.*** *Dizajn*

Dizajn je trodimenzionalni ili dvodimenzionalni izgled cijelog proizvoda, ili njegovog dijela, koji je određen njegovim vizuelnim karakteristikama, posebno linijama, konturama, bojama, oblikom, teksturom i materijalima od kojih je proizvod sačinjen, ili kojima je ukrašen, kao i njihovom kombinacijom. Naziv dizajn (industrijsko oblikovanje) izveden je iz engleske riječi *design.* Dizajn je spoljni izgled proizvoda u cjelosti ili dijela proizvoda koji proizlazi iz njegovih obilježja. Proizvod je industrijski ili zanatski predmet, uključujući, između ostalog, i djelove koji su namijenjeni za spajanje u složeni proizvod, pakovanje proizvoda, grafičke simbole i tipografske znake, isključujući kompjuterske programe. Složeni proizvod je proizvod koji je sastavljen od više djelova koji mogu da budu zamijenjeni i koji omogućavaju sastavljanje i rastavljanje proizvoda.

Dizajn je, ustvari zajednički naziv za uzorak i model kao oblika pravne zaštite crteža, slika (uzorci) i geometrijskih tijela (modeli) koji se primjenjuju u industrijskoj ili zanatskoj proizvodnji. Usvajanjem termina ''dizajn'', naše zakonodavstvo je samo preuzelo iz uporednog i međunarodnog prava zajednički naziv za pravno zaštićena nova rješenja spoljnih oblika (dvodimenzionalnih i trodimezionalnih) proizvoda.

Po Zakonu o pravnoj zaštiti dizajna,[[62]](#footnote-62) dizajn se štiti isključivim pravom (pravom na dizajn) ako je nov i ako ima individualni karakter.

Dizajn se smatra novim ako identičan dizajn nije postao dostupan javnosti prije dana podnošenja prijave za priznanje tog dizajna, ili ako ne postoji ranije podnijeta prijava za priznanje identičnog dizajna. U slučaju da je zatraženo pravo prvenstva, smatraće se da je dizajn nov ako nije postao dostupan javnosti prije dana priznatog prava prvenstva. Dizajni se smatraju identičnim ako se razlikuju samo u nebitnim detaljima. Razlika u nebitnim detaljima postoji ako informisani korisnik, na prvi pogled, ne razlikuje dizajne.

Dizajn ima individualni karakter ako se ukupan utisak koji ostavlja na informisanog korisnika razlikuje od ukupnog utiska koji na tog korisnika ostavlja bilo koji drugi dizajn, a koji je postao dostupan javnosti prije dana podnošenja prijave za priznanje, ili dana priznatog prava prvenstva suprotstavljenog dizajna. Prilikom utvrđivanja individualnog karaktera dizajna uzima se u obzir stepen slobode i objektivno ograničenje autora prilikom stvaranja dizajna konkretnog proizvoda, prouzrokovano tehnološkim i funkcionalnim karakteristikama tog proizvoda.

Pravom na dizajn ne može da se zaštiti spoljašnji izgled proizvoda koji je isključivo određen tehničkom funkcijom proizvoda. Pravom na dizajn ne može da se zaštiti spoljašnji izgled proizvoda koji mora da bude reprodukovan u svom tačnom obliku i dimenzijama, kako bi se omogućilo da bude mehanički povezan sa, ili postavljen u, oko ili uz drugi proizvod, tako da svaki proizvod može da obavlja svoju funkciju. Dizajn može da se zaštiti ako omogućava višestruko sastavljanje, ili povezivanje međusobno zamjenljivih proizvoda u modularnom sistemu.[[63]](#footnote-63)

Pravo na zaštitu dizajna pripada autoru ili njegovom pravnom sljedbeniku, odnosno poslodavcu, u slučajevima predviđenim Zakonom. Strana fizička i pravna lica u pogledu zaštite dizajna uživaju ista prava kao i domaća fizička i pravna lica, ako to proizlazi iz međunarodnih ugovora ili iz načela uzajamnosti. Postojanje uzajamnosti dokazuje lice koje se na uzajamnost poziva.

Pravo na dizajn stiče se upisom u Registar dizajna i traje 25 godina od dana podnošenja prijave, pod uslovom da se plaćaju propisane takse za održavanje prava. Pravo važi od dana podnošenja prijave dizajna za poslove intelektualne svojine.

Nosilac prava na dizajn ima isključivo pravo na ekonomsko iskorišćavanje zaštićenog dizajna i da to pravo uskrati svakom trećem licu. Pod ekonomskim iskorišćavanjem podrazumijeva se industrijska i zanatska izrada proizvoda za tržište, na osnovu primjene zaštićenog dizajna, kao i:

1) upotreba takvog proizvoda u privrednoj djelatnosti;

2) skladištenje takvog proizvoda radi njegovog stavljanja u promet;

3) ponuda takvog proizvoda radi njegovog stavljanja u promet;

4) stavljanje u promet takvog proizvoda;

5) uvoz takvog proizvoda i

6) izvoz takvog proizvoda.

Autor dizajna ima moralna i imovinska prava. Moralno je pravo autora dizajna da njegovo ime bude navedeno u prijavi, spisima i ispravi o dizajnu. Imovinsko je pravo autora da uživa ekonomsku korist od iskorišćavanja zaštićenog dizajna. Ako autor dizajna nije nosilac prava na dizajn, oblik ekonomske koristi koju uživa autor zaštićenog dizajna od njegovog iskorišćavanja određuje se ugovorom između nosioca prava na dizajn i autora dizajna.[[64]](#footnote-64)

**133.** *Žig*

Žigom se štiti znak koji služi za razlikovanje robe, odnosno usluga u prometu, koji se može grafički predstaviti. Znak se može sastojati, na primjer, od riječi, slogana, slova, brojeva, slika, crteža, rasporeda boja, trodimenzionalnih oblika, kombinacija tih znakova, kao i od muzičkih fraza prikazanih notnim pismom.[[65]](#footnote-65)

Kao žig može se zaštititi svaki znak koji se može grafički prikazati, posebno riječi, uključujući lična imena, crteže, slova, brojke, oblike proizvoda ili njihovog pakiranja, trodimenzionalne oblike, boje, kao i kombinacije svih naprijed navedenih znakova, pod uslovom da su podobni za razlikovanje proizvoda ili usluga jednog subjekta od proizvoda ili usluga drugoga subjekta.

Žigom se ne smatraju pečat, štambilj i punc (službeni znak za obeležavanje dragocjenih metala, mjera i slično).

Funkcije žiga su različite: 1) da označi porijeklo robe odnosno ime proizvođača (ili nosioca privredne djelatnosti), 2) da individualizira robu (usluge) kako bi se jedna vrsta robe (usluga) razlikovala od njima istih ili sličnih, 3) da garantuje proizvodu određeni kvalitet (garantna funkcija), 4) da reklamira nov proizvod (reklamna funkcija ), 5) da omogući nadležnim organima da objavljaju svoju djelatnost, što je olakšano jer postoje indetifikovani proizvodi i proizvođači.

 Po Zakonu o žigovima[[66]](#footnote-66), žig može biti individualni, kolektivni ili žig garancije. Kolektivni žig je žig pravnog lica koje predstavlja određeni oblik udruživanja proizvođača, odnosno davalaca usluga, koji imaju pravo da koriste subjekti koji su članovi tog udruženja, pod uslovima predviđenim Zakonom. Korisnik kolektivnog žiga ima pravo da koristi taj žig samo na način predviđen opštim aktom o kolektivnom žigu. Žig garancije je žig koji koristi više privrednih društava pod nadzorom nosioca prava na žig, a koji služi kao garancija kvaliteta, geografskog porijekla, načina proizvodnje ili drugih zajedničkih obilježja robe ili usluga tih preduzeća. Nosilac prava na žig garancije mora da dozvoli korišćenje žiga garancije svakom preduzeću za robu ili usluge koje imaju zajedničke karakteristike propisane opštim aktom o žigu garancije.[[67]](#footnote-67)

Nosilac žiga ima isključivo pravo da znak zaštićen žigom koristi za obilježavanje robe, odnosno usluga na koje se taj znak odnosi i da drugim licima zabrani da isti ili sličan znak neovlašćeno koriste za obilježavanje iste ili slične robe, odnosno usluga, ako taj znak može da izazove zabunu u prometu. To pravo obuhvata:

1) stavljanje zaštićenog znaka na robu ili njeno pakovanje;

2) nuđenje robe, njeno stavljanje u promet ili njeno skladištenje u te svrhe,

 ili obavljanje usluga pod zaštićenim znakom;

3) uvoz ili izvoz robe pod zaštićenim znakom;

4) korišćenje zaštićenog znaka u poslovnoj dokumentaciji ili u reklami.

Ta prava ima podnosilac prijave od datuma podnošenja prijave, kao i vlasnik znaka Pariske konvencije o zaštiti industrijske svojine.

**134.** *Oznake geografskog porijekla*

Po Zakonu o oznakama geografskog porijekla[[68]](#footnote-68), oznake geografskog porijekla su imena porijekla i geografske oznake. Oznake geografskog porijekla upotrebljavaju se za obilježavanje prirodnih, poljoprivrednih i industrijskih proizvoda, proizvoda domaće radinosti i usluga.

Ova pravila ne primjenjuju se na proizvode i usluge u dijelu u kojem je sticanje, pravna zaštita i ostvarivanje prava u korišćenju oznake geografskog porijekla uređena posebnim propisom.

Ime porijekla je geografski naziv države, regiona ili lokaliteta koji služi da označi proizvod koji potiče iz te države, regiona ili lokaliteta, čiji su kvalitet i posebna svojstva isključivo ili bitno uslovljena geografskom sredinom, koja obuhvata prirodne i ljudske faktore i čija se proizvodnja, prerada i priprema u cjelini odvijaju na određenom ograničenom području. Imenom porijekla može se izuzetno označiti i proizvod kada sirovina za njegovu proizvodnju potiče sa područja koje je šire ili različito od područja prerade, pod uslovom:

 1) da je područje proizvodnje sirovina ograničeno;

 2) da postoje posebni uslovi za proizvodnju sirovine;

 3) da postoji sistem kontrole koji će osigurati ispunjenja posebnih uslova za proizvodnju sirovine.

Sirovine mogu biti samo žive životinje, meso i mlijeko.

Geografska oznaka je oznaka koja identifikuje određenu robu kao robu porijeklom sa teritorije određene države, regiona ili lokaliteta sa te teritorije, gdje se određeni kvalitet, reputacija ili druge karakteristike robe suštinski mogu pripisati njenom geografskom porijeklu.

Oznaku geografskog porijekla čini i naziv koji nije administrativni geografski naziv određene države, regiona ili lokaliteta, koji je dugom upotrebom u prometu postao opštepoznat tradicionalni naziv proizvoda koji potiče sa tog područja, ili je u pitanju istorijski naziv tog područja, ako ispunjava uslove iz Zakona.

Ako su nazivi dva ili više mjesta odakle proizvod potiče identični, ili gotovo identični u pisanom ili izgovorenom obliku (homonimni nazivi), zaštita takvih geografskih naziva biće priznata svim zainteresovanim licima koja ispunjavaju uslove propisane Zakonom, na osnovu principa pravednog i ravnopravnog tretiranja proizvođača na tržištu i istinitog obavještavanja potrošača, osim kada to može da izazove zabunu u javnosti o tačnom geografskom porijeklu proizvoda.

Oznakom geografskog porijekla ne može da se zaštiti naziv:

1) koji je protivan javnom poretku ili moralu;

2) čiji izgled ili sadržaj može da stvori zabunu kod potrošača u pogledu prirode, porijekla, kvaliteta, načina proizvodnje ili drugih karakteristika proizvoda;

3) koji kod potrošača može da stvori zabunu da proizvod potiče sa geografskog područja koje nije stvarno mjesto njegovog porijekla;

4) koji je usled dugotrajne upotrebe postao generičan, odnosno uobičajen naziv za označavanje određenog proizvoda;

5) koji nije zaštićen, ili je prestao da bude zaštićen u državi porijekla, ili koji je prestao da se koristi u toj državi;

6) geografske oznake bilo koje druge države koja se odnosi na vinarske proizvode, ako je takva oznaka identična uobičajenom nazivu sorte grožđa koja je postojala na teritoriji Crne Gore prije 1. januara 1995. godine.

 Pravna zaštita oznaka geografskog porijekla ostvaruje se u upravnom postupku koji vodi Zavod za intelektualnu svojinu Crne Gore. Odluke u postupku konačne su i protiv njih se može voditi upravni spor.

 U upravnom postupku pred nadležnim organom plaćaju se takse i naknade troškova postupka, u skladu sa propisima kojima se uređuju administrativne takse i naknade troškova postupka i troškova za pružanje informacionih usluga. Naknade za troškove postupka i troškove za pružanje informacionih usluga utvrđuje Vlada Crne Gore.

Nadležni organ vodi Registar prijava imena porijekla, Registar prijava geografskih oznaka, Registar prijava za priznanje statusa ovlašćenih korisnika imena porijekla, Registar prijava za priznanje statusa ovlašćenih korisnika geografskih oznaka, Registar imena porijekla, Registar geografskih oznaka, Registar ovlašćenih korisnika imena porijekla i Registar ovlašćenih korisnika geografskih oznaka.

Registri imaju status javnih knjiga i zainteresovana lica mogu da ih razgledaju u prisustvu službenog lica. Spise registrovanih oznaka geografskog porijekla, osim djelova koji uživaju tajnost, zainteresovano lice može da razgleda u prisustvu službenog lica. Na pisani zahtjev zainteresovanog lica i uz plaćanje propisane takse, nadležni organ izdaje kopije dokumenata i odgovarajuće potvrde i uvjerenja o činjenicama o kojima vodi službenu evidenciju. Sadržinu i način vođenja registara uređuje ministarstvo nadležno za poslove industrijske svojine. Nadležni organ je dužan da zainteresovanim licima učini dostupnim svoju dokumentaciju o oznakama geografskog porijekla.

 Ovlašćeni korisnik oznake geografskog porijekla, odnosno podnosilac prijave za priznanje statusa ovlašćenog korisnika oznake geografskog porijekla može da podnese zahtjev za međunarodno registrovanje u skladu sa međunarodnim ugovorom koji obavezuje Crnu Goru. Zahtjev za međunarodno registrovanje uz plaćanje propisane takse, podnosi se preko nadležnog organa. Sadržina zahtjeva za međunarodno registrovanje oznake geografskog porijekla i postupanje nadležnog organa po tom zahtjevu uređuje se propisom Ministarstva.

 Postupak za registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake pokreće se podnošenjem odgovarajuće prijave. Prijavu imena porijekla, odnosno geografske oznake mogu da podnesu:

 1) udruženja fizičkih i pravnih lica, asocijacije privrednika, udruženja potrošača, državni i organi lokalne samouprave, zainteresovani za zaštitu imena porijekla, odnosno geografske oznake u okviru svojih aktivnosti;

 2) strana fizička ili pravna lica, odnosno strana udruženja, ako je ime porijekla, odnosno geografska oznaka priznata u državi porijekla, kada to proizilazi iz međunarodnih ugovora;

 3) domaća fizička ili pravna lica koja na određenom geografskom području proizvode proizvode koji se označavaju nazivom tog geografskog područja, pod uslovom da su ispunjeni sljedeći uslovi:

 - da su u vrijeme podnošenja prijave jedini proizvođači ili prerađivači proizvoda ili davatelji usluga, za koje se zahtijeva registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake;

 - ako geografsko područje ima svojstva koja se znatno razlikuju od svojstava susjednih područja ili su svojstva proizvoda različita od proizvoda iz susjednih područja.

Prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake može da se odnosi samo na jednu oznaku ili ime geografskog područja i samo na jednu vrstu proizvoda. Za podnošenje prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake plaća se propisana taksa.

Bitni djelovi prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake su:

 1) zahtjev za registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake;

 2) opis geografskog područja;

 3) podaci o specifičnim karakteristikama proizvoda.

Zahtjev za registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake sadrži:

 1) podatke o podnosiocu prijave;

 2) geografski naziv koji se štiti;

 3) vrstu proizvoda koji se obilježava određenim geografskim nazivom;

 4) geografski naziv područja ili mjesta iz koga potiče proizvod koji se obilježava određenim geografskim nazivom;

 5) potpis podnosioca prijave;

 6) dokaz o plaćenoj propisanoj taksi.

 Ako prijavu podnosi strano fizičko ili pravno lice, odnosno strano udruženje, zahtjev treba da sadrži i javnu ispravu kojom se potvrđuje ime porijekla, odnosno geografska oznaka priznata u državi porijekla. Zahtjev za registrovanje imena porijekla, uz elemente sadrži i naznačenje ovlašćene organizacije koja vrši kontrolu kvaliteta proizvoda.

Zahtjev za registrovanje geografske oznake, uz elemente može da sadrži i izgled geografske oznake, ako pored riječi sadrži i eventualne figurativne djelove, ili samo figurativne djelove koji su podobni da identifikuju geografsko porijeklo određene robe.

 Prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake zavodi se u odgovarajući registar prijava samo ako sadrži bitne djelove prijave.

Na prijavi imena porijekla, odnosno geografske oznake, podnijetoj neposredno nadležnom organu, koja sadrži djelove zabilježiće se broj prijave i dan njenog prijema u nadležnom organu i o tome će se podnosiocu prijave izdati potvrda. Ako prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake ne sadrži bitne djelove nadležni organ će pozvati podnosioca prijave da u roku od 30 dana od dana prijema obavještenja otkloni nedostatke, uz upozorenje da će prijava biti odbačena.

Ako podnosilac prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake u ostavljenom roku otkloni nedostatke, takvoj prijavi priznaće se, posebnim zaključkom, kao datum podnošenja prijave datum prijema u nadležnom organu podneska kojim se nedostaci otklanjaju i prijava će se upisati u odgovarajući registar prijava. Ako podnosilac prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake u ostavljenom roku ne otkloni nedostatke, nadležni organ će odbaciti prijavu. Prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake ispituju se po redosljedu određenom datumom njihovog podnošenja.

Prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake je uredna ako sadrži sve elemente. Ako utvrdi da prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake nije uredna, nadležni organ će u pisanoj formi, uz navođenje razloga, pozvati podnosioca prijave da je uredi u roku od 30 dana od dana prijema obavještenja.

Na obrazloženi zahtjev podnosioca prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake, uz plaćanje propisane takse, nadležni organ može da produži rok za vrijeme koje smatra primjerenim, a najduže tri mjeseca. Ako podnosilac prijave u ostavljenom roku ne uredi prijavu, ili ne plati taksu za njeno uređivanje, nadležni organ će prijavu odbaciti.

U slučaju uz plaćanje propisane takse, podnosilac prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake može da podnese predlog za povraćaj u pređašnje stanje, u roku od tri mjeseca od dana prijema zaključka o odbacivanju.

Ako je prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake uredna nadležni organ ispituje da li su ispunjeni uslovi propisani Zakonom za registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake.

U postupku ispitivanja kada je prijavilac udruženje lica ili domaće lice nadležni organ će zatražiti mišljenje organa državne uprave nadležnog za oblast kojoj pripada predmet ispitivanja, koje će uzeti u obzir prilikom odlučivanja o zahtjevu za registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake.

