Kazensko procesno pravo

(izpiski iz knjige in zakona, 2002)

* sumarni kazenski postopek (str. 1, 89)
* prepoved reformacije in peius (str. 3, 13)
* ne bis in idem (str. 3, 72, 75)
* absolutio ab instantia (str. 7)
* inkvizicijska maksima (str. 7, 9, 36)
* audiatur et altera pars (str. 13)
* dokazna prepoved (str. 13, 35)
* prorogacija (str. 16)
* adhezijski postopek (str. 28)
* prejudicialna vprašanja (str. 29)
* in dubio pro reo (str. 35, 42)
* ekskluzivno pravilo (str. 37)
* kapciozna vprašanja (str. 39)
* sugestivna vprašanja (str. 39)
* solenitetna priča (str. 40)
* promisorična prisega (str. 41)

**KAZENSKO PROCESNO PRAVO**

L i t e r a t u r a :

* Dušan Požar: Osnove kazenskega procesnega prava (1991)
* Bayer: Jugoslavensko krivično procesno pravo (Zagreb, 1960, lastni prevod)
* Zakon o kazenskem postopku (1994 + spremembe 1998, 1999, 2000 in 2001)
* Kazenski zakonik RS (1994 + spremembe 1999)

KP je celota dejanj, ki jih sistematično opravljajo državni organi in drugi udeleženci v primeru verjetnosti (utemeljenega suma), da je bilo storjeno k.d., da bi se ugotovilo, ali je bilo res storjeno, ali ga je storil obdolženec in ali so po predpisih kaz. prava podani pogoji, da se storilcu izreče kaz. sankcija. Dejanja organov (sodišče, DT, organ za notranje zadeve) in drugih oseb (obdolženec, priča, oškodovanec, zagovornik itd.) so pravno normirana – to so *procesna dejanja* (procesno dejanje je voljno dejanje /aktivno ali pasivno/ procesnega udeleženca z dol. procesnim učinkom in je normirano s procesnim pravom).

**Temeljne vrste kazenskega postopka:**

1. *redni ali splošni k.p.* ® za k.d., za katera je predpisana kazen nad 3 leta zapora, opravlja se z vsemi formalnostmi in z upoštevanjem vseh načel, ki jih pozna naše procesno pravo, razdeljen je na več stadijev.
2. *skrajšani ali sumarni k.p*. ® za k.d., za katera je predpisana denarna kazen ali zapor do 3 let, nima vseh formalnosti kot reden k.p., njegova struktura je bolj enostavna (predvsem nima stadija preiskave).
3. *k.p. proti mladoletnikom* ® za mladoletnike in osebe, ki so storile k.d. kot mladoletniki in v času sojenja niso dopolnile 21 let, iz posebnih razlogov so določeni odmiki od načel, ki veljajo za redni k.p.
4. *posebni (nepravi) k.p.* ® v njih se ne razpravlja (ali pa le posredno) o kaz. odgovornosti in ne izrekajo kazni. Njihov namen je drugačen od namena k.p., vendar pa je vselej v zvezi s storitvijo k.d. (npr. postopek za uporabo varnostnih ukrepov, za izbris sodbe, za mednarodno pravno pomoč…)

**STADIJI KAZENSKEGA POSTOPKA**

K.p. ima svojo zgradbo ® praviloma prehaja skozi več razvojnih stopenj – stadije k.p. Vsak stadij je strogo ločen, je posebna celota in ima svojo posebno nalogo oz. poseben namen. Z izpolnitvijo svoje naloge stadij prispeva h končnemu cilju k.p. – rešitvi vprašanja, ali je bilo storjeno k.d., ali je obdolženec storilec in ali so podani pogoji, da se storilcu izreče kaz. sankcija. Praktičen pomen delitve na stadije: od stadija postopka so pogosto odvisne pravice in dolžnosti posameznih procesnih subjektov (npr. DT ima v preiskavi nekatere drugačne pravice od tistih, ki jih ima na gl. obravnavi; zagovornik obdolženca pa ima na gl. obravnavi širše pravice kot v preiskavi).

