

## **ЗАБРАНА ПОНИЖАВАЈУЋЕГ ПОСТУПАЊА И КАЖЊАВАЊА**

Чланом 20 измена и допуна предлога закона је уведен нови члан 70А који забрањује понижавајуће поступање и кажњавање, а у функцији остваривања права детета на заштиту од насиља и испуњавање међународних обавеза Републике Србије да укине телесно кажњавање као воспитно средство у свим срединама у којима се дете налази. Потребно је, у складу са дефиницијом Комитета за права детета садржаном у Општем коментару број 8, прецизније одредити понашање које се сматра телесним кажњавањем, како би се избегло различито тумачење у погледу недоумица о тзв “блажим” облицима физичког кажњавања.

У том смислу је потребно иза става 1 члана 70А додати

### **Став 2**

Телесним кажњавањем, у смислу овог закона, сматра се свака употреба физичке силе према детету ради кажњавања којом се детету наноси бол, нелагодност или страх, без обзира на њен интензитет.

### **Став 3**

Телесно кажњавање нарочито обухвата ударање, шамарање, гурање, чупање, шутирање, омаловажавање, вређање и друге сличне радње којима се детету наноси бол. изазива страх или се дете доводи у окрутну или понижавајућу ситуацију.

### **Став 4**

Телесно кажњавање је без изузетка понижавајуће.

## **УОБИЧАЈЕНО БОРАВИШТЕ УСВОЈИТЕЉА**

Уобичајено боравиште није нормативно дефинисан појам у међународним конвенцијама, већ је кроз праксу међународних судова и централних органа еволуирао у концепт “центра животних интереса”. Република Србија као држава уговорница Хашке конвенције о међународном усвојењу из 1993. године овлашћена је да у оквиру имплементације конвенцијског појма уобичајеног боравишта уведе прецизније и строже критеријуме његовог утврђивања, обзиром да Конвенција не садржи његову дефиницију, већ га оставља као аутономни чињенични стандард који државе

операционализују у складу са принципом најбољег интереса детета и уз поштовање циља и сврхе Конвенције. Увођење прецизних критеријума за утврђивање уобичајеног боравишта усвојитеља не представља одступање од Хашке конвенције из 1993. године већ њену дозвољену имплементацију у оквиру националног права, обзиром да Конвенција не дефинише појам уобичајеног боравишта, па државе уговорнице задржавају дискреционо право да га прецизније одреде кроз објективне и проверљиве критеријуме, под условом да се на тај начин остварују циљеви Конвенције, а нарочито заштита најбољег интереса детета и спречавање злоупотреба у међународном усвајању.

У том смислу, појам “уобичајено боравиште усвојитеља” би могао бити дефинисан као посебан члан закона и то:

#### Члан 103А

У поступку међународног усвојења, уобичајено боравиште усвојитеља утврђује се на основу кумулативне оцене следећих критеријума:

- 1) стварно, физичко присуство усвојитеља на територији државе у којој се тврди да има уобичајено боравиште у трајању од најмање 12 месеци непосредно пре подношења захтева.
- 2) постојање трајног стамбеног аранжмана,
- 3) центар животних и породичних интереса у тој држави
- 4) пореска резидентност или друга званична евиденција о трајној вези са државом боравишта
- 5) континуитет професионалне и економске активности у тој држави.

#### Члан 103Б

Уобичајено боравиште усвојитеља не може се засновати на :

- 1) искључиво формалној пријави пребивалишта или боравишта без стварног боравка,
- 2) привременом боравку ради студија, рада на одређено време или другог ограниченог ангажмана,
- 3) боравку успостављеном ради испуњења услова за међународно усвојење,

4) боравку краћем од 12 месеци, осим уколико су сви остали критеријуми из члана 103А у потпуности и неспорно испуњени.

#### Члан 103В

Уобичајено боравиште доказује се нарочито:

- ✧ потврдом о пореској резидентности
- ✧ доказима о сталном становању (уговор о закупу, власнички лист, рачуни)
- ✧ доказима о запослењу или професионалној активности
- ✧ потврдом надлежног органа државе о стварном и трајном боравку.

### САГЛАСНОСТ ДЕТЕТА

Предлогом закона се брише старосна граница од 10 година за изражавање мишљења детета у судским или управним поступцима у којима се одлучује о његовом праву, али наведена граница остаје за заснивање хранитељства, при чему образложење предлога измена и допуна закона не садржи образложење за такву одлуку. Због тога предложено да се у члану 116 Породичног закона бришу речи “које је навршило 10 година живота”.

### БРАК

Предлог закона о изменама и допунама Породичног закона не садржи решења којима се уређује правни положај истополних заједница, иако таква потреба несумњиво постоји у савременом правном и друштвеном контексту и изостанак било каквог нормативног оквира за ове заједнице доводи до правне празнине, услед које лица која живе у стабилним заједницама живота остају без основне правне заштите — нарочито у области имовинских односа, наслеђивања, здравствене и социјалне сигурности. Такво стање није само питање законодавне политике, већ и питање правне једнакости и правне сигурности грађана.