Ako nadležni organ utvrdi da prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake ne ispunjava uslove propisane Zakonom za registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake, nadležni organ će u pisanoj formi obavijestiti podnosioca prijave o razlozima zbog kojih ime porijekla, odnosno geografska oznaka ne može da bude registrovana i pozvaće ga da se u roku od 60 dana od dana prijema obavještenja izjasni o tim razlozima.

Na obrazloženi zahtjev podnosioca prijave, uz plaćanje propisane takse, nadležni organ može da produži rok za vrijeme koje smatra primjerenim, a najduže za tri mjeseca.

Nadležni organ će rješenjem odbiti registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake ako se podnosilac prijave imena porijekla, odnosno geografske oznake ne izjasni o razlozima.

Do okončanja postupka, na zahtjev podnosioca prijave imena porijekla ili geografske oznake, uz plaćanje propisane takse, prijava imena porijekla može da se pretvori u prijavu geografske oznake, i obrnuto. U postupku ispitivanja ispunjenosti uslova za registrovanje imena porijekla, nadležni organ je dužan da predloži podnosiocu prijave imena porijekla njeno pretvaranje u prijavu geografske oznake, ako nijesu ispunjeni uslovi za registrovanje imena porijekla, ali su ispunjeni uslovi za registrovanje geografske oznake. U postupku ispitivanja ispunjenosti uslova za registrovanje geografske oznake, ako uoči da geografska oznaka ispunjava uslove, ili da bi mogla da ispuni uslove da bude registrovana kao ime porijekla, nadležni organ je dužan da predloži podnosiocu prijave geografske oznake njeno pretvaranje u prijavu imena porijekla. O pretvaranju prijave nadležni organ donosi poseban zaključak.

Ako nadležni organ nađe da prijava imena porijekla, odnosno geografske oznake ispunjava uslove za registrovanje imena porijekla, odnosno geografske oznake koji su propisani Zakonom, nadležni organ će donijeti rješenje o registrovanju imena porijekla, odnosno geografske oznake od dana podnošenja uredne prijave, i predmetno ime porijekla, odnosno geografsku oznaku, sa propisanim bibliografskim podacima upisati u Registar imena porijekla, odnosno Registar geografskih oznaka. Registrovano ime porijekla, odnosno registrovana geografska oznaka objavljuje se u “Službenom listu Crne Gore” i službenom glasilu koje izdaje nadležni organ.

Trajanje registrovanog imena porijekla, odnosno registrovane geografske oznake nije ograničeno.

 Registrovano ime porijekla, odnosno geografsku oznaku mogu da koriste samo lica kojima je priznat status ovlašćenih korisnika tog imena porijekla, odnosno te geografske oznake, i koja su upisana u odgovarajući registar. Ovlašćeni korisnici imena porijekla, odnosno geografske oznake imaju pravo da ime porijekla, odnosno geografsku oznaku koriste za obilježavanje proizvoda na koje se ime porijekla, odnosno geografska oznaka odnosi. Ovlašćeni korisnici imena porijekla imaju isključivo pravo da svoj proizvod obilježavaju oznakom "kontrolisano ime porijekla".

 Ova prava obuhvataju i upotrebu imena porijekla, odnosno geografske oznake na ambalaži, katalozima, prospektima, oglasima, posterima i drugim oblicima ponude, uputstvima, računima, poslovnoj prepisci i drugim oblicima poslovne dokumentacije, kao i uvoz i izvoz proizvoda obilježenih tim imenom porijekla, odnosno tom geografskom oznakom.

Lica koja nemaju status ovlašćenih korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake ne smiju da koriste registrovano ime porijekla, odnosno registrovanu geografsku oznaku, njen prevod, transkripciju ili transliteraciju, ispisanu bilo kojim tipom slova, u bilo kojoj boji, ili izraženu na bilo koji drugi način, za obilježavanje proizvoda i ako se toj geografskoj oznaci, odnosno imenu porijekla dodaju riječi "vrsta", "tip", "način", "imitacija", "po postupku" i slično, čak i ako je navedeno istinito geografsko porijeklo proizvoda.

 Odredbe Zakona neće uticati na uslove za registrovanje, valjanost registracije žiga ili prava na korišćenje žiga, koji je identičan, ili sličan registrovanoj geografskoj oznaci, ukoliko je žig u pitanju prijavljen, ili registrovan u dobroj vjeri, ili su prava na žig stečena kroz upotrebu u dobroj vjeri prije podnošenja prijave za priznavanje imena porijekla, odnosno geografske oznake. Ne može se registrovati geografska oznaka, odnosno ime porijekla identično ili slično ranije registrovanom žigu, ukoliko bi takvo registrovanje, imajući u vidu reputaciju, poznatost i dužinu upotrebe takvog žiga, moglo da dovede potrošače u zabunu u pogledu stvarnog porijekla i svojstava proizvoda.

Lično ime ili ime prethodnika u poslovanju može se koristiti slobodno ukoliko se ne koristi na način kojim se potrošač može dovesti u zabludu.

Registrovano ime porijekla, odnosno registrovana geografska oznaka ne može da bude predmet ugovora o prenosu prava, licenci, zaloge, franšize i sl. Ako je registrovano ime porijekla, odnosno registrovana geografska oznaka predmet prijavljenog ili registrovanog žiga, takav žig ne može da se prenosi, ustupa, daje u zalogu i slično.

Na pisani predlog zainteresovanog lica, nadležni organ može da oglasi ništavim rješenje o registrovanju oznake geografskog porijekla, odnosno rješenje o priznanju svojstva ovlašćenog korisnika, ako utvrdi da u vrijeme njegovog donošenja nijesu bili ispunjeni uslovi za registrovanje oznake geografskog porijekla, odnosno za priznanje svojstva ovlašćenog korisnika.

 Predlog podnosi se u dva primjerka i sadrži:

 1) podatke o podnosiocu predloga;

 2) naznačenje da se traži oglašavanje ništavim rješenja o registrovanju oznake geografskog porijekla, odnosno o priznanju statusa ovlašćenog korisnika;

 3) registarski broj oznake geografskog porijekla za koju se traži oglašavanje rješenja o registrovanju ništavim, odnosno registarski broj oznake geografskog porijekla protiv čijeg ovlašćenog korisnika je podnijet predlog;

 4) podatke o ovlašćenom korisniku oznake geografskog porijekla za koju se traži oglašavanje rješenja o registrovanju ništavim;

 5) razloge zbog kojih se traži oglašavanje rješenja o registrovanju ništavim;

 6) dokaze o navedenim razlozima;

 7) uredno punomoćje kada se postupak pokreće preko punomoćnika;

 8) dokaz o uplati propisane takse za podnošenje predloga.

Ako predlog za oglašavanje ništavim rješenja o registrovanju oznake geografskog porijekla, odnosno o priznanju statusa ovlašćenog korisnika ne ispunjava propisane uslove nadležni organ će u pisanoj formi pozvati podnosioca predloga da upotpuni predlog, u roku od 30 dana od dana prijema poziva. Ako podnosilac predloga u roku ne upotpuni predlog, nadležni organ će predlog odbaciti. Uredan predlog nadležni organ će dostaviti protivnoj strani i pozvati je da, u roku od 30 dana od dana prijema poziva, dostavi odgovor.

U postupku po predlogu nadležni organ može da održi usmenu raspravu.

Ako podnosilac predloga za oglašavanje ništavim rješenja o registrovanju oznake geografskog porijekla, odnosno o priznanju statusa ovlašćenog korisnika, u toku postupka odustane od svog predloga, nadležni organ može da nastavi postupak po službenoj dužnosti. U postupku po predlogu za oglašavanje ništavim rješenja o registrovanju oznake geografskog porijekla shodno se primjenjuju odgovarajuće odredbe.

 Po sprovedenom postupku po predlogu nadležni organ može da donese rješenje o oglašavanju ništavim rješenja o registrovanju oznake geografskog porijekla, odnosno o priznanju statusa ovlašćenog korisnika, ili rješenje o odbijanju predloga. U roku od tri mjeseca nakon pravnosnažnosti odluke kojom je oglašeno ništavim rješenje o registrovanju oznake geografskog porijekla, odnosno rješenje o statusu ovlašćenog korisnika, nadležni organ će u svom službenom glasilu objaviti podatke iz te odluke.

Oglašavanje ništavim rješenja o registrovanju oznake geografskog porijekla, odnosno o priznanju statusa ovlašćenog korisnika nema dejstvo na sudske odluke u vezi sa utvrđivanjem povrede prava koje su u momentu donošenja tog rješenja bile pravosnažne, pod uslovom da je tužilac, odnosno ovlašćeni korisnik oznake geografskog porijekla bio savjestan.

 Registrovano ime porijekla, odnosno registrovana geografska oznaka prestaje da važi ako joj prestane zaštita u državi njenog porijekla. Na zahtjev zainteresovanog lica, uz podnošenje potvrde izdate od strane nadležnog organa države porijekla određenog imena porijekla, odnosno geografske oznake, ili po prijemu obavještenja nadležnog organa države porijekla određenog imena porijekla, odnosno geografske oznake da je tom imenu porijekla, odnosno geografskoj oznaci prestala zaštita u državi porijekla, nadležni organ će donijeti rješenje o prestanku važenja imena porijekla, odnosno geografske oznake. Rješenje upisuje se u odgovarajući registar i propisani podaci o prestanku važenja imena porijekla, odnosno geografske oznake objavljuju se u “Službenom listu Crne Gore” i službenom glasilu nadležnog organa.

Zainteresovano lice može tužbom pred nadležnim sudom da pokrene postupak za utvrđenje da je određena geografska oznaka postala generičan, odnosno uobičajen naziv za određeni proizvod. Registrovana geografska oznaka prestaje da važi na osnovu pravosnažne sudske odluke kojom se utvrđuje da je postala generičan, odnosno uobičajeni naziv za određeni proizvod. Registrovana geografska oznaka koja je u svojoj državi porijekla registrovana i zaštićena kao ime porijekla ne može da bude proglašena generičnim, odnosno uobičajenim nazivom za određeni proizvod, sve dok takva zaštita traje u državi porijekla.

Po prijemu sudske odluke nadležni organ će odluku upisati u odgovarajući registar i u svom službenom glasilu će objaviti propisane podatke o prestanku važenja geografske oznake.

Status ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake prestaje i prije isteka roka ako:

 1) se ovlašćeni korisnik imena porijekla, odnosno geografske oznake odrekne svog statusa - narednog dana od dana predaje nadležnom organu podneska o odricanju;

2) je na osnovu prestalo ime porijekla, odnosno geografska oznaka, na osnovu odluke nadležnog organa - danom određenim tom odlukom;

 3) je prestalo pravno lice, odnosno ako je umrlo fizičko lice koje ima status ovlašćenog korisnika - danom prestanka, odnosno smrti, osim ako taj status nije prešao na pravne sljedbenike pravnog lica.

Rješenje o priznanju statusa ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake, na zahtjev zainteresovanog lica, nadležni organ može da ukine ako utvrdi da su prestali da postoje uslovi za priznanje statusa ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake, propisani Zakonom. U postupku po zahtjevu za ukidanje rješenja o priznanju statusa ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake, ovlašćeni korisnik imena porijekla, odnosno geografske oznake dužan je da dokaže da postoje zakonom propisani uslovi za priznanje statusa ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake. Ako podnosilac zahtjeva za ukidanje rješenja o priznanju statusa ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake, u toku postupka odustane od zahtjeva, nadležni organ može da nastavi postupak po službenoj dužnosti.

U postupku po zahtjevu za ukidanje rješenja o priznanju statusa ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake, shodno se primjenjuju odgovarajuće odredbe Zakona. Licu koje je upisano kao ovlašćeni korisnik imena porijekla, odnosno geografske oznake u odgovarajući registar, status ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake prestaje narednog dana od dana pravosnažnosti rješenja o ukidanju rješenja o priznanju statusa ovlašćenog korisnika imena porijekla, odnosno geografske oznake.

U slučaju povrede registrovanog imena porijekla, odnosno geografske oznake, tužilac može tužbom da zahtijeva:

 1) utvrđivanje postojanja povrede imena porijekla, odnosno geografske oznake;

 2) zabranu radnji kojima se vrši povreda imena porijekla, odnosno geografske oznake;

 3) naknadu štete zbog povrede prava, uključujući i troškove zastupanja;

 4) objavljivanje presude o trošku tuženog;

 5) oduzimanje, odnosno uništenje, bez naknade, proizvoda koji su nastali ili stečeni povredom imena porijekla, odnosno geografske oznake;

 6) oduzimanje, odnosno uništenje, bez naknade, materijala i predmeta (pribor, alat) koji su pretežno upotrijebljeni u stvaranju proizvoda kojima je izvršena povreda imena porijekla, odnosno geografske oznake.

 Ako je povreda registrovanog imena porijekla, odnosno geografske oznake učinjena namjerno ili krajnjom nepažnjom, tužilac može da zahtijeva naknadu štete u visini trostrukog iznosa stvarne štete i izmakle dobiti. Pri razmatranju zahtjeva sud uzima u obzir potrebu za srazmjerom između ozbiljnosti povrede i traženih mjera, kao i interes trećih lica. Na pitanja u vezi sa naknadom štete nanijete povredom prava, koja nijesu uređena Zakonom, primjenjuju se odgovarajuće odredbe zakona kojim se uređuju obligacioni odnosi. Povredom registrovanog imena porijekla, odnosno geografske oznake smatra se svako neovlašćeno korišćenje imena porijekla, odnosno geografske oznake, zaštićene u skladu sa Zakonom, od strane bilo kog učesnika u prometu. Povredom registrovanog imena porijekla, odnosno geografske oznake smatra se i podražavanje takvog imena porijekla, odnosno geografske oznake.

 Tužbu zbog povrede registrovanog imena porijekla, odnosno geografske oznake mogu da podnesu lica ovlašćeni korisnici imena porijekla, odnosno geografske oznake.

Ako je pred nadležnim organom ili sudom pokrenut postupak sud koji postupa po tužbi dužan je da zastane sa postupkom do konačne odluke nadležnog organa, odnosno suda.

Tužba zbog povrede registrovanog imena porijekla, odnosno geografske oznake može se podnijeti u roku od tri godine od dana kada je tužilac saznao za povredu i učinioca, a najkasnije u roku od pet godina od dana kada je povreda prvi put učinjena.

**Glava osma**

**IMOVINA I PRAVNI PROMET**

139. Imovina. - 140. Imovinskopravne cjelina. - 141. Zaostavština. - 142. Pravni promet. - 143. Promjena elementa pravnog odnosa. - 144. Sukcesija. - 145. Univerzalna i singularna sukcesija. - 146. Translativni i konstitutivni prenos prava. - 147. Derivativno i originarno sticanje prava. - 148. Personalna i realna subrogacija.

**139.** *Imovina*[[69]](#footnote-69)

Imovina je skup imovinskih prava i obaveza fizičkog ili pravnog lica. Terminom ''imovina'' francuski i drugi sistemi zasnovani na Francuskom građanskom zakoniku podrazumijeva ukupnost aktive i pasive jednog lica u mjeri u kojoj se može izraziti u novcu. U pravnom smislu, imovina je kompleks aktivnih i pasivnih odnosa određenog lica koji su podložni ekonomskoj procjeni. Svako lice ima imovinu, shvaćenu u pravnom smislu. Ovaj zaključak se nameće i onda kada bi neko lice imalo samo dugove. To je zato što je on pasivan subjekt pravnih odnosa. Imovina nije jedinstveno dobro i nije *universitas*.

Imovinu čine aktiva i pasiva. U aktivu ulaze imovinska prava (stvarna, obligaciona, intelektualna), a u pasivu imovinske obaveze. Ukoliko je pasiva jednog lica veća od aktive, onda je on prezadužen, ali to ne znači istovremeno da je i nesposoban za plaćanje (insolventan). Imovinu, po pravilu, čine prenosiva prava, ali u njen sastav mogu ulaziti i neprenostiva imovinska prava (pravo na izdržavanje, lično službenosti, itd). Imovina uvijek pripada nekom licu. Nema tzv. bezsubjektivne imovine. Smrću nekog lica nad njegovom imovinom (zaostavštinom) otvara se nasljeđe. U tom momentu nasljednici stupaju u imovinu umrlog. Međutim, postoje slučajevi kada se za života jednog lica vrši odvajanje imovine. To su slučajevi potpune konfiskacije (na osnovu sudske presude bez naknade), nacionalizacije i stečaja (insolventnosti).

Imovinska masa čini skup predmeta (dobara) koji su objekti imovinskih prava (obaveza) i koji pripadaju jednom licu. Imovinska masa je prvenstveno ekonomski (knjigovostveni), a ne pravni pojam. Odbijanjem pasive od aktive (i obrnuto) dobijamo čistu imovinsku masu.

Imovina sačinjava apstraktno jedinstvo, različito od dobara i obaveza koje ga čine. Neka od dobara u toj cjelini mogu da iščeznu, da se promijene i sl., ali se to ne može desiti za života lica sa njegovom imovinom u cjelini. Ta kohezija pojedinih elemenata od kojih je sastavljena imovina značajna je zbog nekoliko stvari:

1) njome se objašnjava mogućnost hirografernih povjerilaca da naplate svoja potraživanja (tzv. opšta zaloga hirografernih povjerilaca);

2) njome se objašnjava razlog prenosa imovine na nasljednike u onom stanju u kome se nalazila u trenutku smrti ostavioca (tzv. univerzalna sukcesija);

3) njome se objašnjava mogućnost realne subrogracije (zamjena objekta pravnog odnosa sa drugim).

Imovina je vezana za ličnost. To znači da imovinu mogu imati samo lica (fizička ili pravna). Svako lice nužno mora imati imovinu, svako lice ima samo jednu imovinu (ona je nerazdvojiva od ličnosti).

Jedan subjekt može imati jednu imovinu, shvaćenu kao skup prava i obaveza (opšta imovina). Sastavljena od prenosivih i neprenosivih prava, imovina, shvaćena kao cjelina, neprenosiva je. Drugo je pitanje prenosivosti (promjenjivosti, fluktabilnosti) pojedinih njenih djelova (imovinska prava, imovinskopravne cjeline). Redovno se dešava da se neka imovinska prava jednog subjekta prenose na druge subjekte (čitaj: izlaze iz imovine), a da druga taj isti subjekt stiče (čitaj: ulaze u imovinu). Ovaj pravni promet nema uticaja na imovinu, koja kao opšta, ostaje. Ovu promjenjivost sastojaka u imovini ne treba poistovjećivati sa slučajem realne subrogacije,kod koje jedna stvar (objekt), koja vodi porijeklo od druge, stupa na njeno mjesto sa istim pravnim režimom. Imovina je širi pojam, jer je zamisliva i bez realne subrogacije (npr. otuđenje stvari, potrošena stvar, poklonjena stvar, bez obzira da li ulazi ili izlazi iz imovine, nasleđivanje, sticanje po osnovu ugovora o radu i sl. ).