STADIJI REDNEGA KAZ. POSTOPKA:1.pripravljalni postopek (preiskava)

2. obtoževanje z morebitno kontrolo obtožbe

3. gl. obravnava s sodbo

4. dostava sodbe zaradi izvršitve kaz. sankcije

5. stadij pravnih sredstev

ZKP govori o *predhodnem postopku*, ki zajema: predkazenski post. (postopek s kaz. ovadbo) + preiskavo + stadij obtoževanja z morebitno kontrolo obtožbe.

Ni nujno, da gre vsak k.p skozi vse te stadije (predpisani so za redni k.p.). Npr. lahko pride do ustavitve postopka v stadiju preiskave ali stadiju obtoževanja, ali odpade pritožbeni postopek (če upravičenci ne vložijo pritožbe). Ob zakonsko določenih pogojih lahko DT vloži obtožbo brez preiskave (odpade ta stadij) → k.p. se tu začne s stadijem obtoževanja.

Vsi stadiji ne potekajo pred enakim sodiščem (1-4 stadij pred sodiščem I. st, 5 stadij pred sodiščem II. st.).

V posameznem stadiju razlikujemo določene *faze postopka*, za katere so značilna posebna procesna dejanja in določeni odnosi med strankami (pravice in dolžnosti) in s temi zvezan določen položaj procesnih subjektov. Tako ločimo npr.:

* v stadiju preiskave: fazo uvedbe preiskave, fazo izvedbe in fazo končanja preiskave;
* v stadiju gl. obravnave: fazo priprave gl. obravnave ("vmesni postopek") + in več faz v poteku gl. obravnave v ožjem smislu (zaslišanje obdolženca, dokazni post., beseda strank, izdaja sodbe, razglasitev sodbe…);
* v stadiju pritožbenega postopka: postopek s pritožbo pri sodišču I. st., dostava pritožbe in spisa DT, izdaja odločbe sodišča II. st., pismena izdelava in dostava sodbe…

**Razmerje do KMP:** kaz. pravo v ožjem smislu označujemo kot *materialno* zato, ker normira (predpisuje) k.d. ter pogoje in vsebino pravice do izrekanja kaz. sankcije oz. ker urejuje kaznivost (določa, katero ravnanje je k.d.). KPP pa predpisuje postopek, v katerem se ugotavlja, ali obstajajo pogoji, ki jih KMP določa za porabo kaz. sankcije. KPP obstoji zato, da se lahko uveljavijo predpisi KMP – zato si KPP ne moremo zamisliti brez KMP, ki je njegova vsebina.

**Razmerje do kriminalistike:** to je veda (znanost) o sredstvih in metodah odkrivanja k.d. in njihovih storilcev. Gre za sredstva in metode naravnih in tehničnih znanosti ter za določena izkustvena pravila, s pomočjo katerih se opravljajo konkretne naloge pri iskanju dokazov o k.d. in storilcu. Predmet kriminalistike so torej pravila naravnih in tehničnih znanosti in izkustvena pravila, medtem ko so predmet KPP kot znanosti pravna pravila o procesnih dejanjih in procesnih odnosih. Pravne predpise KPP morajo procesni organi obvezno uporabljati, medtem ko pravila kriminalistike zanje niso obvezna.

V I R I

* *Zakon o* *kazenskem postopku* (1994 + spremembe 1998, 1999, 2000, 2001) – glavni vir
* *ustava RS* – veliko določb se neposredno ali posredno nanaša na k.p. in ureditev organov javnih služb, ki delujejo v tem postopku (npr. določbe za odvzem prostosti, o odreditvi in trajanju pripora…)
* *organizacijski (ureditveni) zakoni*, ki urejajo organizacijo in pristojnosti drž. organov, ki sodelujejo v k.p. (Zakon o sodiščih, Zakon o državnem tožilstvu, Zakon o odvetništvu, Zakon o državnem pravobranilstvu, Zakon o policiji…)
* procesne določbe iz *mednarodnih pogodb* in *običajne norme mednarodnega prava* (v njih so urejene t.i. procesne imunitete, mednarodnopravna pomoč in ekstradicija – izročitev)