Уставни основ за предлагање наведених измена садржан је одребама Устава Републике Србије којим се јемчи забрана дискриминације, право на поштовање приватног и породичног живота и посебна заштита породице. Устав Републике Србије дефинише брак као заједницу мушкарца и жене, али не искључује могућност законског уређења других облика заједнице живота, чиме се законодавцу оставља простор да, у складу са уставним начелима једнакости и заштите људских права уреди правни положај других заједница. Лица која живе у истополним заједницама нису у могућности да остваре основна права која произилазе из заједнице живота, нарочито у погледу имовинских односа, наслеђивања, социјалне и здравствене заштите, приступа правима из система осигурања, одлучивање у хитним медицинским стварима и тд. На тај начин, настаје правни вакуум који је несагласан са стандардима заштите људских права.

Поднетим амандманима предлаже се увођење регистрованог животног партнерства као посебног правног института којим се не задире у уставну дефиницију брака, већ се, поштујући уставна начела, попуњава постојећа правна празнина и уређује област која је у важећем праву у потпуности неуређена. Савремени европски стандарди јасно указују да истополне заједнице уживају заштиту као део породичног живота и захтевају да се обезбеди њихов правни оквир. Предложеним амандманима се лицима који живе у истополним заједницама обезбеђује минимум правне сигурности и једнакост третмана у основним животним питањима, а уједно отклања правна празнина и унапређује заштита достојанства и права грађана.

Предложено решење има упориште у међународним стандардима заштите људских права. Европска конвенција о људским правима у члану 8 јемчи право на поштовање приватног и породичног живота, док члан 14 забрањује дискриминацију у уживању права из Конвенције. У својој пракси, Европски суд за људска права је развио јасан стандард: у предмету *Oliari and Others v. Italy*<sup>1</sup>, утврђено је да непостојање правног оквира за признање истополних заједница представља повреду члана 8 Конвенције, у предмету *Fedotova and Others v Russia*<sup>2</sup> додатно је потврђено да државе имају позитивну обавезу да обезбеде правно признање и заштиту истополних парова, а

---

<sup>1</sup> *Oliari and Others v. Italy*, представка број 18766/11 и 36030/11, пресуда од 21. јула 2015

<sup>2</sup> *Fedotova and Others v Russia*, представка број 40792/10, 30538/14 и 43439/14, пресуда од 17. јануара 2023

у предмету *Schalk and Kopf v. Austria*<sup>3</sup> Суд је заузео став да истополне заједнице потпадају под појам „породичног живота“ у смислу члана 8 Конвенције. Додатно, Повеља Европске уније о основним правима у члану 7 гарантује поштовање приватног и породичног живота, док члан 21 изричито забрањује дискриминацију, укључујући и дискриминацију по основу сексуалне оријентације, а упоредноправна анализа показује да је регистровано животно партнерство афирмисан правни институт у великом броју европских држава, укључујући и оне које, попут Републике Србије, уставно дефинишу брак као заједницу мушкарца и жене. Тиме се потврђује да предложено решење није изузетак, већ део устаљене европске правне праксе.

У смислу напред наведеног, предлажемо да се у Породични закон Републике Србије уведе нова глава која ће дефинисати институт регистрованог животног партнерства.

### **Регистровано животно партнерство**

Регистровано животно партнерство је законом уређена заједница живота два пунолетна лица истог пола, која је заснована слободном вољом и регистрована пред надлежним органом.

Регистровано животно партнерство не представља брак у смислу Устава Републике Србије и одредбе овог закона не утичу на уставну дефиницију брака као заједнице мушкарца и жене.

Регистровано животно партнерство не заснива само по себи родитељски статус. Права и обавезе у односу на дете партнера могу се уредити у складу са законом којим се уређују усвојење и родитељско право, уз примену најбољег интереса детета.

Партнерство могу регистровати лица која:

-имају навршених 18 година живота

-способна су за расуђивање

---

<sup>3</sup> *Schalk and Kopf v. Austria*, представка број 30141/04, пресуда од 24. јуна 2010

- нису у браку и немају друго регистровано партнерство
- између којих нема законом прописаних сметњи сродства

Регистровано животно партнерство производи правна дејства у погледу:

- заједничког живота и узајамне помоћи
- имовинских односа партнера
- наследноправног положаја партнера
- пореских, социјалних и здравствених права
- права из пензијског и инвалидског осигурања
- права на одлучивање у хитним медицинским ситуацијама

На имовинске односе партнера сходно се примењују одредбе о заједничкој имовини брачних другова, ако партнери нису другачије уредили своје односе уговором.

Партнер има статус законског наследника у складу са законом којим се уређује наслеђивање, у истом наследном реду као брачни друг.

Забрањена је дискриминација лица по основу сексуалне оријентације у остваривању права из овог закона.

Регистрована животно партнерства и слични правни институти закључени у иностранству признају се у Републици Србији, ако су закључени у складу са правом државе у којој су настали.

Ако овим законом није другачије уређено, на регистровано животно партнерство сходно се примењују одредбе Породичног закона које се односе на имовинске и личне односе брачних другова, осим одредби које се односе на брак.