Imovina se može posmatrati i kao skup užih imovinskopravnih cjelina koje se formiraju primjenom opšteg kriterijuma. Ovakve cjeline neki nazivaju fondovima, a neki malim imovinama, što može biti neadekvatan termin, zato što u njen sastav mogu ulaziti najveći broj prava i obaveza jednog subjekta. Takav primjer "male" imovine je imovina koja služi kao opšta zaloga hirografernih povjerilaca, a čine je sva prava na stvarima iz čijih vrijednosti obični ili založni povjerioci mogu namiriti svoja potraživanja po pravilima izvršnog postupka. Ova cjelina egzistira na istim principima kao i opšta imovina (princip promjenjivosti njenih sastavnih djelova). Za slučaj ugrožavanja prava nenamirenih povjerilaca, ovi mogu tzv. Paulijanskom

tužbom pobijati pravne radnje svog dužnika. Radi namirenja svog potraživanja povjerilac može odabrati bilo koji dio aktive te cjeline podložnog izvršenja (princip jedinstvenosti).

Sličan primjer takvih imovinskopravnih cjelina je i zaostavština. Nju čine sva nasljediva prenosiva prava i obaveza ostavioca. Predstavlja uži pojam od pojma opšte imovine. Njeni sastojci ne mogu biti prava i obveze ostavioca koja se gase njegovom smrću. Osim toga, ona se ne odlikuje promjenjivošću njenih sastavnih djelova (fiksirani sastav prava i obaveza).

Postoje i drugi primjeri imovinskopravnih cjelina, užih od opšte imovine, kao što su: maloljetnikova imovina kojom samostalno raspolaže, maloljetnikova imovina kojom raspolažu zakonski zastupnici, zajednička imovina bračnih drugova, pojedinačna imovina bračnih drugova, imovina koja se konfiskatu oduzima u slučaju potpune konfiskacije, prodata a još neprodata zbirna stvar, (sa gledišta određenog akta raspolaganja).

Imovinska prava su subjektivna građanska prava čija se vrijednost može neposredno izraziti u novcu (novčano potraživanje, cijena stvari i sl. ). Nasuprot ovim pravima imamo neimovinska lična prava. Imovinska prava se najčešće prenose pravnim poslovima inter vivos i mortis causa. Lična imovinska prava su neprenosiva (lične službenosti, imovinska prava iz braka i porodičnih odnosa, itd.). Međutim, povredom nekih od ličnih i imovinskih prava može nastati imovinsko pravo (potraživanje novčane naknade neimovinske štete).

**140.** *Imovinskopravna cjelina*

Imovinskopravna cjelina je skup imovinskih vrijednosti, užih od opšte imovine, za koji važi poseban pravni režim. U ove vrijednosti spadaju dobra, prava, a ponekad i obaveze. Ovakve cjeline se formiraju primjenom različitih kriterijuma. Sa određene pravnorelevantne tačke one se formiraju primjenom različitih kriterijuma: otuđenja, upravljanaja, raspolagnja, eventualnih prava trećih na prinudno izvršenje, itd.

Unutar pravnog režima, koji važi za ove cjeline, djeluju pravila o realnoj subrogaciji. To će npr. biti slučaj sa naknadom koja se dobija kao protivvrijednost za iščezli sastojak cjeline, sa cijenom koja se dodija za prodatu stvar, sumom osiguranja, naknadom štete, naknadom za uništenu stvar iz cjeline, itd.

Imovinskopravne cjeline treba razlikovati od faktičkih cjelina. Ove druge predstavljaju mehaničke skupove istovrsnih (stado, biblioteka, numizmatička zbirka) ili stvari komplementarnih po svojoj fuknciji (radna soba naučnika sa namještajem, knjigama, priborom) za koje ne važi poseban pravni režim.

Unutar ovog okvira ne djeluju pravila o realnoj subrogaciji. Nazivaju se faktičkim cjelinama jer se formiraju i obnavljaju faktički, bez stupanja dobijene vrijednosti na mjesto iščezlog sastojka. Moguće je da postanu pravne cjeline od momenta kada im se zakonom ili ugovorom odredi posebni pravni režim, odnosno odredi posebna pravna sudbina kao cjelina.

Neprodata zbirna stvar (stado, blibliotekara, i sl. ) faktička je cjelina, a prodata još nepredata zbirna stvar, sa gledišta tog ugovora o kupoprodaji i prava i obaveza koje iz njega proističu, predstavlja imovinskopravnu cjelinu. Ova imovinskopravna cjelina će postati faktička cjelina kupca kada mu se zaista preda.

**141.** *Zaostavština*

Zaostavštinu čine imovinska prava koja je ostavalac ima u vrijeme smrti, a mogu biti predmet nasljednopravne suksecije. Zaostavština može ostati iza fizičkih, ali ne i pravnih lica. Zaostavštinu čine imovinska prava inter vivos, i to: apsolutna i relativna prava kao i pravne moći (tzv preobražajna prava). U ovu imovinskopravu cjelinu ne ulaze ona prava koja su po prirodi nenasljediva (većina neimovinskih prava). Ova cjelina se može novčano izraziti. Čine je ne samo imovinska prava nego i imovinske obaveze (aktiva i pasiva) Za ovu cjelinu u upotrebi su i drugi termini: ostavina, ostavinska masa, nasleđe, nasledstvo, itd.

U našem pravu nije moguća zaostavština bez titulara odgovarajućih prava (tzv. ležeće nasljedstvo, *hereditas iacens*). Ova vrsta zaostavštine je bila moguća u rimskom pravu, a u određenim slučajevima i u austrijskom pravu. Ona nastaje trenutkom smrti ostavioca i traje do trenutka sticanja nasljedničkog svojstva (npr. u trenutku davanja nasledne izjave ili u trenutku pravosnažnosti rješenja). U tom vremenskom intervalu zaostavština egzistira (''leži'') bez titulara, koga može zamijeniti privremeni staralac zaostavštine.

**142.** *Pravni promet*

Pravni promet je prelaz subjektivnog prava i obaveze (ili njihovih skupova) sa pravnog prethodnika na pravnog sljedbenika (pravnog sljedbenika, sukcesora, prijemnika). Ova operacija se naziva sukcesijom (pravno sljedovanje). U pravnoj teoriji je uobičajeno da se o pravnom predmetu govori kao o prenosu, a ne prelazu prava. Međutim, kako to ispravno primjećuje profesor Obren Stanković termin ''prelaz prava'' je adekvatniji, ''pošto smena aktivnog subjekta (imaoca prava) nije uvek zavisna od volje dotadašnjeg titulara (kao npr. u slučaju zakonskog nasleđivanja), a s druge strane, prenosive su i obaveze (u načelu, kao i prava), pa nema razloga i njih ne uključiti u pojam pravnog prometa''.[[70]](#footnote-70)

Pravni prethodnik je prethodni imalac prava od koga sljedbenik (sukcesor) stiče pravo. Prelaz prava na sljedbenika može se desiti nezavisno od volje prethodnika (npr. zakonsko nasleđivanje), ili na osnovu jednostrane volje prethodnika (testamentom), ili na osnovu ugovora prethodnika i sljedbenika. Saglasno pravilu da niko ne može prenijeti na drugoga više prava nego što sam ima, sljedbenik može steći pravo koje je po kvalitetu (vrsti) ovlašćenja i po obimu odgovara prethodnikovom pravu. Pravni sljedbenik je lice koje stiče pravo od prethodnog imaoca.

Sljedbenik može steći dio pravo (zakup, zaloga, službenosti) ili cijelo pravo prethodnika (kupovina, poklon, cesija), ili više određenih prava ( npr. podlegat). Sljedbenik kod ovih slučajeva naziva se singularnim suksesorom. Nasuprot njemu, univerzalni sukcesor stupa u jednu imovinskopravnu cjelinu prethodnika (npr. nasljednik).[[71]](#footnote-71)

 Da bi se pravni promet mogao odvijati neophodno je da se radi o prenosivim pravima odvojenih od ličnosti. Prenosiva su imovinska prava (apsolutna i obligaciona). U neprenosiva prava se ubrajaju manji broj imovinskih prava (npr. lične službenosti, pravo na izdražvanje), koja mogu biti apsolutna i relativna, kao i sva neimovinska prava (prava ličnosti, porodična prava). Povredom ovih prava nastaje imovinska ili neimovnska šteta, što za posljedicu ima obavezu na plaćanje novčane naknade. Pravo na ovu naknadu je imovinsko, i po pravilu, prenosivo pravo.

Najveći broj prenosivih prava mogu se zaplijeniti i prinudno prodati radi namirenja povjerioca (postupak pinudnog izvršenja). Manji broj prava su prenosiva a nezaplenjiva (pravo svojine na nekim stvarima izuzetim od izvršenja). Najzad, postoje prava koja su po svojoj prirodi neprenosiva, ali koja nijesu izuzeta od izvršenja.

Prenos prava i obaveza sa prethodnika na sljedbenika najčešće se odvija na osnovu ugovora. U jednom broju slučajeva ugovor je dovoljan akt za prenos prava (npr. autorski ugovori, ugovori o cesiji, itd.), dok je u drugim slučajima ugovor jedan od bitnih uslova (ali nedovoljan) za prenos prava. Tako npr. za prenos stvarnih prava ugovor je, po pravilu,samo pravni osnov (*iustus titulus*). Da bi se stvarno pravo zaista steklo potrebno je da se ispuni jedan drugi uslov (modus aquirendi) (predaja stvari, upis u katastar nepokretnosti). Pri tom se podrazumijeva da prethodnik ima pravo na ovaj prenos.

Prenos prava i obaveza može da se odvija i bez volje prethodnika, kao što je to slučaj kod zakonskog nasleđivanja, kod oduzimanja stvari i prelaska u državnu svojinu (nacionalizacija, eksproprijacija, idr.).[[72]](#footnote-72)

**143.** *Promjena elementa pravnog odnosa*

Pravni odnosi nastaju (konstituišu se), mijanjaju se (modifikuju) i prestaju (gase se). Ukoliko dođe do promjene nekog elementa unutar postojećeg pravnog odnosa, identitet tog odnosa, po definiciji, ostaje nepromijenjen. Pravni odnos zadržava svoj identitet bez obzira da li je došlo do promjene aktivnog ili pasivnog subjekta, ili objekta ili sadržaja tog odnosa. Međutim, koliko god se trudili da taj odnos prikažemo istim kao prethodni, ipak je uzaludna svaka diskusija o mogućnosti objašnjenja da je taj odnos ostao indentičan. Strogo posmatrano, dovoljna je promjena ma kog elementa pravnog odnosa pa da se isključi indetitet modifikovanog odnosa sa odnosom koji je postojao prije modifikacije, budući da je svaki odnos karekterističan po nekom od ovih elemenata. Ali, afirmacija indetiteta modifikovanog odnosa ima jedan značaj koji nije spekulativan, već praktičan: potenciranjem identiteta želi se ukazati na kompatibilnost modifikacije sa nastavkom (trajanjem) postojećeg odnosa.

**144.** *Sukcesija*[[73]](#footnote-73)

Sukcesija je stupanje jednog lica (pravnog sljedbenika, sukcesora) u prava i obaveze drugog lica (pravnog prethodnika). Nastaje nasleđivanjem, ili pravnim poslovima inter vivos, ili prinudno (npr. konfiskacijom). Predstavlja važan institut jer omogućava kontinuitet u pravnim odnosima. Sljedbenikovo pravo se, po pravilu, podudara sa prethodnikovim pravom (niko ne može prenijeti na drugoga više prava nego što sam ima). Zbog sigurnosti pravnog prometa i zaštite trećih lica postoje odstupanja od ovog principa.

Sukcesija predstavlja jedan slučaj modifikacije pravnog odnosa, ili preciznije subjektivne modifikacije, koja se može odnositi na aktivnog ili pasivnog subjekta pravnog odnosa. Subjekt koji izlazi iz pravnog odnosa zove se pravni prethodnik ili autor sukcesije. Konzervacija pravnog odnosa ima ovo značenje: sukcesor se nalazi u istoj poziciji u kojoj se nalazio i autor sukcesije.

Nijesu svi pravni odnosi podložni sukcesiji. Tako npr. sukcesija na aktivnoj strani je isključena kada je pravni odnos konstituisan radi ostvarenja interesa koji je inherentan određenom licu ili nekom superiornom interesu titulara: takva su npr. prava ličnosti, porodična prava, pa čak i neka imovinska prava (lična imovinska prava). Sukcesija na pasivnoj strani je nemoguća kod onih pravnih odnosa kod kojih postoji neodređeni broj obaveznih subjekata (npr. kod stvarnih prava), ili kod porodičnih odnosa.

Sukcesija je nekada neophodna. To se npr. dešava u hipotezi prestanka pasivnog subjekta (npr. smrt fizičkog lica). Da nema sukcesije (automatskog prelaska imovine na nasljednike), prestanak pasivnog subjekta izazvo bi gašenje pravnog odnosa. Zbog toga je nesporna sukcesija umrlom licu, koju inače zakon ''naređuje'' (univerzalna sukcesija).

Sukcesija u pravnom smislu znači supstituciju jednog subjekta drugim u istom pravnom odnosu. Međutim, pojam sukcesije se proširuje da bi se shvatila derivacija jednog novog odnosa nastalog iz prethodnog: posmatrano sa pozicije aktivnog subjekta, sukcesivni fenomen se zbog toga identifikuje sa fenomenom derivativnog sticanja.

U zavisnosti od toga da li do sukcesije dolazi između živih ili za slučaj smrti razlikujemo sukcesiju *inter vivos i mortis causa.*

**145.** *Univerzalna i singularna sukcesija*[[74]](#footnote-74)

Univerzalna sukcesija je stupanje pravnog sljedbenika u sva prava i obaveze svoga prethodnika u njegovu (opštu) imovinu. Sa tako širokim domašajima univerzalna sukcesija prakitčno dolazi do izražaja u slučajevima spajanja dva pravna lica ili pripajanja jednog pravnog lica drugom. Češći su primjeri sukcesije gdje dolazi do stupanja sljedbenika u jednu imovinskopravnu cjelinu. Ta imovinskopravna cjelina je po svom sastavu uža (više ili manje) od opšte imovine, a formirana je primjenom nekog opšteg kriterijuma. Najpoznatiji primjer takve cjeline je zaostavština. Elementi ove cjeline nijesu određeni pojedinčano, već po kriterijumu prenosivosti za slučaj smrti. Univerzalni sukcesori su nasljednici, jer stupaju u idealnu brojku (polovina, trećina, četvrtina) svakog sastojka zaostavštine.

Sukcesija zbog smrti je nephodna da bi se izbjeglo gašenje pravnog odnosa istovremeno sa prestankom pravnog subjekta. Pojam sukcesija zbog smrti obuhvata gotovo sve vrste sticanja prava zbog smrti nekog lica, bilo da je utvrđena voljom umrlog (testamentom) ili voljom zakona (zakonsko nasljeđivanje). Ipak, u pojam sukcesije zbog smrti ne ulaze ona sticanja koja ne proizilaze iz imovine umrlog (npr. penzije, razne naknade, benificije u korist trećeg itd.). Kako su se ova sticanja desila direktno u korist određenih lica, to se ona nazivaju *iure proprio* i u suprotnosti su sa ostalima koja se nazivaju *iure successionis.*

Univerzalna građansko-pravna sukcesija dovodi *ex lege* do procesno-pravne sukcesije, naravno samo u pogledu prenosivih prava.[[75]](#footnote-75)

Singularna sukcesija je stupanje pravnog sljedbenika u dio određenog prava prethodnika, ili u cijelo pravo prethodnika, ili u više invidualno određenih prava (ili prava i obaveza) prethodnika.[[76]](#footnote-76) Neki je nazivaju pojedinačnom ili partikularnom sukcesijom. Svaka sukcesija, bilo da je *inter vivos* ili *mortis caus,* a koja nije univerzalna jeste singularna ili partikularna sukcesija. Primjer za singularnu sukcesiju *mortis causa* je legat.

**146.** *Translativni i konstitutivni prenos prava*[[77]](#footnote-77)

Translativni prenos je takav vid singularne sukcesije kod koje pribavalac stiče od prenosioca pravo u cjelini. Ovim prenosom se stiču sva ovlašćenja koja je iz toga prava crpio pravni prethodnik. Tipičan primjer je primjer prenosa prava svojine, koji se najčešće odvija tzv. translativnim ugovorima (kupoprodaja, poklon, razmjena). U ovom slučajevima stečeno pravo se u cjelini zasniva na pravu prethodnika, uključuju isti obim i sadržinu tog prava. Translativni prenos postoji i kod cesije, kod koje se ustupa pravo (potraživanje) u cjelini.

Konstitutivni prenos prava je vid singularne sukcesije kod koje pribavilac stiče jedno ili više tačno određenih ovlašćenja iz prava prethodnika, koji i dalje ostaje imalac tog prava. Tako npr. konstitutivni prenos prava nastaje zasnivanjem na stvari nekog užeg stvarnog ili obligacionog prava (zaloga, plodouživanje, zakup). Konstituisanjem ovih prava pojedina svojinska ovlašćenja vlasnika stvari prešla su za izvjesno vrijeme na stranu pribavioca. Nije, dakle, na njega prešlo pravo u cjelini, već samo određena svojinska ovlašćenja, koja će egzistirati ugovoreno vrijeme da bi se po prestanku, u punom smislu (obimu), "vratila" svom prethodniku. Naravno, obje strane se mogu sporazumijeti da vraćanja stvari ne bude, već da se prodajom te stvari zasnuje pravo svojine pribavioca, što za posledicu ima istovremeno gašenje svojine prethodnika. Konstitutivno izvedena prava prestaju smrću ovlašćenog lica (kod ugovora *intuitu personae*), istekom vremena za koja su bila konstituisana, konfuzijom s matičnim pravom, odricanjem od strane ovlašćenog lica, sporazumno itd.

Kod translativnog prenosa imamo sticanje prava zbog prenosa istog pravnog odnosa koji je dotle postojao i koji se zbog toga naziva translativno izvedeno sticanje. Za razliku od njega, konstitutivno izvedeno sticanje proizilazi iz konstitucije novog odnosa, ali koji derivira iz prethodno postojećeg odnosa, koji se nužno pretpostavlja i iz koga se apsorbuje jedan dio sadržaja ili ga inače ograničava. Konstutivno derivativno sticanje imamo kod konstituisanja stvarnog prava, izuzev prava svojine. Za konstitutivno izvedeno sticanje, kao i za translativno, važi princip: *nemo plus iuris ad alium trensferre potest quam ipse haberet* (D. 50, 17, 54): s prvim se stiče čak i od titulara *minus iuris quam ipse habet.*

Neki pravni pisci govore i o tzv. restutivnom pravnom prometu. Takav promet postoji npr. u slučaju kada lice, koje je konstitutivnim prenosom steklo neko pravo, to pravo ponovo prenese na imaoca matičnog prava. Ovaj slučaj neki pravni pisci nazivaju restittutivnom sukcesijom, za razliku od tzv. konstutivne sukcesije.