V E L J A V N O S T

**Krajevna:** KPP je omejeno na teritorij države in je pri nas izključno pravo (naši procesni organi smejo uporabljati samo naše pravo; *lex fori*). Domače procesne predpise morajo uporabljati tudi takrat, ko vodijo postopek po zaprosilih tujih sodišč in zanje opravljajo procesna dejanja. Tuji drž. organi ne uporabljajo SLO KPP, pač pa uporabljajo rezultate procesne dejavnosti naših organov, kadar ti dajejo tujim sodiščem kazenskopravno pomoč.

**Časovna:** Kazenskoprocesni zakon se začne uporabljati z dnem, ko začne veljati in preneha s potekom njegove veljavnosti. Sicer veljajo za veljavnost enaka pravila kot za druge zaklone, le *vacatio legis* je običajno daljši (ne 8 dni od objave!). Ob spremembi novi procesni zakon popolnoma nadomesti (razveljavi) starega (abrogira). Izjeme so lahko le za nekatere tekoče zadeve (*abrogacijska klavzula* v "prehodnih in končnih določbah").

**Osebna:** Predpisi KPP se v k.p. uporabljajo zoper katerokoli osebo (državljana SLO ali tujca), ki pred našimi procesnimi organi odgovarja za k.d. Načeloma se postopek lahko vodi zoper vsako osebo, za katero je verjetno, da je storila k.d. pri nas, ali v tujini in so podani pogoji, ki jih naš KZ zahteva, da se po njem kaznuje. K.p. ne morejo voditi le zoper osebe, ki uživajo določeno imuniteto (kazensko ali procesno).

* **kazenska imuniteta:** izključuje kaznivost za izraženo mnenje in glasovanje v telesu (sodni senat, parlament).
* **procesna imuniteta:** ne zadeva vprašanja kaznivosti, pomeni le procesno oviro za uvedbo in potek k.p. ali za odreditev pripora zoper osebe, ki so je deležne. Ne nanaša se na k.d., ki so predmet kaz. imunitete, ampak na druga k.d. Vsebina te imunitete je v tem, da oseba, ki je je deležna:

- ne more biti priprta brez dovoljenja telesa, katerega član je,

- zoper njo se ne more začeti postopek brez dovoljenja telesa, katerega član je, če se sklicuje na imuniteto.

Vsebina procesne imunitete se nekoliko razlikuje, če je bila oseba zalotena pri težjem k.d. – takrat se lahko pripre in zoper njo začne postopek brez dovoljenja telesa, vendar mora procesni organ o svojem ukrepu obvestiti predstavnika telesa (telo odloči, ali naj se postopek nadaljuje oz. ali naj sklep o priporu ostane v veljavi). Telo lahko vzpostavi procesno imuniteto tudi osebi, ki se nanjo ni sklicevala, če je to potrebno za opravljanje njene funkcije.

Procesna imuniteta ne oprošča kaz. odgovornosti za storjeno k.d. Če se pridobi dovoljenje, se k.p. lahko uvede in storilec je lahko kaznovan. Če preneha mandat, preneha tudi imuniteta in postopek se lahko izvede. Zastaranje kaz. pregona ne teče v času, ko velja procesna imuniteta, pretrga pa se z vložitvijo zahteve procesnega organa, da se dovoli pregon. Procesna imuniteta tudi ne varuje pred izvršitvijo kaz. sodbe, ki je izrečena v postopku, ki je tekel pred nastankom procesne imunitete.

* Pri nas jo imajo: predsednik RS, poslanci in sodniki (za nekatere velja za vsa k.d., za druge pa samo za tista, ki jih storijo pri izvrševanju funkcije – *funkcionalna imuniteta*). Lahko se nanaša na cel k.p. ali le na posamezne procesne institute (pripor, preiskava prostorov…).
* Po mednarodnem pravu jo imajo tudi: tuji poglavarji in šefi držav, diplomatski predstavniki, člani njihovih družin in uradnega spremstva, predstavniki OZN in drugih MO (osebe, ki uživajo t.i. eksteritorialno pravo; *diplomatska* in *konzularna imuniteta*).

**Razlaga KPP:** možna je *analogija* (v nasprotju s KMP), ni pa dovoljena tam, kjer jo želi zakon s taksativnim naštevanjem izključiti (npr. naštete absolutne kršitve ZKP). V primeru dvoma se uporabi za obdolženca ugodnejša rešitev (*"in dubio pro reo"*).

Pravila ZKP naj zagotovijo, da se nihče, ki je nedolžen, ne obsodi, storilcu k.d. pa izreče kazenska sankcija ob pogojih, ki jih določa KZ in na podlagi zakonitega postopka.

**Domneva nedolžnosti:** Kdor je obdolžen kaznivega dejanja (k.d.), velja za nedolžnega, dokler njegova krivda ni ugotovljena s pravnomočno sodbo.

**Odvzem prostosti** (4.čl.)**:** Za odvzem prostosti osumljencu šteje vsaka omejitev prostosti, ki pomeni prisilno pridržanje. Oseba, ki ji je vzeta prostost, mora biti takoj obveščena o razlogih za odvzem prostosti (v materinem jeziku ali jeziku, ki ga razume). Takoj mora biti poučena, da ni dolžna ničesar izjaviti, da ima pravico do takojšnje pravne pomoči zagovornika, ki si ga sama izbere, in o tem, da je pristojni organ na njeno zahtevo dolžan o odvzemu prostosti obvestiti njene najbližje. Osumljenec ima pravico do zagovornika od odvzema prostosti dalje. Če si ga ne more zagotoviti sam glede na svoje gmotne razmere, mu ga na njegovo zahtevo in stroške države postavi organ za notranje zadeve, če je to v interesu pravičnosti.

**Zaslišanje:** Obdolžencu se mora že pri prvem zaslišanju povedati, katerega dejanja je obdolžen in kaj je podlaga za obdolžitev. Omogočiti se mu mora, da se izjavi o vseh obremenilnih dejstvih in dokazih ter da navede tista dejstva in dokaze, ki so mu v korist. Obdolženec se ni dolžan zagovarjati in odgovarjati na vprašanja. Če se zagovarja, ni dolžan izpovedati zoper sebe ali svoje bližnje ali priznati krivde.

**Jezik:** Kaz. postopek teče v slovenskem jeziku. Če je pri sodišču v uradni rabi tudi italijanski ali madžarski jezik, lahko teče postopek tudi v tem jeziku. Tožbe, pritožbe in druge vloge se sodišču podajajo v slovenskem jeziku (lahko pa tudi v ital. in madž., če je v uradni rabi pri sodišču). Stranke, priče in drugi udeleženci v postopku imajo pravico uporabljati svoj jezik (pri preiskovalnih in drugih sodnih dejanjih, na gl. obravnavi). Zagotovljeno je prevajanje sodnega tolmača. Lahko se odpovejo prevajanju, če znajo jezik, v katerem teče postopek (v zapisnik je treba zapisati, da so bile poučene in kaj so izjavile).

Nihce ne sme biti preganjan in kaznovan zaradi k.d., za katero je bil s pravnomocno sodno odlocbo oprošcen ali obsojen ali je bil k.p. zoper njega pravnomocno ustavljen ali je bila obtozba zoper njega pravnomocno zavrnjena. (10.cl.)

**Prepoved reformacije in peius:** Pravnomočna sodna odločba se sme spremeniti v postopku z izrednimi pravnimi sredstvi samo v obsojenčevo korist.

**Rehabilitacija:** Kdor je bil neupravičeno obsojen za k.d. ali mu je bila neutemeljeno odvzeta prostost, ima pravico biti rehabilitiran, pravico do povrnitve škode in druge pravice, ki jih določa zakon.