**147.** *Derivativno i originarno sticanje prava*

Derivativnim sticanjem prava aktivni subjekt izvodi svoje pravo iz prava prethodnika. Ovo sticanje se naziva izvedenim jer se pozicija sukcesora u pravnom odnosu izvodi iz pozicije autora sukcesije. Prema tome, pravo će pripasti sukcesoru ukoliko je pripadalo autoru sukcesije. Da bi došlo do sukcesije potrebno je, čak i dovoljno, da subjekt ''uđe'' u poziciju drugog subjekta u pravni odnos. Pri tom nije neophodno da se supstitucija prvoga sa drugim dešava voljom ovog poslednjeg, jer pored ugovorne (volontarne) sukcesije postoji sukcesija koju direktno proizilazi iz zakona (tzv. legalna sukcesija). Tipičan primjeri ove druge su nasljeđivanje i ekspropriacija.

Derivativnim sticanjem, sljedbenik izvodi pravo iz prava prethodnika na osnovu skupa pravnih činjenica, među kojima kao bitna figuriše i ta da je prethodnik zaista imalac prava koje se prenosi ili se na osnovu njega konstituiše uže pravo u korist sljedbenika. Za derivativno sticanje još uvijek je aktuelna rimska maksima: ‘’*Nemo plus iuris ad alium transferre potest quam ipse habet’’*. To nam jezgrovito saopštava i Bogišić u Opštem imovinskom zakoniku za Crnu Goru: ‘’Tek ono što imaš, možeš drugome dati: otuda izreka: ne mošž drugom više prava ustupiti nžo što sam imaš’’. Ukoliko prethodnik nema pravo, onda se ne može govoriti o derivativnom sticanju. Ovim načinom mogu se sticati stvarna i obligaciona prava, imovinska prava tvorca intelektualne svojine i dr. Derivativno sticanje prava može uslijediti pravnim poslovima *inter vivos* ili *mortis causa*. Tipičan primjer derivativnog prenosa između živih je prenos na osnovu ugovora a za slučaj smrti nasljeđivanje. U nekim slučajevima za prenos prava dovoljno je zaključiti ugovor (npr. kod prenosa potraživanja). Međutim, kod prenosa prava svojine i drugih stvarnih prava ugovor predstavlja samo pravni osnov (*iustus titulus*), ali to nije dovoljno. Potreban je i način sticanja (*modus acquierendi*). Ovaj modus se kod pokretnih stvari sastoji u predaji stvari, a kod nepokretnih stvari u upisu u katastar nepokretnosti. Naravno, postoje sticanje stvarnih prava i na osnovu samog ugovora (npr. kod slučajeva tzv. fiktivne predaje).

Orginarno sticanje prava je sticanje prava na osnovu drugih pravnih činjenica propisanih zakonom. Među tim činjenicama ne figuriše kao bitna ta da je prethodnik imalac prava. Za ovu vrstu sticanja prava ne važi princip po kome niko ne može na drugoga prenijeti više prava nego što sam ima.

**148.** *Personalna i realna subrogacija*[[78]](#footnote-78)

Subrogacija je zamjena jednog elementa pravnog odnosa drugim, s tim da identitet i pravni režim pravnog odnosa ostaju nepromijenjeni. Subrogacija se može odnositi na subjekt pravnog odnosa (tzv. personalna subrogacija) i objekt pravnog odnosa (tzv. realna subrogacija).

U pravnoj teoriji se govori o personalnoj subrogaciju u užem i u širem smislu. U užem smislu, personalna subrogacija nastaje na osnovu zakona kad na mjesto povjerioca stupa onaj (solvens) koji je za račun dužnika isplatio ranijem povjeriocu dug (tzv. isplata sa subrogacijom). U širem smislu, ovaj pojam obuhvata svaku promjenu subjekata u pravnom odnosu, bilo na kojoj strani, ili na osnovu ugovora ili zakona (cesija i prijem duga). Opšte je pravilo da se subrogacija ne može vršiti na štetu ranijeg povjerioca (*Nemo contra se subrogasse censetur*).

U zakonodavstvima se redovno propisuje mogućnost prelaska povjeriočevog prava na ispunioca (lice koje ispuni tuđu obavezu), na osnovu ugovora ili po samom zakonu. Naš zakonodavac te slučajeve naziva ugovornom i zakonskom subrogacijom. U pravnoj teoriji ova subrogacija se naziva ''personalna subrogacija''. Pravila o njoj postoje radi pružanja veće mogućnosti realizacije povjeriočevog potraživanja.

U našem pravnom sistemu (i francuskom) pravi se razlika između personalne subrogacije i cesije. Razlike su uslovljene različitostima pravila njihovog nastanka i pravnih posljedica. Subrogacija nastupa ispunjenjem duga od strane trećeg lica i bez zaključenja ugovora o tome. Cesija nastupa na osnovu ugovora zaključenog između povjerioca (cedent) trećeg lica (cesionar) ili na osnovu sudske odluke. Momentom ispunjenja obaveze nastupaju dejstva subrogacije u momentu zaključenja ugovora, dok u momentu pravosnažnosti sudske odluke nastupaju dejstva cesije. U slučaju subrogacije raniji povjerilac ne odgovara ispuniocu za ispunjenje (naplativost) tražbine. Kod cesije koja je nastala na osnovu ugovora sa naknadom cedent odgovara cesionaru za postojanje tržbine u času kad je izvršeno istupanje.

Po Zakonu o obligacionim odnosima, u slučaju ispunjenja tuđe obaveze svaki ispunilac može ugovoriti sa povjeriocem, prije ispunjenja ili prilikom ispunjenja, da ispunjeno potraživanje pređe na njega sa svima ili samo sa nekim sporednim pravima. Povjeriočeva prava mogu preći na ispunioca i na osnovu ugovora između dužnika i ispunioca, zaključenog pre ispunjenja. U ovim slučajevima subrogacija ispunioca u prava povjerioca nastaje u času ispunjenja.

Kad obavezu ispuni lice koje ima neki pravni interes u tome, na njega prelazi po samom zakonu u času ispunjenja povjeriočevo potraživanje sa svim sporednim pravima (zakonska subrogacija).

U slučaju djelimičnog ispunjenja povjeriočevog potraživanja, na ispunioca prelaze sporedna prava kojima je obezbijeđeno ispunjenje tog potraživanja, samo ukoliko nisu potrebna za ispunjenje ostatka povjeriočevog potraživanja. Ali, povjerilac i ispunilac mogu ugovoriti da će koristiti garancije srazmjerno svojim potraživanjima, a mogu ugovoriti i da će ispunilac imati pravo prvenstvene naplate.

Po Zakonu o obligacionim odnosima, isplatom naknade iz osiguranja prelaze na osiguravača, po samom zakonu, do visine isplaćene naknade sva osiguranikova prava prema licu koje je po ma kom osnovu odgovorno za štetu. Da bi nastupila ova subrogacija potrebno je da je isplaćena naknada iz osiguranja osiguraniku i da postoji odštetni zahtjev osiguranika prema odgovornom licu. Od trenutka isplate, osiguranik ne može isticati zahtjev prema štetniku. Pravo na ovaj zahtjev pripada osiguravaču, koji prema trećem licu ima istu prirodu i isti obim koji je imao osiguranik.

Isto tako, na jemca koji je namirio povjeriočevo potraživanje prelazi to potraživanje sa svim sporednim pravima i garancijama njegovog ispunjenja. Do personalne subrogacije u ovom slučaju dolazi *ex lege* u momentu kad jemac namiri povjeriočevo potraživanje. Ovim namirenjem jemac je subrogiran u potraživanju koje je povjerilac imao prema glavnom dužniku. Ovom subrogacijom došlo je do promjene subjekta potraživanja (povjerioca), a dužnik ostaje i dalje u obavezi, ali sada prema novom povjeriocu.[[79]](#footnote-79)

Realna subrogacija obuhvata slučajeve zamjene nekog objekta drugim. Ona predstavlja juridičku supstituciji jedne robne jedinice drugom. Novi entitet zauzima mjesto ranijeg i podvrgnut je istom režimu kao i ranije. O realnoj subrogaciji se može govoriti u slučajevima kada je zamijenjeni objekt (ili odnos) potpadao pod neki posebni pravni režim (npr. pravo svojine i stvarno pravo trećeg), ili kada je taj objekt pravno ili faktički izčezao (eksproprijacija, uništenje stvari i dr.). Tada, na mjesto ranijeg objekta stupa drugi objekt, (stvar iste ili druge vrste). Ako je na mjesto zamijenjene stupila istovrsna stvar, u režimu prava trećeg neće se ništa izmijeniti. U suprotnom, doći će do adekvatne izmjene i prava, pa će se pravo trećeg (npr. ploduživaoca) odnositi i na pravo na kamatu od dobijene naknade za eksproprisanu nepokretnost. Iako nije na opšti način uređena, realna subrogacija je "živi" institut našeg građanskog prava.[[80]](#footnote-80)

Objekat pravnog odnosa može biti modifikovan voljom strana ili voljom zakona, kvantativno ili kvalatitivno. Jedna modifikacija objekta koji bi promijenio prirodu konkretnog odnosa ne bi bila više modifikacija istog, već bi uslovila gašenje postojećeg odnosa i supstituciju istog novim odnosom. Da bi se radilo o realnoj subrogaciji voljom strana potrebno je da je ta volja

izražena jasno u smislu da se vrši modifikacija.

1. cicu, in *Studi per Simoncelli,* Napoli, 1917, str. 61; D'Angelo, in *RISG* 1938, str. 249; Santoro-

Passarelli, *in Saggi di diritto civile,* I, Napoli, 1960, str. 421; Gangi, *Persone fisiche e persone giuridiche2,* Milano, 1948, str. 103; R. Luzzatto, *Stati giuridici e diritti assoluti nel diritto internazionale privato,* Milano, 1965, str. 61; C. Delitala, *Contributo alla teoria del titolo dello stato,* Milano, 1967; Rescigno, in *Rdciv.* 1973, I, str. 209; L. Ferri, *Stato civile,* in *Comm, Scialoja e Branca, Art.* *449-455,* 1973; Nicolo, *Istituzioni di diritto privato,* Milano, 1962, str. 65; Chscuoli, in *Rdciv.* 1984,1, str. 157; A. Corasaniti, *Stato delle persone,* in *Enc. dir.,* XLIII, str. 948; Cerino Canova, in *Comm. dir. fam.,* IV, str. 677; Alfa, *Status e capacità. La costruzione giuridica delle differenze individuali,* Bari, 1993. [↑](#footnote-ref-1)
2. Degni, *Le persone fisiche e i diritti della personalità,* Torino, 1939, str. 149; Attardi, *Efficacia*  [↑](#footnote-ref-2)
3. *giuridica ecc, cit.,* e *Atti dello stato civile,* in *Enc. dir.,* IV, str. 84; Ferri *cit.;* Iannelli, *Stato della persona e atti dello stato civile,* Napoli, 1984; Marziale, *Stato civile,* in *Enc. giur. Treccani,* XXX; Cerino Canova, *cit.,* str. 677; Andrini, in *Tratt. Rescigno,* IV, str. 979; Salvo, *Stato civile,* in *NDI, App.,* VII, str. 535; Scardulla, *Stato civile,* in *Enc. dir.,* XLIII, str. 938.

guarneri,*voce* Diritto soggettivo *(categorie di), in* Digesto, *disc. priv****.*** *(sez. civ.), V, Torino*, 1989, str. [↑](#footnote-ref-3)
4. 436. follieri, 77risarcimento *del danno per lesione di interessi legittimi alla luce del d.lgs.* n.str. 801 1998, *in*Riv. dir. priv. 1998*,* str. *453.* [↑](#footnote-ref-4)
5. Santoro-Passarelli, *voce Diritti assoluti e relativi, in Enc. del dir.,* str. 748. [↑](#footnote-ref-5)
6. Comporti, *Diritti reali I) Diritto civile, Enc. giur. Treccani*, XI, 1989; *Diritti reali in generale*, Milano 1980; *Contributo allo studio del diritto reale*, Milano, 1977; Pugliese, *Diritti reali, Enc. dir*., XII, str. 755; Giorgianni, *Diritti reali (diritto civile), Scritti minori*, Napoli, 1988, str. 645; Bigliazzi Geri – Breccia – Busnelli – Natoli, *Diritto civile, Diritti reali*, Torino, 1988; Barassi, *Diritti reali e possesso I, I diritti reali*, Milano, 1952; Massimo Bianca, *Diritto civile, VI, La proprietà*, Milano, 1999; Biondi, *I beni*, Torino, 1956; Zenati – Revet, *Les biens*, Paris, 1997; Henri – Léon Mazeaud – Jean Mazeaud, *Leçons de droit civil, Biens*, 8e éd., Paris, 1994; Atias, *Les biens*, Paris, 1993; Carbonnier, *Droit civil, Les biens*, Paris, 1992; Terré- Simler, *Droit civil, Les biens*, Paris, 1992; Planiol – Ripert, *Traité pratique de droit civil français, III, Les biens*, 2e éd., Paris, 1952. [↑](#footnote-ref-6)
7. Bianca, *op. cit*., str. 122. [↑](#footnote-ref-7)
8. Obren Stanković – Miodrag Orlić, *Stvarno pravo,* Beograd, 1999*,* str. 1. [↑](#footnote-ref-8)
9. *Ibid.,* str. 4. [↑](#footnote-ref-9)
10. Pugliese, *Diritti reali,* str. 775 i 772. [↑](#footnote-ref-10)
11. Galgano, *Diritto civile e commerciale,* I, Padova, 1993, str. 917. [↑](#footnote-ref-11)
12. Così Belfiore, *Interpretazione e dommatica nella teoria dei diritti reali,* Milano 1979, str. 280 i 441. [↑](#footnote-ref-12)
13. Bianca, *op. cit.*, str. 122. [↑](#footnote-ref-13)
14. Obren Stanković, *O podeli prava na apsolutna i relativna,* Anali Pravnog fakulteta u Beogradu, br. 5-6/1985, str. 710. [↑](#footnote-ref-14)
15. Comporti, *Contributo allo studio del diritto reale*, 1977, str. 287. [↑](#footnote-ref-15)
16. Lazar Marković, *Građansko pravo*, I knjiga, *Opšti deo i stvarno pravo*, Beograd, 1927, str. 345. [↑](#footnote-ref-16)
17. Bianca, *op. cit.*, str. 122. [↑](#footnote-ref-17)
18. Dragoljub Stojanović, *Stvarno pravo*, Beograd, 1980, str. 8. [↑](#footnote-ref-18)
19. *Ibid.,* str. 711. [↑](#footnote-ref-19)
20. Obren Stanković, *op. cit.*, str. 712. [↑](#footnote-ref-20)
21. F. romano, voce *Obbligo* (noz. gen.), *in Enc. dir.,* XXIX**,** 1979, str. 500.; scozzafava, voce *Onere,* in [↑](#footnote-ref-21)
22. *Enc. dir.,* XXX**,** 1980, str. 99. Barassi, *La teoria generale delle obbligazioni,* 2a ediz., Milano, Gutfìàre, 1948; Gangi, *Le obbligazioni, parte generale,* Milano, Giuffrè, 1941; *Il concetto dell'obbligazione e la distinzione fra debito e respon­sabilità,* Nuova riv. dir. comm., 4, 1951, I, str. 22.; Giorgianni, *L'obbligazione, Concetti generali, I soggetti,* Milano, Giuffrè, 1959; Beiti, *Teoria generale delle obbligazioni,* Milano, Giuffrè, 1953-55 (quattro vo­lumi); Schlesinger, *Riflessioni sulla prestazione dovuta nel rapporto obbligatorio,* Riv. trim. dir. proc. cìv., 1959, str. 1273. [↑](#footnote-ref-22)
23. Di Majo, *Delle obbligazioni in generale,* in *Comm. Scìaloja e Branca (Art. 1173-1176),* 1988 (cit.: *Obbligazioni in generale);* Rescigno, *Obbligazioni (nozioni generali),* in *Enc. dir.,* XXIX, 133 (cit.: *Obbligazioni);* Giorgianni, *L'obbligazione,* Milano, 1951 (rist. 1945); (cit.: *L'obbligazione),* e *Obbigazione (diritto privato),* in *NDI,* XI, str. 581 (cit.: *Obbigazione);* Betti, *Teoria generale delle obbli­gazioni,* 4 vol., Milano, 1953-1955 (cit.: *Teoria generale delle obbligazioni);* Scuto, *Teoria generale delle obbligazioni3,* Napoli, 1953 (cit.: *Teoria generale delle obbligazioni)* (la pri­ma edizione, Catania, 1927, era apparsa col sottotitolo: *Lezioni tenute nella R. Università di Catania);* R. Luzzatto, *Le obbligazioni nel diritto italiano,* Torino, 1950 (cit.: *Le ob­bligazioni);* Longo, *Diritto delle obbligazioni,* Torino, 1950 (cit.: *Diritto delle obbligazionì);* Barassi, *Teoria generale delle obbligazioni1,* 3vol., Milano, 1948 (cit.: *Teoria ge­nerale delle obbligazioni)* [↑](#footnote-ref-23)
24. Čl. 13. Zakona o obligacionim odnosima. [↑](#footnote-ref-24)
25. Hubmann, *Das Persönlicbkeitrecht,* Münster, 1953; Perlingieri, *La personalità umana nell'ordina­mento giuridico,* Napoli, 1972; De Cupis, *I* *diritti della personalità2,* Milano, 1982; Messinetti, *Personalità (diritti della),* in *Enc. dir.,* XXXIII, str. 355; Rigaux, *La protection de la vie privée et des autres biens de la personnalité,* Bruxelles, 1990; Rescigno, *Personalità (diritti della,* in *Enc. giur. Treccani,* XXIII; Sessarego, *Nuevas tendencias en el derecho de laspersonas,* Lima, 1990; Zeno Zencovich, *Personalità (diritti della),* in *Dig. disc. priv., Sez. civ.,* XIII, str. 430; Bognetti, *Diritti dell'uomo, ivi,* V, str. 383; *Diritti della personalità,* nella collana *il* *diritto privato nella giurisprudenza,a* cura di Cendon, Torino, 2000 (ivi le trattazioni di G. Giacobbe e A. Giuffrida); Espinoza Espinoza, *Derecho de las personas.* Lima, 2001; De Giorgi e Farneti, in *Comm. Cian-Trabucchi,* str. 173; Alb. Donati, *Giusnaturalismo e diritto europeo. Human Rights e Grundrechte,* Milano, 2002. [↑](#footnote-ref-25)
26. Nikola Gavella, *Osobna pr*ava, I dio, Zagreb, 2000, str. 17. [↑](#footnote-ref-26)
27. Degni, *Le persone fisiche e i diritti della personalità,* Torino, 1939, str. 161; Giampiccolo, in *Trim.* 1958, str. 463; De Cupis, *I* *diritti della personalità, cit.* str.*,* 38; Di Majo Giaquinto, in *Trim.* 1962 str. 69; Pugliese, in *Studi per Asquini,* IV, Padova, 1965, str. 1554; Rescigno, in *Studi per Santoro-Passarelli,* IV, Napoli, 1972, str. 132; Grossi, *Introduzione ad uno studio sui diritti inviolabili nella Costituzione italiana,* Padova, 1972, str. 160; Barbera, in *Comm. Cost.,* a cura di Branca, *Art. 1-12,* 1975, str. 80; A. Pace, *Problematica delle libertà costituzionali,* Padova, 1985, str. 21. [↑](#footnote-ref-27)
28. Prilikom odlučivanja o zahtjevu za naknadu nematerijalne štete, kao i o visini njene naknade, sud će voditi računa o značaju povređenog dobra i cilju kome služi ta naknada, ali i o tome da se njome ne pogoduje težnjama koje nisu spojive sa njenom prirodom i društvenom svrhom. Sudovi i vještaci jačinu bolova stepenuju kao jake, srednje i slabe. Ipak naknada se dosuđuje u jedinstvenom iznosu, a ne posebno za svaku nabrojanu jačinu bolova. Tako na primjer, brojni ožiljci i promjene lice predstavljaju naruženost jakog stepena, koja se cijeni posebno s obzirom na lokalizaciju, zbog izloženosti okolini, prouzrokuje kod povrijeđenog duševne bolove i stvara kompleks inferiornosti, a za šta mu, kao za poseban vid nematerijalne štete, pripada pravo na novčanu naknadu, kao klasifikaciju trpljenima. S druge strane prekinuto školovanje ne predstavlja poseban (samostalan) vid nematerijalne štete, već je osnova za naknadu materijalne štete, a može biti i osnov za naknadu štete zbog duševnih bolova u sklopu naknade zabog umanjenja životne aktivnosti. Pri utvđivanju visine pravične novčane naknade za pretprljene duševne bolove zbog umanjenja životne aktivnosti uzima se u obzir (cijeni zajedno sa drugim okolnostima) i naknada (invalidnina) za tjelesno oštećenje koju oštećeni prima po propisima o invalidskom osiguranju, ali ne u kapitiliziranom iznosu i ne prostim oduzimanjem od pripadajućeg iznosa pravične novčane naknade, već sud na osnovu svih okolnosti slučaja po slobodnoj ocjeni u kojoj mjeri ta naknada utiče na visinu novčane naknade za ovaj vid nematerijalne štete. U slučaju smrti nekog lica, sud može dosuditi članovima njegove uže porodice (bračni drug, deca i roditelji) pravičnu novčanu naknadu za njihove duševne bolove. Takva naknada može se dosuditi i braći i sestrama ako je između njih i umrlog postojala trajnija zajednica života. U slučaju naročito teškog invaliditeta nekog lica, sud može dosuditi njegovom bračnom drugu, deci i roditeljima pravičnu novčanu naknadu za njihove duševne bolove. Naknada se može dosuditi i vanbračnom drugu, ako je između njega i umrlog, odnosno povređenog postojala trajnija zajednica života. Pravo na pravičnu novčanu naknadu zbog pretrpljenih duševnih bolova ima lice koje je prevarom, prinudom ili zloupotrebom nekog odnosa podređenosti ili zavisnosti navedeno na kažnjivu obljubu ili kažnjivu bludnu radnju, kao i lice prema kome je izvršeno neko drugo krivično djelo protiv dostojanstva ličnosti i morala. Sud će na zahtjev oštećenog dosuditi naknadu i za budući nematerijalnu štetu ako je po redovnom toku izvjesno da će ona trajati i u budućnosti. Potraživanje naknade nematerijalne štete prelazi na nasljednika samo ako je priznato pravnosnažnom odlukom ili pismenim sporazumom. Pod istim uslovima, to potraživanje može biti predmet ustupanja, prebijanja i prinudnog izvršenja. Pravila o podeljenoj odgovornosti i sniženju naknade koje važe za materijalnu štetu shodno se primjenjuju i na nematerijalnu štetu. Duševni bolovi zbog povrede slobode kretanja i duševni bolovi zbog povrede ugleda ličnosti predstavljaju posebne vidove nematerijalne štete, jer se radi o povredama različitih prava čovjeka. Nakanadom nematerijalne štete ne ostvaruje se naturalna restitucija, već djelimično doprinosi satisfakciji za pretpljene bolove koji su štetnim događajem nanijeti određenom licu. Licu koje zbog stanja ne trpi duševne patnje i nema saznanje o povrijeđenom dostojanstvu ne pripada naknada. Sud može naložiti tuženom da prestane sa radnjom povreda integriteta ljudske ličnosti, ličnog i porodičnog života i drugih prava njegove ličnosti ako je nastalo trajnjije stanje kod radnje kojom se pravo ličnosti povređuje. Nematerijalna šteta se često dosuđuje i licu kome je objavljena fotografija u medijima bez njegove saglasnosti, a zbog čega je trpjela duševne bolove zbog povrede ličnosti i u ugleda. Zbog objavljivanja ličnih spisa, portreta, fotografija, filmova i fonograma ličnog karaktera oštećenjom se dosuđuje naknada u određenoj visini, koju sud odmjerava vodeći računa o intezitetu napada na povrijeđeno dobro, načinu na koji je to učinjeno, sredinu u kojoj oštećeni živi, svojstvima njegove ličnosti i posljedicama koje su nastale usljed neovlašćenog objavljivanja. Umanjenje životne aktivnosti, kao posebni osnov za naknadu štete zbog duševnih bolova, obuhvata sva ograničenja u životnim aktivnosti oštećenog koje je ostvarivao ili bi ih po redovnom toku stvari u budućnosti izvjesno ostvarivao. Pod ograničenjem se podrazumijeva i vršenje aktivnosti uz povećanje napore ili pod posebnim uslovima. Naknada za ovaj vid štete pripada i djetetu poslije smrti roditelja.