**Uvedba kazenskega postopka:** Uvede se na zahtevo upravičenega tožilca (DT-državni tožilec, zasebni tožilec). Če DT spozna, da ni razlogov za uvedbo ali nadaljevanje k.p., lahko stopi na njegovo mesto oškodovanec kot tožilec ob pogojih, ki jih določa zakon.

**POGLAVITNI ZGODOVINSKI TIPI K.P.**

Celotni dosedanji zgod. razvoj je prinesel 3 temeljne vrste ali tipe (značilne oblike) k.p.: akuzatorni, inkvizicijski in mešani. K.p. kateregakoli zgod. obdobja katerekoli dežele je mogoče podrediti enemu od njih. Zamenjava med njimi je potekala z dolgotrajnim in postopnim preraščanjem ene oblike postopka v drugo. Pri tem so se v novem postopku vselej ohranjale neke sestavine izginulega postopka, zato te postopke redko najdemo v njihovi "čisti" obliki.

1. akuzatorni (obtožni) postopek
2. inkvizicijski (preiskovalni) postopek
3. mešani postopek

**1. AKUZATORNI (OBTOŽNI) POSTOPEK**

**Zgodovinski pregled:** najdemo ga že v stari Grčiji in v posameznih razdobjih rimske procesne zgodovine (rimska država je zelo razvila civilno pravo, zato je bil obtožni postopek precej podoben pravdnemu postopku). V primitivni obliki, prepredeni z iracionalnimi dokaznimi sredstvi, ga srečamo tudi v državah zgodnjega srednjega veka, ko se nemočna državna oblast ni mogla sistematično boriti zoper kriminaliteto. V kontinentalni Evropi je bil potisnjen v ozadje s pojavom inkvizicijskega postopka (13. stol.), v Angliji pa se je še naprej postopoma razvijal in se v obdobju meščanskega liberalizma razširil v države, ki so svoj pravni red gradile po angleškem vzoru. V anglosaškem pravnem sistemu obstaja še danes (vendar se pred njim opravijo policijske poizvedbe, ki imajo izrazito inkvizicijsko naravo; akuzatornost pa je okrnjena tudi na gl. obravnavi, kjer se obdolženec lahko spremeni v dokazno sredstvo, če se ponudi sodišču za pričo v svoji stvari).

**Osnovne značilnosti:**

* postopek v celoti poteka kot pravni spor 2 strank pred pasivnim sodiščem (ta spor samo nadzira in o njem odloča).
* stranki v postopku: tožilec (*actor*) in obdolženec (*reus*).
* brez zahteve upravičenega tožilca se spor ne more začeti, a mora se ustaviti, če tožilec odstopi od pregona;
* ***položaj tožilca:*** opravlja vse aktivnosti, ki spadajo v funkcijo pregona, opredeljuje obremenilna dejstva in jih mora dokazati (dokazno breme) + izvaja tudi dokaze, ki so v prid obtožbi (dokazi obtožbe).
* ***položaj obdolženca****:* strogo je določen z njegovim položajem procesne stranke, ki se upira tožilcu in opravlja funkcijo obrambe. Opredeljuje razbremenilna dejstva in ima glede njih dokazno breme. Z raznimi procesnimi dejanju (npr. z navzkrižnim izpraševanjem) lahko pobija dokaze obtožbe, pred sodiščem mora izvesti obrambne dokaze (če jih je ponudil). Ker skupaj s tožilcem izvaja dokaze, ne more biti hkrati tudi sam dokazno sredstvo (zato ta postopek ne pozna zasliševanja obdolženca o k.d.). Edino vprašanje, ki se mu sme postaviti je, ali šteje obtožbo za utemeljeno (kriv/nekriv) ® če meni, da je obtožba utemeljena, se šteje, da ne nasprotuje dejstvom, na katerih sloni in jih zato ni treba ugotavljati – določi se kazen.
* ***položaj sodišča:*** značilen je pasiven položaj, od katerega sta povsem izločeni funkciji pregona in obrambe (ti sta zaupani procesnim strankam), odloča le o dopustnosti procesnih dejanj strank (še to praviloma na njihovo pobudo), ni dolžno sodelovati pri dokazovanju (to je procesna dolžnost strank), po končani razpravi mora izdati odločbo o tem, ali je obdolženec kaz. odgovoren in če je, odločiti o kaz. sankciji. V teoriji je razširjeno mnenje, da pasiven položaj sodišča zagotavlja njegovo objektovnost.
* ***dokazni sistem:*** veljal je *racionalni dokazni sistem* (dejstva se dokazujejo na osnovi izkustvenih pravil in logičnim sklepanjem), dokazna sredstva: izpovedba priče, razni predmeti in listine. Obdolženec ni dokazno sredstvo, ker je stranka.
* Le v obtožnih postopkih starih germanskih in slovanskih držav, ki so vzniknile na ruševinah rimskega cesarstva, je veljal *iracionalni dokazni sistem* – dokazovanje je temeljilo na mistično religioznih predstavah, dokazna sredstva so bila npr. t.i. *ordalije* ("božje sodbe"), sodni dvoboj, prisežniki itd. V iracionalnem obtožnem postopku srednjeveških držav pa je dokazno breme praviloma nosil obdolženec.