Prilikom odmjeravanja visine novčane naknade nematerijalne štete za pretprljene duševne bolove zbog neosnovanog lišenja slobode sud je dužan da cijeni sve okolnosti konkretnog slučaja, a naročito: dužinu lišenja slobode, intezitet duševnih bolova u vezi sa kvalifikacijom krivičnog djela, gubitak ugleda u radnoj i životnoj sredini, odvajanje od porodice i druge okolnosti koje utiču na prirodu, težinu i trajanje duševnih bolova. U parnici radi objaljivanja ispravke informacije raspravlja se o neistinosti, nepotpunosti ili netačnosti prenosa informacije, kao i tome da li je informacijom povrijeđeno pravo ili interes tužioca. Da bi zahtjev bio osnovan, informacija mora biti protivpravna, tj. da se njome vrijeđa čast, ugled, dostojanstvo, privatnost i uopšte integritet lica na koje se odnosi. [↑](#footnote-ref-28)
29. Ivica Crnić, Naknada nematerijalne štete - neka pitanja, Godišnjak 9, objavljen povodom 17. savjetovanja - Aktuelnosti hrvatskog zakonodavstva i pravne prakse, Opatija, 2002, str. 8. Svako ima pravo zahtijevati od suda ili drugog nadležnog organa da naredi prestanak radnje kojom se povređuje integritet ljudske ličnosti, ličnog i porodičnog života i drugih prava njegove ličnosti. Sud, odnosno drugi nadležni organ može narediti prestanak radnje pod prijetnjom plaćanja izvjesne novčane svote, određene ukupno ili po jedinici vremena, u korist povrijeđenog. U slučaju povreda prava ličnosti sud može narediti, na trošak štetnika, objavljivanje presude, odnosno ispravke, ili narediti da štetnik povuče izjavu kojom je povreda učinjena, ili što drugo čime se može ostvariti svrha koja se postiže naknadom. Za pretrpljene fizičke bolove, za pretrpljene duševne bolove zbog umanjenja životne aktivnosti, naruženosti, povrede ugleda, časti, slobode ili prava ličnosti, smrti bliskog lica kao i za strah sud će, ako nađe da okolnosti slučaja, a naročito jačina bolova i straha i njihovo trajanje to opravdava, dosuditi pravičnu novčanu naknadu, nezavisno od naknade materijalne štete kao i u njenom odsustvu. Sudska praksa traži za priznavanje naknade za duševne bolove zbog životne aktivnosti i postojanje oštećenikove svijesti da je njegova životna aktivnost smanjena (da postoje duševni bolovi zbog takve situacije). U nekim sudskim odlukama je prihvaćeno stanovište po kome se kratko trajanje smanjenja životne aktivnosti (npr. mjesec dana), i utvrđeni stepen invaliditeta od npr. 10% neopravdavaju dosuđenje pravične novčane naknade. Sudska praksa, takođe traži da se rađi utvrđivanja smanjena životne aktivnosti vještačenjem moraju utvrditi i sve posljedice zbog kojih je normalna aktivnost oštećenog lica ograničena ili otežana. Pri tom nije dovoljno utvrditi samo postotak smanjenja životne aktivnosti. Dužnost je vještaka da u nalazu opiše u čemu se sve sastoji smanjenje životne aktivnosti. Uostalom, visina pravične naknade, zavisi od prirode i težine svih trpljena vezanih za taj oblik štete. Iznos naknade se utvrđuje u zavisnosti od stepena invaliditeta, jačinu bolova, trajanje posljedica, životne dobi, zanimanje oštećenog lica. Pravosnažna presuda kojom je dosuđena naknada štete zbog umanjenja životne aktivnosti, može biti izmijenjena ako se u međuvremenu pogorša zdravstveno stanje povrijeđenog zbog povećanja procenta umanjene povrede, jer se u takvom slučaju radi o novoj šteti. Strah (primaran ili sekundaran) koji je posljedica povrede osnov je za dosuđenje satisfakcije, što će se procijeniti u zavisnosti od okolnosti od svakog konkretnog slučaja. Pri tom se ne zahtijeva da je strah kod oštećenog ostavio trajnije posljedice, već je bitno da iz okolnosti slučaja, a posebno jačina i trajanje straha opravdavaju dosuđenje takve naknade. U sudskoj praksi se ne priznaje zahtjev za naknadu štete onog lica koji je pretrpio samo trenutni strah, odnosno tzv. primarni strah ječeg inteziteta i kratkog trajanja (kad lice nije pretrpio tzv. sekundarni strah). Takođe se zahtjev ocjenjuje kao neosnovan ako je usmjeren na dosuđenje naknade za strah jakog stepena koji je trajao od jednog do dva sata, srednjeg stepena od jednog do dva dana i lakog stepena dva do tri dana pod uslovom da u dužem razdoblju nije narušio psihičku ravnotežu oštećenog. Praksa ocjenjuje da se osobito teški invaliditet ne mora manifestovati samo u sferi tjelesne cjelovitosti i funkcionalnosti, nego i u sferi psihičkoga pod uslovom da je nastupilo teško oštećenje mozga usljed čega dolazi do propadanja psihičkih i smanjenja mentalnih i intelektualnih funkcija do te mjere da se životna i radna sposobnost svodi do 10%. Takvo stanje se smatra posebno teškim invaliditetom bez obzira na to što spoljne manifestacije nemaju posebno težak karakter. Neopravdano lišenje slobode grub je napad na slobodu čovjeka, pa sama ta činjenica i boravak u pritvoru uzrokuje duševne bolove. Pri odmjeravanju iznosa naknade sud uzima sve okolnosti slučaja, a prije svega ugled koji je oštećeni uživao u svojoj sredini, odnos sredine prema njemu poslije vremena provedenog u pritvoru, težinu i prirodu krivičnog djela, vrijeme trajanja pritvora i sve druge okolnosti koje su uticale na prirodu, težinu i trajanje duševnih bolova. U Zakonu o obligacionim odnosima je propisano da oštećeno lice ima pravo na naknadu štete i za druge povrede prava ličnosti koje se izričito ne nabrajaju. Tu spadaju u prvom redu osnovne slobode i prava čovjeka i građanina propisane Ustavom Republike Crne Gore (npr. sloboda izražavanja, sloboda vjeroispovjesti, neprovodivost stana, i dr.). [↑](#footnote-ref-29)
30. ‘’Nižestepeni sudovi su tužiocu dosudili naknadu nematerijalne štete uzimajući u obzir afekciju (osjećanje posebne naklonosti) prema stvari kojoj je naneta šteta tj. prema vrijednosti koju je stvar, u vezi s kojom je pričinjena šteta, imala za oštećeno lice tužioca (tzv. afekciona vrednost). Ovaj kriterijum sud može da primjeni u slučaju kada je stvar uništena ili oštećena krivičnim delom učinjenim s umišljanjem, što ovđe nije slučaj. Naknadu za nematerijalnu štetu je moguće priznali samo za onu nematerijalnu štetu koju kao takvu priznaje zakon, a ne za bilo koju nematerijalnu štetu. Definiciju nematerijalne štete dao je ZOO u odredbi člana 155. Stoga se oštećenom zbog povrede (nematerijalnih) prava ličnosti novčana naknada moče dosuditi samo kad su se posledice te povrede manifestovale u jednom od vidova nematerijalne štete. Nematerijalne štete su u zakonu nabrojane taksativno (čl. 200 do 203. ZOO). Prema tome, u postavljenom zahtjevu za naknadu štete nije pravno priznata nematerijalna šteta, pa ovaj sud nalazi da tužilac nema pravo na taj dio zahtjeva, zbog čega je nižestepene presude utom dijelu valjalo preinačiti i odbiti zahtjev tužioca''. (Odluka Vrhovnog suda Crne Gore od 13.09.2003. br. Rev. 149/96).

''Zbog povrede (nematerijalnih) prava ličnosti novčana naknada se može dosuditi samo kad su se posledice te povrede manifestovale u jednom od vidova nematerijalne štete i kada njihova jačina i trajanje ili druge okolnosti slučaja to opravdavaju, da bi se kod oštećenog uspostavila narušena psihička ravnoteža''

Pod nematerijalnom štetom u smislu Zakona o obligacionim odnosima podrazumevaju se fizički bol, psihički bol i strah. Stoga se oštećenom zbog povrede (nematerijalnih) prava ličnosti novčana naknada može dosuditi samo kad su se posledice te povrede manifestovale u jednom od vidova nematerijalne štete. i kada je neki od vidova nematerijalne štete nastao, oštećenom se novčana naknada može dosuditi samo kada jačina i trajanje bolova i straha ili druge okolnosti slučaja to opravdavaju, da bi se kod oštećenog uspostavila narušena psihička ravnoteža''. (Sjednica Saveznog i vrhovnih sudova od 00.00.2000. br. Za. 70/86). [↑](#footnote-ref-30)
31. Barile, *Le libertà nella Costituzione,* Padova, 1966, str. 43, str. 150; Mortati, in *Problemi di diritto pubblico nell'attuale esperienza costituzionale repubblicana,* III, Milano, 1972, str. 435; Lega, *Il diritto alla tutela della salute in un sistema di sicurezza sociale,* Roma, 1970; Alfa, in *Trim. pubbl,* 1975, str. 1510; Di Cerbo, *La tutela della salute nell'ordinamento giuridico,* Roma, 1978; Montuschi, in *Comm. Cost.,* a cura di Branca, *Art. 29-34,* 1976, str.146; Capizzano, *Vita e integrità fisica, cit.;* Vincenzi [↑](#footnote-ref-31)
32. Amato, in *Gcost.* 1982, I, str. 2462; Perlingieri, in *Rass. dir. civ.* 1982, 1020; Alpa, *Salute (diritto alla),* in *NDl, App.,* VI, 1986, str. 913; Luciani, *Salute I) Diritto alla salute-diritto costituzionale,* in *Enc. giur. Treccani,* XXVII; Santilli e Giusti, *Salute II) Tutela della salute-diritto civile, ivi,* XXVII; De Cupis, *L'integrità fisica (diritto alla) ivi,* XVII; Cherubini, *Diritto alla salute,* in *Dig. disc. priv., Sez. civ.,* VI, str. 77; D'Arrigo, *Integrità fisica,* in *Enc. dir., Agg.,* IV, 2000, str. 712.

 De Cupis, *op. cit.,* 102; Capizzano, *Vita e integrità fisica diritto dia),* in *NDI,* XX, str. 999. [↑](#footnote-ref-32)
33. ''Prema činjeničnom utvrđenju protiv tužioca je vođen krivični postupak u predmetu kod Opštinskog suda u Leskovcu K. 869/98. U tom postupku protiv tužioca je određen pritvor te su se isti nalazili u pritvoru u vremenu od 24. 6. do 14. 9.1998. godine. Pravnosnažnom presudom suda od 17. 9. 1998. godine tužioci su oslobođeni od optužbe da su izvršili krivično djelo izazivanje opšte opasnosti iz člana 187. stav 3. u vezi stava 1. KZ RS, zbog nepostojanja dokaza da su učinili ovo krivično djelo. Tužioci su rođeni 1976. godine, osuđivani su ranijom presudom zbog krivičnog dela iz člana 165. st. 1. KZ RS. Prvotužilac na pojačan nadzor od strane roditelja a drugotužilac na kaznu zatvora u trajanju od 45 dana. Iz utvrđenih činjenica osnovan je zaključak suda da tužioci u skladu sa odredbom člana 545. Zakona o krivičnom postupku imaju pravo na naknadu štete zbog neosnovanog lišenja slobode. Povreda slobode sigurno je jedan od težih povreda lične sfere. Zakon o obligacionim odnosima u članu 200. st. 1. priznaje naknadu oštećenom za duševne bolove zbog povrede slobode prouzrokovane protivpravnom radnjom. Posebni bolovi zbog neosnovanog lišenja slobode predstavljaju jedinstven vid štete koji obuhvata sve štetne posledice nematerijalne štete vezane za ličnost oštećenog proistekle iz neosnovanog lišenja slobode. Za ovu štetu dosuđuje se jedan iznos naknade pri čijem odmeravanju sud uzima u obzir sve okolnosti slučaja, ugled koji je oštećeni ranije uživao u svojoj sredini, odnos sredine prema njemu posle lišenja slobode, težina i priroda krivičnog dela koja je oštećenom stavljena na teret, vreme trajanja lišenja slobode i sve druge okolnosti koje su uticale na prirodu, težinu i trajanje fizičkih bolova.'' (Odluka Vrhovnog suda Srbije od 22.02.2003. br. Rev. 4372/02). [↑](#footnote-ref-33)
34. Caristia, *Dottrine e pratica delle libertà civili nel secolo* XX*,* a cura di Florio, Catania, 1944; Crisafulli, *La Costituzione e le sue disposizioni di principio,* Milano, 1952, str. 87; Virga, *Libertà giuridiche e diritti fondamentali,* Milano, 1947; Esposito, in *R1SG* 1957, str. 58, str. 49; *Persönlichkeitsschutz u*. *Meinungsfreiheit,* a cura di Löffler, München-Berlin, 1959; G. Vassalli, in *Studi per F. Vassalli,* II, Torino, 1960, str. 1629; Elia, *Libertà personale e misure di prevenzione,* Milano, 1962; Schneider, *Presse- u. Meinungsfreiheit nach dem GG.,* München, 1962; Mortati, in *Diritti dell'uomo e N. U.,* Padova, 1963, str. 65; Barile, *Le libertà nella Costituzione,* Padova, 1966, e *Libertà di manifestazione del pensiero,* in*Enc. dir.,* XXIV, str. 424**;** Barbera, *I principi costituzionali della libertà personale,* Milano, 1967; A. Pace, *La libertà di riunione nella Costituzione italiana,* Milano, 1967, e *Libertà personale,* in *Enc. dir.,* XXIV, str. 287; Jemolo, *1 problemi pratici della libertà2,* Milano, 1972, e *Libertà (aspetti giuridici),* in *Enc, dir.,* XXIV, str. 268; Amato, *Libertà (dir. cast.),* in *Enc:dir.,* XXIV, str. 272; D'Avack, *Libertà religiosa, dir,* XXIV, str. 595; F. Finocchiaro, in *Comm. Cost.,* a cura di Branca, *Art. 1-12,* 1975, str. 321; A. Pace, *Problematiche delle libertà costituzionali,* 3 voi., Padova 1985-1988; Pizzorusso, in *Comm. Scialoja-Branca* a cura di Galgano, *Art. 1-10,* 1988, str. 29; G.U. Rescigno, *Cono di diritto pubblico,* Bologna, 1994, str. 632. [↑](#footnote-ref-34)
35. Nikola Gavella, *op cit.,* str. 118. [↑](#footnote-ref-35)
36. Vidjeti bliže: Rosko Paund*, op cit.,* str. 453. [↑](#footnote-ref-36)
37. Zakon o krivičnom postupku Crne Gore (‘’Sl. List RCG’’, br. 71/2003, 7/2004). [↑](#footnote-ref-37)
38. Pravo na naknadu štete zastarijeva za tri godine od dana pravosnažnosti prvostepene presude kojom je okrivljeni oslobođen od optužbe ili kojom je optužba odbijena, odnosno pravosnažnosti prvostepenog rješenja kojim je postupak obustavljen, a ako je povodom žalbe rješavao viši sud - od dana prijema odluke višeg suda. Prije podnošenja sudu tužbe za naknadu štete oštećeni je dužan da se sa svojim zahtjevom obrati organu određenom propisom, radi postizanja sporazuma o postojanju štete i vrsti i visini naknade.
o zahtjevu se može rješavati samo ako ovlašćeni tužilac nije preduzeo gonjenje pred nadležnim sudom u roku od tri mjeseca od dana prijema pravosnažne presude. Ako po isteku ovog roka ovlašćeni tužilac preduzme gonjenje pred nadležnim sudom, prekinuće se postupak za naknadu štete do okončanja krivičnog postupka. [↑](#footnote-ref-38)
39. Nasljednici nasljeđuju samo pravo oštećenog lica na naknadu imovinske štete. Ako je oštećeni već stavio zahtjev, nasljednici mogu nastaviti postupak samo u granicama već postavljenog zahtjeva za naknadu imovinske štete. Nasljednici oštećenog lica mogu poslije njegove smrti nastaviti postupak za naknadu štete, odnosno pokrenuti postupak, ako je oštećeno lice umrlo prije isteka roka zastarjelosti i od zahtjeva se nije odreklo, u skladu sa pravilima o naknadi štete pro-pisanim Zakonom o obligacionim odnosima.
 [↑](#footnote-ref-39)
40. Zbog povrede ugleda i časti lica koje je javna ličnost sud, prilikom odmjeravanja visine naknade vodi računa o sljedećim okolnostima: misaono i strukturno značenje objavljenih tekstova u smislu njihove uvredljivosti, istovrsnost radnji, istovrsnost povrijeđenog dobra, vremenski kontinuitet objavljivanja tekstova, iskorišćavanje istovrsne prilike (isto sredstvo javnog informisanja), tiraž lista, socijalni, ekonomski i kulturni ambijent u kome se informacija objavljuje, porodična situacija oštećenog, njegovo starosno doba i nastupjele posljedice u vidu proizvedenih duševnih patnji i shodno njenoj društvenoj poziciji vrijednosti povrijeđenog dobra i sl. Naša sudska praksa je prihvatila stanovište po kome se povreda časti ne smatra pravno relevantnom štetom. Odgovornost se vezuje za njene sekundarne posledice (materijalna i nematerijalna šteta). Kad je oštećeni zbog povrede prava ličnosti (ugleda. časti, slobode i drugih prava ličnosti), trpio duševne bolove sud mu pored sankcija Zakona o obligacionim odnosima može dosuditi i pravičnu naknadu kad zbog okolnosti slučaja samo na taj način može dati oštećenjom punu satisfakciju u skladu sa ciljem kome naknade nematerijalne štete služi. Prilikom odlučivanjao zahtjevu za naknadu nematerijlne štete sud polazi od principa da dosuđena naknada u materijnom pogledu bude satisfakcija oštećenom za pretprljene duševne bolove zvog povrede ugleda i časti, s obzirom da kod nematerijalne štete nije moguće uspostaviti pređašnje stanje. Intezitet duševnih bolova se ne utvrđuje niti se u tom slučaju obavlja vještačenje već naknada dosuđuje po slobodnoj procjeni. Naknada nematerijlne štete zbog pretpljenih duševnih patnji zbog povrede časti i ugleda u vezi sa neopravdanim optuženjem pripada samo neposredno oštećenom licu a ne i članovima njegove uže porodice. [↑](#footnote-ref-40)
41. ''Na tako utvrđeno činjenično stanje pravilno je primenjeno materijalno pravo kada je odbijen tužbeni zahtev tužioca za naknadu štete. Donošenje rešenja o privremenom udaljenju tužioca sa radnog mesta mašinovođe i privremenom raspoređivanju na radno mesto rasporednog radnika nije bilo posledica šikanoznog ponašanja neposrednog rukovodioca tužioca, već osnovane sumnje da je tužilac izvršio povredu uputstava i saobraćajnih pravila tuženog, zbog čega je oglašen odgovornim za povredu radne obaveze iz člana 74. tačke 1. i 24. Kolektivnog ugovora tuženog i izrečena mu disciplinska mera-novčana kazna. Tužilac zbog toga nije pretrpeo nematerijalnu štetu, pa nisu ispunjeni uslovi predviđeni članom 200. Zakona o obligacionim odnosima za dosuđivanje naknade nematerijalne štete. Upućivanje tužioca na vanredni zdravstveni pregled izvršeno je na osnovu člana 27. Pravilnika o zdravstvenim uslovima koje moraju ispunjavati železnički radnici "Sl. list SRJ br. 3/2000), pa nisu ispunjeni ni uslovi za naknadu utužene materijalne štete po tom osnovu Neosnovano se u reviziji ukazuje na pogrešnu primenu materijalnog prava. Na osnovu člana 200. Zakona o obligacionim odnosima zaposlenom se zbog povrede ugleda, časti, slobode, ili prava ličnosti može dosuditi naknada nematerijalne štete nezavisno od naknade materijalne štete, kao i u njenom odsustvu. Međutim, za dosuđivanje naknade nematerijalne štete neophodno je da je odluka kojom je povređeno pravo iz radnog odnosa izazvala kod zaposlenog ozbiljniji poremećaj psihičke i emocionalne ravnoteže koji bi opravdavao dosuđivanje novčane naknade, a posebno ako je poremećaj posledica šikanoznog ponašanja poslodavca. Kako privremeno udaljenje tužioca sa radnog mesta mašinovođe i raspoređivanje na radno mesto rasporednog radnika nije izazvalo ozbiljnije psihičke i emocionalne posledice, niti je posledica šikanoznog ponašanja neposrednog rukovodioca tužioca, nisu osnovani revizijski navodi da tužilac ispunjava uslove za dosuđivanje naknade nematerijalne štete Naknada nematerijalne štete (Odluka Vrhovnog suda Srbije od 09.08.2003. br. Rev. 2. 1179/01).

''Suprotno navedenom, po mišljenju ovog revizijskog suda način na koji su informacije o tužitelju prezentirane sve ako se i prihvati da se u jednom dijelu radi o vrijednosnim sudovima, isključe postojanje dobre vjere, kao jednog od uvjeta za oslobađanje nakladnika od odgovornosti za naknadu štete. Uz nesumljivo pravo novinara na krtiku svačijeg, pa i tužiteljskog rada, postoji i obaveza da se pri tom ne vrijeđa ugled, čast i dostajanstvo kritizirane osobe. Način na koji je sporni članak napisan, te izrazi koji su pri tom upotrijebljeni, ukazuju upravo na namjeru vrijeđanja jer se rad tužitelja na glazbenoj sceni mogao analizirati i kritizirati i na drugačiji način, upotrebom argumentiranih tvrdnji a ne izraza koji su sami po sebi uvredljivi. Nesporno je pravo novinara da izraze svoj sud prema određenoj vrsti glazbe i njenim autorima i izvođačima, ali sloboda izražavanja ograničena je pravom svih, pa i u medijima često prisutnih osoba, na zaštitu dostojanstva, ugleda i časti. Izrazi upotrijebljeni u članku od 17. svibnja 1996. godine vrijeđaju, po mišljenju ovog suda, upravo navedena dobra za čiju povredu odredba čl. 22. st. 5. ZJP predviđa obavezu nakladnika za naknadu nematerijalne štete. Kako je s načinom na koji je kritika tužiteljevog rada izražena nespojivo postojanje dobre vjere, nisu ostvareni uvjeti iz čl. 23. st. 1. toč. 6. ZJP za oslobađanje tuženika od odgovornosti za naknadu štete»''. (Odluka Vrhovnog suda Hrvatske Rev 318/1999-2). [↑](#footnote-ref-41)
42. Izrečena kazna zbog učinjenjog krivičnog djela predstavlja djelimičnu satisfakciju za duševne bolove zbog povrede časti i ugleda. Objavljivanje lažne čitulje u dnevnom listu predstavlja povredu časti i povredu prava ličnosti. [↑](#footnote-ref-42)
43. DI Majo Giaquinto, *Corrispondenza (dir. priv.), in Enc. dir*., X, str. 742; Barile e Cheli, *Corrispondenza (libertà di), cit.,* str. 743; De Cupis, *I diritti della personalità, cit*., I 365; Italia, *Libertà e segretezza della corrispondenza e delle comunicazioni*, Milano, 1963, str. 66; Barile, *Le libertà ecc, cit., str.* 154; Lindon, cit., str. 239; *Intercettazioni telefoniche e rispetto della vita privata (Quaderni di studi e* [↑](#footnote-ref-43)
44. *legislazione editi dalla Camera dei Deputati),* Roma, 1973; Gambaro, in GÌ 1976, str. 1,2, str. 111; Rigaux, *Laprotection de la vieprivée ecc, cit.*, str. 191*. Sul noto caso concernente lettere scritte da* Elio Vittorini, vedi T. Milano 30 giugno 1994, in FI 1995, I, str. 1667, con n. di Caringella, e T. Milano 15 settembre 1994, in Dir. inf. 1995, str. 626, con n. di Ricciuto.

 «Prema odredbi čl. 22. st. 5. Zakona o javnom pripćavanju («Narodne novine» br. 83/96, 143/98) nakladnik je dužan naknaditi nematerijalnu štetu u slučaju kada informacijom o osobnom ili obiteljskom životu ili nekom drugom informacijom obavljenom u javnom glasilu povrijedi privatnost, dostajanstvo, ugled, čast ili koje drugo ustavnom ili zakonom zaštićeno pravno dobro. Tiskanjem usljed odmaške u navedenomo oglasu dvaju različitih datuma rođenja i smati pok. B.Z. očito nije povrijeđena privatnost, dostojanstvo, ugled, čast ili koje drugo ustavom ili zakonom zaštićeno pravo pok. B.Z., a niti članove njezine obitelji. Stoga u konkretnom slučaju nisu ostvarene pretpostavke za dosuđenje novčane naknade nematerijalne štete koju tužitelji zahtijevaju u ovom sporu, pa je tužbeni zahtjev neosnovan». (Odluka Vrhovnog suda Hrvatske, Rev 132/2001-2).

«Pregled osobe obuhvaća samo pregled vanjskih djelova njezine odjeće i obuće, a svako daljnje pretraživanje te odjeće, obuće ili tijela osobe (zavlačenje ruke u hlače osobe) predstavlja dublje zadiranje u njezinu privatnost, zbog čega je tu radnju moguće valjano provesti samo uz zakonom propisanu formu». (Sentenca Vrhovnog suda Hrvatske, Rev I Kž 664/2001). [↑](#footnote-ref-44)
45. Kohler, *Das Eigenbild im Rechi,* Berlin, 1903; F. Ferrara sen., *Diritto delle persone e di famiglia,* Trapeli, 1941, str. 110; L. Ferrara, *Il* *diritto sulla propria immagine,* Milano, 1942; Vercellone, *Il* *diritto sul proprio ritratto,* Torino, 1959; Bécourt, *Le droit de la personne sur son image,* Paris, 1969; Bavetta, *Immagine (diritto alla),* in *Enc. dir.,* XX, str. 144; Bernasdini, in *Rdciv.*  [↑](#footnote-ref-45)
46. *1970,* II, str. 442; M. MAZZIOTTI, in *Gcost.* 1970, str. 1530; Pugliese, *ivi,* 1973, str. 355; Bessone, in *FI* 1974, IV, str. 182; Lindon, *cit.,* str. 28; D'Urso, in *Trim.* 1979, 382. De Vita, in *Comm. Scialoja-*

*Branca,* a cura di Galgano, *Art. 1-10,* 1998, str. 505; Rigaux, *cit,* str. 271; Kayser, *La protection de la vie privée eoe., cit.,* str. 83; Helle, *Besondere Persönlichkeitsrechte im Privatrecht,* Tübingen, 1991,

str. 45; De Gjpis, *Immagine (diritto alla),* in *Enc. giur. Treccani,* XV; A. Pace, in *Trim.* 1996, str. 445; Urciuoli, *Autonomia negoziale e diritto all'immagine, op. Cit.*;Sirena, *in Annuario Lumsa 2001,* a cura di G. Giacobbe, str. 307

 ''Neosnovano se žalbom tužilaca osporava ožalbena presuda u delu kojim je odbijen tužbeni zahtev za isplatu naknade štete po osnovu naruženja prvotužiocu, ukazivanjem da su povrede prvotužilaca nastale u predelu glave i vidljivih djelova lica i da prvotužilac ima pravo na naknadu štete po ovom osnovu u iznosu od 15.000 dinara. Minimalna površina i uočljivost ožiljaka, postojećih na licu prvotužioca, kao posledica predmetnog udesa na bradi i očnom kapku, koji ne remeti funkciju kapka, a koji proizilaze iz nalaza i mišljenja veštaka, okvalifikovanih kao minimalno naruženje isključuju reakciju okoline pri susretu sa prvotužiocem i shodno sprovedenom medicinskom veštačenju nisu uticali na poremećaj psihičke ravnoteže prvotužioca Stoga se i po oceni Okružnog suda u ovom slučaju radi o maloj nematerijalnoj šteti, te nisu ispunjeni zakonski uslovi iz člana 200. st. 1. 2. Zakona o obligacionim odnosima za isplatu naknade po ovom osnovu'' (Odluka Okružnog suda u Beogradu od 13.09.2003 br. Gž. 5171/99). [↑](#footnote-ref-46)
47. Sl. list Crne Gore, br. 79/2008. [↑](#footnote-ref-47)
48. De Cupis, *I* *diritti della personalità, op. cit.* str. 399; Bavetta, *Identità (diritto alla),* in *Enc. dir.,* XIX, str. 953; *I1 diritto all'identità persone,* a cura di Alpa, Bessone e Boneschi, Padova, 1981; G. Giacobbe, in *Trim.* 1983, str. 810; Macioce, *Tutela civili della persona e identità personale,* Padova, 1984; Zeno-Zencovich, *Identità personale,* in *Dig. disc. priv., Sez. civ.,* IX, str. 294; Dogliotti, in *Tratt. Rescigno,* I, str. 145; Kayser, *La protection de la vie privée ecc., dt,,* str. 128; Sessarego, *Nuevas tendencias en et derecho de las personas, op. cit.*, str. 143; A. Scalisi,  *Il valore della persona ecc, op. cit.,* str. 143. [↑](#footnote-ref-48)
49. Rufftni Gandolfi, *Mass media e tutela dell'identità personale, II problema nel diritto statunitense, filano*, 1987. [↑](#footnote-ref-49)
50. De Cupis, *I diritti della personalità*, str. 251; Ondei, *Le persone fisiche e i diritti della personalità*, Torino, 1965, str. 363; Malherbe, *La vie privée et le droit moderne*, Paris, 1968, str. 49; Hirsch, Ehre u. Beleidigung, Karlsruhe, 1967; Santini, *Onore (diritto civile), in* NDI, XI, str. 937; Liotta, *Onore (diritto alt), in Enc, dir*., XXX, str. 202; Garutti, *Il diritto all'onore e la sua tutela civilistica*, Padova, 1985; Zeno-Zencovich, *Onore e reputazione, in Dig. disc. priv., Sez. civ*,, XIII, str. 90, *e Onore e reputazione nel sistema del diritto civile*, Napoli, 1985. [↑](#footnote-ref-50)
51. Prema utvrđenom činjeničnom stanju, tužilac (rođen 22.4.1962. godine) je uhapšen u svom stanu 15.3.2003. godine kada su mu, na oči-gled njegove trudne supruge i dvoje maloletne dece, stavljene lisice na ruke a nakon toga je izvršen pretres stana i nađen revolver sa nevažećim oružanim listom. Tužilac je priveden u prostorije organa unugrašnjih poslova i više puta privođen u prostorije za saslušanje a potom odveden u zatvor gde je ostao punih mesec dana, odnosno do 14.4.2003. godine kada mu je uručeno rešenje o ukidanju zadržavanja. U međuvremenu, u dnevnim novinama od 25.3.2003. godine, u okviru članka je objavljeno tužiočevo ime kao člana kriminalne grupe, zbog čega su tužilac i njegova porodica naišli na osudu okoline u kojoj žive, a povređen je i tužiočev ugled kao poslovnog čoveka. Na utvrđeno činjenično stanje pravilno je primenjeno materijalno pravo i to odredbe člana 543. Zakona o krivičnom postup-ku kao i člana 200. Zakona o obligacionim odnosima. Ustavom su svakom građaninu zagarantovana prava ličnosti (zaštita života, zdravlja, slobode, uvažavanja ličnosti, privatne i intimne sfere i drugih ličnih dobara). Zakon o obligacionim odnosima sadrži odredbe koje se odnose na nenovčanu i novčanu naknadu nematerijalne štete u slučaju povrede prava ličnosti. Odredbom člana 200. Zakona o obligacionim odnosima je propisano dosuđivanje novčane naknade nematerijalne štete za pretrpljene duševne bolove zbog povrede ugleda, časti, slobode ili prava ličnosti. Čast kao skup čovekovih vrlina predstavlja subjektivnu kategoriju koja podrazumeva mišljenje koje pojedinac ima o sebi. Ugled je mišljenje koje ima uža ili šira sredina o jednoj ličnosti i predstavlja objektivnu kategoriju. Kod ovog vida nematerijalne štete, šteta se ogleda u subjektivnom trpljenju sramote, povrede časti, ugleda i slobode i određenih duševnih bolova. S toga su takva stanja osnov dosude naknade radi pribavljanja prijatnosti, nekog uživanja, pogodnosti ili zadovoljštine radi satisfakcije i ukoliko je to moguće postavljanje ravnoteže u poremećenom subjektivnom stanju. Kod ocene postojanja duševnog bola kao prvog uslova za dosuđivanje nematerijalne štete, polazi se od vrednosti povređenog dobra i načina na koji je povreda učinjena. Pri tome se uvek mora voditi računa o principu individualizacije nematerijalne štete kao dodatnom korektivnom kriterijumu, imajući u vidu posebna lična svojstva oštećenog. Pri odmeravanju visine naknade štete za pretrpljene duševne bolove zbog neosnovanog lišenja slobode, sud uzima u obzir i niz objektivnih i subjektivnih okolnosti, kao što su ugled koji je oštećeni ranije uživao u svojoj sredini, odnos sredine prema njemu posle lišenja slobode, vreme trajaša lišenja slobode a povezano sa svim drugim okolnostima koje mogu uticati na prirodu, težinu i trajanje duševnih bolova. (Presuda Prvog opštinskog suda u Beogradu P.4810/04 od 10. nopvembra 2004. godine, presuda Okružnog suda u Beogradu Gž. 3189/05 od 30. marta 2005. godine i presuda Vrhovnog suda Srbije Rev, 2143/05 od 20. oktobra 2005. godine). [↑](#footnote-ref-51)
52. Prema utvrđenom činjeničnom stanju, tužilac je bio na vojnoj vežbi od 29.1.1996. godine do 8.4.1996. godine. Dana 11.2.1996. godine osetio je bolove u predelu trbuha ali mu pretpostavljeni nisu dozvolili da se obrati lekaru, nakon čega je došlo do sepse i akutne upape slepog creva a zbog čega je tužilac sutradan i operisan. Međutim, zbog neblagovremenog lečenja došlo je do određenih komplikacija, do pojave kile i recidiva kile, zbog čegaje tužilac više puta operisan. Veštačenjem od strane veštaka - hirurga utvrđen je intenzitet i dužina pretrpljenih fizičkih bolova i stepen naruženosti tužioca, a saglasnim nalazom veštaka hirurga i veštaka neuropsihijatra utvrđeno je da je kod tužioca nastupilo trajno umanjenje opšte životne aktivnosti od 15%. Posebno je nalazom veštaka neuropsihijatra utvrđeno da je tužilac trpeo primarni strah najvišeg intenziteta koji je trajao od momenta kada mu je saopšteno da je bolest urgentna i da se mora hitno izvršiti operativni zahvat, pa do ulaska u operativnu salu i davanja anestezije. Nakon toga, tužilac je trpeo strah srednjeg intenziteta u trajanju od mesec dana koji se kasnije tranformisao u stanje opšte anksioznosti i razdražljivosti praćeno čestim promenama raspoloženja i nesanicom. Takvo stanje je sa povremenim osilacijama trajalo sve do poslednje operacije kile i ugrađivanja plastične mrežice u januaru 2001. godine. Polazeći od tako utvrđenog činjeničnog staša, prvostepeni sud je pravilno postupio kada je zaključio da tužiocu pripada pravo na novčanu naknadu nematerijalne štete za pretrpljeni strah. Nasuprot takvom zaključku prvostepenog suda, ne može se prihvatiti kao pravilan zaključak drugostepenog suda da tužiocu ne pripada novčana naknada za ovaj vid nematerijalne štete, s obzirom da su posledice straha uticale na umanjenje opšte životne aktivnosti tužioca za koji vid štete mu je doouđena posebna naknada. Posmatrano sa medicinskog akspekta, strah predstavlja psi-hički poremećaj ličnosti čoveka koji može imati lakši ili teži oblik. To može pre svega biti strah za život koji nastaje u trenuci-ma kad se neko lice nađe suočeno sa smrću, ali strah može prouzro-kovati i depresije, neurotična stanja, traumatske šokove ili trajni psihički poremećaj sa mogućnošću prouzrokovanja i težih posledi-ca. Takav strah predstavlja povredu zdrastvenog i telesnog integri-teta čoveka, dakle vid nematerijalne štete za koji u smislu člana 200. Zakona o obligacionim odnosima oštećenom pripada pravo na naknadu čija visina zavisi od intenziteta i vremena trajanja straha. S druge strane, umanjenje životne aktivnosti predstavlja poseban osnov za naknadu štete zbog duševnih bolova koji se ispoljavaju usled ograničenja u životnim aktivnostima oštećenog koje je ostvarivao ili bi ih po redovnom toku stvari u budućnosti izvesno ostvarivao. Pritom se pod ograničenjem podrazumeva i vršenje aktivnosti uz povećane napore ili pod posebnim uslovima. Iz tih razloga je, shodno članu 395. stav 1. ZPP-a, usvojena revizija tužioca i preinačena drugostepena presuda tako što je odbijena žalba tuženog i potvrđena presuda prvostepenog suda. (Preouda Drugog opštinskog suda u Beogradu P..3870/00 od 28. septembra 2004. godine, presuda Okružnog suda u Beogradu Gž..10845/04 od 20. aprila 2005. godine i presuda Vrhovnog suda Srbije Rev. 2296/05 od 5. oktobra 2005. godine). bima sa formacijama međunarodno priznatih republika bivše SFRJ. Iz tog razloga nema mesta primeni odredbe člana 377. stav 1. Zakona o obligacionim odnosima već se u takvim slučajevima primenjuje opšti rok zastarelosti iz člana 376. stav 1. i 2. istog Zakona. (Presuda Drugog opštinskog suda u Beogradu P.5846/03 od 10. decembra 2003. godine, presuda Okružnog suda u Beogradu Gž. 2614/04 od 13. oktobra 2004. godine i presuda vrhovnog suda Srbije Rev.180/05 od 16.juna2005. godine). [↑](#footnote-ref-52)
53. Tritton G.: *Intellectual property in Europe*, London, 1996. Lewis C. & Davidson, *Intellectual Property for the Internet*, N. Y. 1997. Vivian M.: *Code de la proprieté intelectuelle*, Pariz, 1998. [↑](#footnote-ref-53)
54. Berenboom A.: *Le nouveau droit d auteur et les droits voisins*, Paris, 1995. Colombet C: *Proprieté litteraire et artistique et droit vosins*, Pariz, 1996. Christie A. : *Intagrated circuits and their contents, international protection*, London, 1995. Sirinelli P.: *Proprieté litteraire at artistique et droit vosins*, Pariz, 1997. [↑](#footnote-ref-54)
55. Igor Gliha, *Autorska prava i GATT*, Informator br. 4326-4237/95. [↑](#footnote-ref-55)
56. Koautorima filmskog djela se smatraju pisac scenarija, režiser i glavni snimatelj. Ako je muzika bitan elemenat filmskog djela (muzički film) i komponovana je za to djelo, onda je i kompozitor koautor filmskog djela. Ako se radi o crtanom, odnosno animiranom filmu, ili su crtež ili animacija bitni elementi filmskog djela, onda je i glavni animator koautor filmskog djela. [↑](#footnote-ref-56)
57. «Djelatnik koji u izvršavanju svojih radnih obaveza izradi stručni izvještaj, referat, službeni akt ili sličan rad ne stječe autorsko pravo na tim radovima. Međutim, idejano rješenje izmjene tvrtke poslodavca jest autorsko djelo». (Tekst odluke: Sentenca (VTSRH Pž 4127/1994) «Tekst tipskog ugovora (obrasca) nije autorsko djelo». (Sentenca (Vrhovnog suda Hrvatske II Rev 10/1992). [↑](#footnote-ref-57)
58. Pravo autora na stavljanje primjeraka djela u promet ne djeluje prema onom vlasniku primjerka djela koji je taj primjerak legalno pribavio u Srbiji i Crnoj Gori od autora ili od lica koje je autor ovlastio (iscrpljenje prava). Vlasnik može primjerak djela koji je legalno pribavio od autora slobodno dalje stavljati u promet. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli davanje primjeraka svog djela u zakup. Davanje u zakup, u smislu Zakona je davanje primjerka djela drugome na ograničeno vrijeme, uz neposrednu ili posrednu imovinsku korist. Ako autor ustupi proizvođaču fonograma, odnosno videograma to svoje pravo on zadržava pravo na pravičnu naknadu od davanja u zakup primjeraka autorskog djela (djela zabeleženog na video kaseti, audio kaseti, kompakt disku i sl.). Autor se ne može odreći prava na naknadu. Autor računarskog programa ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli davanje na poslugu primjeraka svog djela. Davanje na poslugu, u smislu ovog zakona je davanje primjeraka djela drugome od strane institucija dostupnih javnosti, bez neposredne ili posredne imovinske koristi. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli izvođenje svoga djela. Izvođenjem, smatra se javno saopštavanje nescenskih djela (govor, muzika) uživo pred publikom. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli predstavljanje svoga djela. Predstavljanjem, smatra se javno saopštavanje scenskih djela (dramsko, dramsko-muzičko, koreografsko, pantomimsko djelo) uživo pred publikom. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli prenošenje izvođenja ili predstavljanja svog djela. Prenošenjem izvođenja ili predstavljanja, smatra se istovremeno javno saopštavanje djela koje se izvodi ili predstavlja, publici koja se nalazi izvan prostora u kome se djelo izvodi ili predstavlja uživo, uz pomoć tehničkih uređaja kao što su zvučnik, odnosno ekran i zvučnik. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli emitovanje svoga djela. Emitovanjem, smatra se javno saopštavanje djela žičnim ili bežičnim prenosom elektromagnetnih, električnih ili drugih signala na daljinu (radio-difuzija i kablovska difuzija). Bežično emitovanje i žično emitovanje su odvojene radnje iskorišćavanja djela i predmet su dva posebna autorskopravna ovlašćenja, osim: 1) ako je žična reemisija djela koje se bežično emituje tehnički neophodan uslov za prijem emisije; 2) ako se žičnom reemisijom djela koje se bežično emituje signalom snabdeva manje od sto prijemnika, na nekomercijalnoj osnovi. Posebna radnja emitovanja, postoji i kad se pod kontrolom subjekta koji vrši emitovanje (u daljem tekstu: emisiono preduzeće), i na njegovu odgovornost, signali koji su namijenjeni za javni prijem šalju u neprekinutom komunikacionom lancu ka satelitu i nazad na zemlju. Ako su signali kodirani, emitovanje preko satelita postoji pod uslovom da su sredstva za dekodiranje signala dostupna javnosti preko emisionog preduzeća iz stava 4. ovog člana, ili preko trećeg lica koje ima ovlašćenje emisionog preduzeća. U slučaju žičnog reemitovanja emisije drugog emisionog preduzeća, za autorsko djelo sadržano u toj emisiji pravo autora ostvaruje se samo preko organizacije za kolektivno ostvarivanje autorskog i srodnih prava. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli javno saopštavanje djela, uključujući činjenje djela dostupnim javnosti žičnim ili bežičnim putem, na način koji omogućuje pojedincu individualni pristup djelu sa mjesta i u vrijeme koje on odabere. Autor ima isključivo pravo da drugome dozvoli ili zabrani prilagođavanje, aranžiranje i druge izmjene djela. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli da njegovo djelo koje se emituje istovremeno javno saopštava publici na javnim mjestima kao što su vozila javnog saobraćaja, restorani, čekaonice i slično putem tehničkih uređaja kao što su radio aparat ili televizor. Autor ima isključivo pravo da drugome zabrani ili dozvoli da njegovo djelo koje je zabelježeno na nosaču zvuka, odnosno nosaču slike (kompakt disk, audio kaseta, video kaseta, filmska traka, optički disk, dijapozitiv) javno saopštava uz pomoć tehničkih uređaja za reprodukovanje zvuka, odnosno slike. Autor ima pravo da od vlasnika primjerka njegovog djela traži da mu omogući pristup tom primjerku, ako je to neophodno radi umnožavanja djela, i ako se time bitno ne ugrožavaju opravdani interesi vlasnika, odnosno lica koje drži taj primjerak djela. Vlasnik djela, odnosno lice koje drži primjerak djela nije dužno da autoru preda primjerak djela. Ako vlasnik originalnog primjerka djela likovne umjetnosti, ili originalnog rukopisa književnog, naučnog ili muzičkog djela, proda taj primjerak, odnosno rukopis drugome, autor djela ima pravo da o tome bude obaviješten i da potražuje naknadu u iznosu od 3% od prodajne cijene. Autor se ne može odreći tog prava niti može njime raspolagati. To pravo se nasleđuje. To pravo ne postoji za djela iz oblasti arhitekture i filmskih djela, kao i za djela čiji je originalni primjerak, odnosno rukopis predmet prodaje između fizičkih lica koja istupaju u ličnom svojstvu. Vlasnik originalnog primjerka djela slikarstva, skulpture i fotografije ima pravo da taj primjerak izlaže, bez obzira na to da li je djelo objavljeno, osim ako je autor, prilikom otuđenja tog originalnog primjerka, to izričito i u pisanoj formi zabranio. Autor ne može zabraniti izlaganje originalnog primjerka djela koji pripada muzeju, galeriji ili drugoj sličnoj javnoj instituciji. Ako vlasnik građevine kao materijalizovanog primjerka djela arhitekture ima namjeru da vrši određene izmjene na građevini, obavezan je da preradu djela prvo ponudi autoru, ako je dostupan. Ako se izmene na građevini vrše prema djelu prerade koje nije sačinio autor, moraju se poštovati moralna prava autora. Autori djela za koja se, s obzirom na njihovu prirodu, može očekivati da će biti umnožavana za lične nekomercijalne potrebe na nosače zvuka, slike i teksta (književna, muzička, filmska i druga) imaju pravo na posebnu naknadu od uvoza, odnosno prodaje tehničkih uređaja i nosača zvuka, slike i teksta, koji su podobni za takvo umnožavanje. Solidarni dužnici naknade su uvoznik i prodavac tehničkih uređaja, odnosno nosača zvuka, slike i teksta. U slučaju umnožavanja autorskih djela fotokopiranjem ili sličnom tehnikom, pored prava na naknadu autor ima pravo i na naknadu od pravnog ili fizičkog lica koje pruža usluge fotokopiranja. Ova lica ne plaćaju naknadu za tehničke uređaje, nosače zvuka, slike i teksta ako su oni namenjeni izvozu. Autori mogu ostvariti svoje pravo na naknadu samo preko organizacije za kolektivno ostvarivanje autorskog i srodnih prava. U slučaju davanja na poslugu primjeraka autorskih djela, izuzev računarskih programa, od strane lica čija je to registrovana djelatnost, autor ima pravo na naknadu od tih lica. Ovo pravilo se ne primjenjuje prilikom davanja na poslugu:

1) bibliotečkog materijala u javnim bibliotekama;

2) građevina;

3) primjeraka dela primjenjenih umjetnosti, odnosno industrijskog dizajna.

To pravo može se ostvariti samo preko organizacije za kolektivno ostvarivanje autorskog i srodnih prava. [↑](#footnote-ref-58)
59. Cliavanne A. & Burst J. J.: *Droit de la proprietà industrielle*, Pariz, 1998. Cornish W. R.: *Intellectual property: patents, copyright, trade marks and allied rights*, London, 1996. Schimdt-Szalewski.: *Droit de la propriete industrielle*, Pariz, 1997. [↑](#footnote-ref-59)
60. Vesna Besarović*, Intelektualna svojina*, Beograd, 2000, str. 13. [↑](#footnote-ref-60)
61. Zakon o patentima Sl. list Crne Gore, br. 66/2008. [↑](#footnote-ref-61)
62. Zakon o pravnoj zaštiti dizajna (‘’Sl. List SCG’’, br. 61/2004). [↑](#footnote-ref-62)
63. Ne može da se zaštiti dizajn:

1) čije je objavljivanje ili upotreba protivna javnom poretku ili moralu;

2) koji povređuje autorsko pravo ili prava industrijske svojine drugog lica;

3) koji sadrži državni ili drugi javni grb, zastavu ili simbol, naziv ili skraćenicu naziva neke zemlje ili

 međunarodne organizacije, religiozne i nacionalne simbole, kao i njihovo podražavanje, osim po

 odobrenju nadležnog organa;

4) koji predstavlja lik nekog lica, osim uz izričitu saglasnost tog lica.

Dizajn koji predstavlja lik umrlog lica može da se zaštiti samo po pristanku njegovih roditelja, bračnog druga i djece. Dizajn koji predstavlja lik istorijske ili druge umrle znamenite ličnosti može da se zaštiti uz dozvolu nadležnog organa i pristanak njenih srodnika do trećeg stepena srodstva. [↑](#footnote-ref-63)
64. Po Predlogu Krivičnog zakona Crne Gore ‘’ko na svom proizvodu u prometu neovlašćeno upotrijebi, u cjelosti ili djelimično, tuđi prijavljeni, odnosno zaštićeni dizajn proizvoda, kazniće se novčanom kaznom ili zatvorom do tri godine. Ko neovlašćeno objavi ili na drugi način učini dostupnim javnosti predmet prijave tuđeg dizajna prije nego što je objavljen na način utvrđen zakonom, kazniće se novčanom kaznom ili zatvorom do jedne godine. Predmeti izvršenja krivičnog djela i predmeti koji su bili upotrebljeni ili namjenjeni za izvršenje krivičnog djela oduzeće se, a predmeti izvršenja krivičnog djela će se uništiti.’’ [↑](#footnote-ref-64)
65. ''Neosnovano se žalbom tuženog pobija navedena presuda zbog pogrešne primene materijalnog prava jer nije primenjena odredba člana 33. Zakona o žigovima koja daje mogućnost tuženom kao savesnom sticaocu firme, da istu koristi uprkos tome što sadrži reči iz koje se sastoji znak zaštićen žigom, a da pod svojom firmom stavlja robu i usluge u promet i da mu zbog toga nije potrebno nikakvo ovlašćenje od strane tužioca. Ovo stoga što u konkretnom slučaju za postojanje odgovornosti tuženog, a zbog povrede žiga tužioca nije bitna savesnost odnosno nesavesnost tuženog, već neovlaštena upotreba tuđih imena, firme, žiga oznake ili drugog spoljnog obeležja ako se time stvara ili može stvoriti zabuna na štetu drugog. Prema tome, u zakonom zaštićena obeležja jednog preduzeća spadaju naziv ili firma, robni ili uslužni žig, znak kvaliteta, znak porekla robe. Pri tome, je bitno da je tužilac prvi upotrebio navedeni naziv i za firmu prilikom registrovanja kao i da je navedeni žig upisan u registar žigova, i da je tuženi upotrebljavao takav naziv firme suprotno dobrim poslovnim običajima, što može da izazove zabunu na tržištu. Naime, svaka nova firma mora biti takva da se njena upotreba neće protiviti dobrim poslovnim običajima u privredi i da neće stvoriti kod kupca pometnju. Korišćenjem obeležja odnosno imena koje je isto ili slično sa imenom ili firmom tužilačkog preduzeća može se stvoriti zabuna u privrednom prometu u pogledu identiteta. Pri tome, se kao standard uzima prosečan potrošač koji sa normalnom pažnjom ne može da uoči razliku. Stoga u konkretnom slučaju pored pravila koja regulišu povredu žiga iz Zakona o žigovima, shodno odredbi čl. 49. st. 2. istog zakona koja propisuje da odgovornost za štetu zbog povrede žiga ne isključuje odgovornost za delo nelojalne konkurencije, to u ovom slučaju ima mesta i primeni navedenih odredaba o zabrani nelojalne konkurencije, koja upotreba firme od strane tuženog predstavlja navedeno delo, imajući u vidu da se u konkretnom slučaju pravila o zaštiti firme od nelojalne konkurencije i drugih vidova nedozvoljenog ponašanja može primeniti i na zaštitu žiga a shodno odredbama Zakona o trgovini.'' (Odluka Višeg trgovinskog suda u Beogradu od 18.10.2003. br. Pž.4747/02). ''Obim prava (član 31. Zakon o žigovima) Prema činjeničnom stanju utvrđenom u prvostepenoj presudi ispravama i nalazom veštaka, tužilac je nosilac žiga broj 41832, sa pravom prvenstva od 22.11.1995. godine u rečima "Negro je odžačar grla" sa grafičkim rešenjem, u kombinaciji određenih boja, za proizvode iz Međunarodne klasifikacije roba i usluga (bombone). Tuženi je iz M uvezao i u Jugoslaviji stavljao u promet bombone "Negro", proizvođača "N" iz Mađarske u pakovanjima kesicama koje su obeležene oznakama sličnim žigu tužioca, a koje oznake navedenog proizvođača nisu zaštićene u SRJ. Veštačenjem preko Saveznog zavoda intelektualnu svojinu, i to preko dva različita veštaka, utvrđeno Da je navedena sličnost tolika da predstavlja povredu tužiočevog žiga, pa je sud delimičnom presudom usvojio tužbeni zahtev kao u izreci, s tim da se o zahtevima za naknadu štete i za objavljivanje presude odluči konačnom presudom.'' (Odluka Višeg trgovinskog suda u Beogradu od 11.01.2001. br. 2641/02). ''Presudom Višeg privrednog suda potvrđena je presuda privrednog suda, kojom je tuženom zabranjeno da vrši povredu označenih robnih žigova tužioca. Određeno je objavljivanje presude u dnevnim listovima i tuženi je obavezan da plati tužiocu naknadu štete. Vrhovni sud Srbije, je našao da revizija tuženog nije osnovana. Naime, tužilac je u ovoj parnici tražio zaštitu zbog povrede robnih žigova. Prvostepeni sud je utvrdio, da je tužilac nosilac prava na ove žigove. Takođe je utvrđeno da je tuženi bez ovlašćenja posredovao u prodaji robe sa žigovima i znacima tužioca. Po stanovištu Vrhovnog suda, prodajom robe sa zaštićenim znacima tužioca, tuženi je neovlašćeno raspolagao označenim robnim žigovima i time povredio prava tužioca u smislu člana 118. Zakona o zaštiti pronalazaka, tehničkih unapređenja i znakova razlikovanja. Shodno tome, tužilac je prema članu 117. istog zakona ovlašćen da tužbom zahteva prestanak daljeg vršenja povrede njegovih zaštićenih žigova, a tuženi je prema istoj odredbi dužan da naknadi pričinjenu štetu, koju su sudovi pravilno odred ili. Tuženi u reviziji ukazuje da je od svog kupca dobio potvrdu, da se radi o originalnoj robi sa znakovima tužioca, te da je shodno tome bio u stvarnoj zabludi prilikom prodaje ove robe. Međutim, za građansko-pravnu zaštitu prava na žig dovoljna je i sama činjenica neovlašćene upotrebe tuđeg žiga, pa je nosilac prava ovlašćen da zaštitu traži i od učinioca koji je bio u stvarnoj zabludi'' (Odluka Vrhovnog suda Srbije od 08.06.1998. br. pRev. 132/95). ''Polazeći od navedenih činjenica nižestepeni sudovi su utvrdili da je tuženi povredio tužiočevo pravo korišćenja znaka zaštićenom žigom sa nazivom "ST GEORGE" i usvojio predlog za određivanje privremene mere. Odluke nižestepenih sudova su pravilne. Prema članu 1. stav 2. Zakona o žigovima, žig je pravo kojim se štiti znak koji u prometu služi za razlikovanje robe, odnosno usluga jednog fizičkog ili pravnog lica iste ili slične robe, odnosno usluge drugog fizičkog ili pravnog lica. Žig je pravo industrijske svojine i njegova osnovna funkcija je ukazivanje na poreklo proizvoda, odnosno proizvođača. Tužilac kao nosilac žiga, prema članu 31. Zakona o žigovima ima isključivo pravo da znak zaštićen žigom koristi za obeležavanje robe i da drugim licima zabrani da isti ili sličan znak neovlašćeno koristi za obeležavanje robe odnosno usluga. Kako je u prvostepenom postupku utvrđeno, predmetni fžemperi su nosili slovnu oznaku na kojoj su slova S i G velika, a ostala mala (St George) te da između te slovne oznake i znaka tužioca (ST GEORGE), postoji bitna sličnost. Takva kombinacija slova obuhvaćena je zaštitom u smislu odredbe člana 32. Zakona o žigovima. Prema navedenoj zakonskoj odredbi ako se znak zaštićen žigom sastoji iz reči i slova ili kombinacije reči i slova, zaštita obuhvata te reči i slova i kombinacije, ispisane ma kojim tipom slova u ma kojoj boji ili izražene na bilo koji drugi način. Nižestepeni sudovi su imajući u vidu opisanu bitnu sličnost između znaka tužioca i znaka koji je koristio tuženi, utvrdili da postoji povreda žiga pod kojom se u smislu člana 50. Zakona o žigovima smatra neovlašćeno korišćenje zaštićenog znaka. Kada su to utvrdili onda su pravilnom primenom odredbe člana 53. stav 3. Zakona o žigovima odredili privremenu meru oduzimanja sve robe sa zaštićenim znakom tužioca iz svih poslovnih objekata tuženog.'' ( Odluka Vrhovnog suda Srbije od 08.03.2003. br. pRev.119/02). [↑](#footnote-ref-65)
66. Zakon o žigovima (‘’Sl. List SCG’’ br. 61/2004, 7/2005). [↑](#footnote-ref-66)
67. Žigom se ne može zaštiti znak:

1) koji je protivan moralu ili javnom poretku;

2) koji po svom ukupnom izgledu nije podoban za razlikovanje robe, odnosno usluga u prometu;

3) koji isključivo predstavlja oblik određen prirodom robe ili oblik robe neophodan za dobijanje određenog tehničkog rezultata;

4) koji isključivo označava vrstu robe, odnosno usluga, njihovu namjenu, vrijeme ili način proizvodnje, kvalitet, cijenu, količinu, masu i geografsko porijeklo;

5) koji je uobičajen za označavanje određene vrste robe, odnosno usluga;

6) koji svojim izgledom ili sadržajem može da stvori zabunu u prometu u pogledu porijekla, vrste, kvaliteta ili drugih svojstava robe, odnosno usluga;

7) koji sadrži zvanične znakove ili punceve za kontrolu ili garanciju kvaliteta ili ih podražava;

8) koji je istovetan zaštićenom znaku drugog lica za istu ili sličnu vrstu robe, odnosno usluga;

9) koji je sličan zaštićenom znaku drugog lica za istu ili sličnu vrstu robe, odnosno usluga, ako ta sličnost može da stvori zabunu u prometu i dovede u zabludu učesnike u prometu;

10) koji je istovjetan ili sličan, za istu ili sličnu vrstu robe, znaku koji je poznat u Srbiji i Crnoj Gori u smislu člana 6bis Pariske konvencije o zaštiti industrijske svojine;

11) koji bez obzira na robu, odnosno usluge na koje se odnosi, predstavlja reprodukciju, imitaciju, prevod ili transliteraciju zaštićenog znaka, ili njegovog bitnog dijela koji je kod učesnika u prometu u Srbiji i Crnoj Gori nesumnjivo poznat kao znak visoke reputacije (u daljem tekstu: čuveni žig), kojim svoju robu, odnosno usluge obeležava drugo lice, ako bi se korišćenjem takvog znaka nelojalno izvlačila korist iz stečene reputacije čuvenog žiga ili bi se štetilo njegovom distinktivnom karakteru, odnosno reputaciji; [↑](#footnote-ref-67)
68. 12) koji svojim izgledom ili sadržajem povređuje autorska prava ili prava industrijske svojine;

13) koji sadrži državni ili drugi javni grb, zastavu ili simbol, naziv ili skraćenicu naziva neke zemlje ili

međunarodne organizacije, kao i njihovo podražavanje, osim po odobrenju nadležnog organa odnosne zemlje ili organizacije;

14) koji predstavlja ili podražava nacionalni ili religiozni simbol

 Sl. list Crne Gore, br. 48/2008. [↑](#footnote-ref-68)
69. V.M. Trimarchi, voce *Patrimonio* (noz. gen.), in *Enc. dir.* XXXII, Milano, 1982, str. 271. [↑](#footnote-ref-69)
70. Stanković-Vodinelić, *op cit,* str. 132 [↑](#footnote-ref-70)
71. «Revident s pravom ukazuje, da su temeljem odredbe čl. 1. i čl. 4. Zakona o spajanju općina s područja Gradske zajednice Zagreb i prestanka Gradske zajednice Zagreb («NN» br. 47/90) na njega s danom 1.1.1991. godine prešle sve nekretnine, sredstva, prava i obaveze bivše O.T – pa je slijedom toga on pravni sljednik tužene stranke u ovoj parnici koja je pstojala u vrijeme podnošenja tužbe, a prestala je postojati prije donošenja prvostepene presude. Univerzalna građansko-pravna suksecija – što je nesumljivo ovdje slučaj sa revidentom u odnosu na ranijeg tuženika – po shvaćanju ovog Vrhovnog suda dovodi ex lege do procesno-pravne sukcesije, naravno samo u pogledu prenosivih prava (što je ovdje u pitanju), a koju je sukcesiju revident sam prihvatio izjavljivanjem žalbe. Prema tome, revidenta odnosno žalitelja treba smatrati strankom u pogledu ovlaštenja glede izjavljivanja žalbe odnosno revizije (žalba je podnesena 7.8.1992. godine), jer je od 1.1.1991. godine postao univerzalni pravni nasljednik tuženika». (Odluka Vrhovnog suda Hrvatske, II Rev 3/1993-2). [↑](#footnote-ref-71)
72. "Prema utvrđenom činjeničnom stanju u obrazloženjima rešenja upravnih organa kao i na osnovu dokaza u spisima, utvrđuje se da je tužilac sa drugim ugovaračem zaključio ugovor o zajedničkom finansiranju izgradnje i to kao suinvestitori prema kome ugovoru su zajednički finansirali izgradnju privremenog montažnog objekta Tržnog centra "Zeleni Venac" a samim ugovorom su bliže precizirane obaveza strana ugovornica u pogledu zajedničkog finansiranja izgradnje poslovnog prostora. Po završetku izgradnje, u skladu sa članom 5. Ugovora, strane ugovornice su prema uloženim sredstvima izvršile podelu poslovnog prostora zaključenjem Aneksa ugovora, kojim ugovorom su ustvari izvršile razvrgnuće imovinske zajednice na način što je na tačno utvrđenom poslovnom prostoru utvrđeno pravo svojine svake od strana ugovornica. Iz ovako utvrđenih činjenica, po oceni Vrhovnog suda Srbije, pogrešno su upravni organi zaključili da je citiranim ugovorom tužilac prodao određeni poslovni prostor drugom ugovoraču i da kupoprodajna cena predstavlja vrednost ulaganja drugog izvođača na izgradnji čitavog poslovnog prostora. Suprotno ovakvom zaključivanju upravnih organa, Vrhovni sud nalazi da sticanje svojine na nepokretnosti putem Ugovora o zajedničkom finansiranju izgradnje tog poslovnog prostora ne predstavlja promet između suinvestitora zajedničke gradnje, pa ne postoji ni pravni osnov za plaćanje poreza na prenos apsolutnih prava iz člana 20. Zakona o porezima na imovinu ("Službeni glasnik RS" 43/94.54/99), zbog čega ni tužilac nije obveznik plaćanja ovog poreza iz člana 22. istog zakona. Strane ugovornice su svojinu na izgrađenim objektima stekle zajedničkim finansiranjem izgradnje pod uslovima i na način bliže utvrđenim zaključenim ugovorom, pa razvrgnuće imovinske zajednice po završenoj izgradnji utvrđivanjem svojine na realnim delovima nepokretnosti izgrađenog poslovnog prostora u korist svake od strana ugovornica prema uloženim sredstvima u finansiranju izgradnje, takođe ne predstavlja prenos apsolutnih prava u smislu citiranog propisa." (Odluka Vrhovnog suda Srbije od 22.11.2002 br. U. 1821/20). [↑](#footnote-ref-72)
73. nicolo, voce *Successione nei diritti,* in *Noviss. dig. it..,* XVIII, To­rino, 1971, str. 605.; salvaneschi, *Ristrutturazione delie banche pubbliche e suc­cessione nel processo,* in *Riv. dir. proc.* 1992, str. 455. Bigiavi, *Novazione e successione particolare nel debito,* Dir. e prat. comm., 1942, I, str. 71., str. 116.; Corrado, *I* *trasferimento del debito,* Riv. dir. priv., 1943, I, str. 139.; G. Stolfi, *Appunti sulla ed. successione particolare nel debito,* Riv. trim. dir. proc. civ., 1948, str. 733.; Rescigno, *L'assunzione dell'obbligo altrui,* Arch. giur., str. 141, 1951, str. 80.; *Studi sull'accollo,* Milano, Giuffrè, 1959; *Debito (successione nel),* Noviss. Dig. it., V, Torino, Utet, 1960, str. 191.; Cass. 3 gennaio 1958, Giur. it., 1958, I, 1, str. 311. [↑](#footnote-ref-73)
74. Cicu, *Le successioni* (parte generale), 2a ediz., Milano, Giuffrè, 1961 -Barassi, *Le successioni per causa di morte,* Milano, Giuffrè, 1944; Cariota-Ferrara, *Problemi di teoria generale nel diritto ereditario, Riv. dir***.** Civ., 1955, str. 14.; *Le successioni per causa di morte, I, parte gene­rale,* Napoli, Morano, 1961, str. 62; L. Coviello, *Diritto successorio,* Bari, Cacucci, 1962. [↑](#footnote-ref-74)
75. «Okolnost što je tuženik osnovan kao samostalno društvo za osiguranje, samo po sebi ne znači da tuženik nije u nekom pravnom odnosu sa osiguravajućim društvom Z.D., odnosno da nije preuzeo neke od njegovih obaveza prema osiguranicima, ali isto tako to ne znači da se zaključak sudova o postojanju obaveze tuženika u odnosu na predmetu policu osiguranja može temeljiti na dopisu Hrvatskog ureda za osiguranje, jer pitanje građasnkopravne sukcesije predstavlja materijalnopravno pitanje, koje se prosuđuje na osnovi činjenica ili propisa na kojima se ta sukcesija temelji. Zbog takve pogrešne pravne ocjene, ostale su nepotpuno utvrđene činjenice te okolnosti vezane za osnivanje tuženika, koje sadrži akt o osnivanju tuženika, odnosno okolnosti oko preuzimanja obaveza ispunjenja tražbina vjerovnika prema poslovnim jedinicama Z.D. iz ugovora o osiguranju». (Odluka Vrhovnog suda Hrvatske, Rev 787/2000-2). [↑](#footnote-ref-75)
76. «Izdvajanjem drugotuženika «L.» ZOIL u novu organizaciju i preuzimanjem prava i obaveza od prvotuženika u odnosu na određene ugovorne poslove natala je određena građanskopravna, ali singularna, sukcesija, koja međutim kao takva nema za posljedicu i procesnopravnu sukseciju, u kojem pak slučaju ne bi bio potreban pristanak drugotuženika kao novog tuženika na kojeg se proširuje tužba. Dakle drugtotuženik «L.» ZOIL nije univerzalni sukcesor privotuženika, jer provotuženik nije prestao postojati kao pravna osoba. Zato se u predmetnoj procesnoj situaciji radi o slučaju koji je propisan u čl. 196. st. 2. Zakona o parničnom postupku (a taj zakon se primjenjuje temeljem odredbe čl. 1. Zakona o preuzimanju Zakona o parničnom postupku kao zakon Republike Hrvatske – NN 53/91). Drugotuženik «L.» ZOIL je novi tuženik u parnici i na njega tužba može biti proširena samo uz njegov pristanak. Ako takva pristanak nema, a u ovom slučaju za sada ga nema, već naprotiv da se je tuženik protivio da primi «spor u ovoj fazi postupka» (str. 102 spisa), tada u odnosu na takva tuženika nema niti parnice». (Odluka Vrhovnog Suda Hrvatske Gž 16/1993-2). [↑](#footnote-ref-76)
77. Vettori, *Consenso traslativo e circolazione dei beni,* Milano, 1995. [↑](#footnote-ref-77)
78. Carpino, *Del pagamento con surrogazione, in Comm*. Scialoja e Branca (Art. 1201-12O5), 1988, e *Surrogazione (pagamento con), in* NDÌ, XVIII, str. 964; Buccisano, *La sur­rogazione per pagamento*, Milano, 1958; Merlo, *La surrogazione per pagamento*, Padova, 1933; Peronaci, *Surrogazione, in Enc. giur. ital*, XV. 3, Milano, s.a. (ma 1910), str. 868. [↑](#footnote-ref-78)
79. Kad stranka osiguravajuća organizacija isplati sumu osiguranja iz privrednog ugovora sa domaćim licem (uvoz), onda isplaćeni iznos ne može se po osnovu subrogracije potraživiti od osiguravajuće organizacije domaćeg lica jer sa njim nije ni u kakvom odnosu po ugovoru osiguranja a ne radi se o dejstvu ugovora prema trećem licu. Isplatom naknade iz osiguranja prelaze na osiguravača po samom zakonu, do visine isplaćene naknade, sva osiguranikova prava prema tuženom kao licu koje je odgovorno za štetu. Pravo tužioca kao osigurača prema tuženom kao odgovornom licu izvedeno je iz prava njegovog osiguranika, tako da tuženi kao treće lice prema kome je osiguravač istakao regresni zahtjev može da se brani prigovorima koji bi mogao i da ističe i prema osiguraniku. Osiguranik po osnovu kasko - osiguranja motornog vozila stiče subrogracijom pravo na naknadu osiguranja po osnovu obaveznog osiguranja od odgovornosti u prometu samo do iznosa osigurane sume isplaćene svome osiguraniku. Zakonskom subrogracijom regresni zahtjev ne gubi karakter zahtjeva za naknadu deliktne vanugovorne štete i karakter građanskog spora za naknadu štete po kauzalnom kriterijumu. [↑](#footnote-ref-79)
80. "U konkretnom slučaju iz spisa predmeta proizilazi da tužilac potražuje od tuženog isplatu regresnog duga u visini naknade isplaćene svom osiguraniku na ime vanugovorne štete, koju mu je prouzrokovalo lice osigurano od auto odgovornosti kod tuženog. Prema članu 939. stav 1. Zakona o obligacionim odnosima isplatom naknade iz osiguranja prelaze na osiguravača po samom Zakonu do visine isplaćene naknade sva osiguranikova prava prema licu koje je po ma kom osnovu odgovorno za štetetu (zakonska subrogacija). Citirani propis pretpostavlja štetu iz delikta a ne iz povrede ugovora o osiguranju, što znači da se po kauzalnom kriterijumu pretpostavlja građansko-pravni spor. Zakonskom subrogacijom regresni zahtev ne gubi karakter zahteva za naknadu deliktne vanugovorne štete i karaktera građanskog spora za naknadu te štete po kauzalnom kriterijumu. Prema tome neosnovano se žalbom ističe da se u konkretnom slučaju radi o privrednom sporu i da se može primeniti odredba člana 15. tačka 9. Zakona o sudovima kojim je predviđeno da privredni sudovi rešavaju sporove iz međusobnih privrednih odnosa, preduzeća i drugih pravnih lica." (Odluka Okružnog suda Kraljevo od 30.11.1999. br. G\. 27/99). [↑](#footnote-ref-80)