**Pomen postopka:** vsebuje močne demokratične elemente. Z vidika varstva človekovih pravic je položaj obdolženca bolj ugoden kot v drugih postopkih. V okviru tega postopka so se uveljavila načela javnosti, kontradiktornosti, ustnosti in neposrednosti izvedbe dokazov. Tudi kadar postopek vsebuje pripravljalni stadij, ta poteka v obliki pravnega spora strank in z namenom zbrati gradivo za odločitev, ali naj se obdolženec sploh postavi pred sodišče (vloži obtožnica). Temeljna pomanjkljivost: sodišče ni dolžno zbirati procesnega (dokaznega) gradiva, tudi prepoved zaslišanja obdolženca o k.d. povzroča težave in vpliva na učinkovitost zatiranja kriminalitete.

»»»»»

**AKUZATORNI KAZENSKI POSTOPEK** (Bayer)

Pomembna značilnost tega postopka je, da se odvija v obliki spora dveh enakopravnih strank (tožilec, obtoženec) pred sodiščem, ki spor rešuje. Spor pred sodiščem sproži **tožilec** s tožbo, s katero toži konkretno osebo zaradi konkretnega k.d. in zahteva, da sodišče obtoženca kaznuje. Brez tožbe upravičenega tožilca se ta postopek ne more začeti.

V različnih zgodovinskih obdobjih in v različnih vrstah akuzatornega (*accusator* – tožilec) postopka kot upravičeni tožilec nastopa različni subjekt. Včasih se zanj smatra oseba, ki je oškodovana s k.d. (sistem privatne tožbe – ta je obstajal npr. v primitivnem srednjeveškem slovansko-germanskem kaz. postopku), včasih pa kot tožilec nastopa katerikoli državljan (*quivis ex populo*, sistem popularne tožbe – obstajal je v rimskem k.p. v dobi republike, danes pa v angleškem k.p.). V akuzatornem postopku čistega tipa zelo redko srečamo javni (državni) organ kot tožilca (državnega tožilca).

V čistem akuzatornem postopku, če tak postopek temelji na racionalni osnovi, je tožilec dolžan dokazati utemeljenost tožbe, t.j. da je obtoženi storil k.d., za katero je obtožen. Tožilec nosi dokazno breme. Če tožilec ne uspe dokazati, kar je dolžan, mora sodišče obtoženca oprostiti v smislu principa: *"actore non probante reus absolvitur"* (če tožilec ne dokaže, se obtoženec oprosti). Funkcija tožilca se imenuje funkcija pregona.

Druga stranka v postopku je **obtoženec**. To je oseba, za katero tožilec v tožbi trdi, da je storila določeno k.d., in za katero zahteva od sodišča, da jo kaznuje. V čistem akuzatornem postopku je obtoženec popolnoma enakopravna stranka tožilcu. Obtoženec ima samo eno samo dolžnost – da se spusti v proces, ki je sprožen proti njemu (po potrebi se v to prisili – vendar samo s prisilno privedbo na sodišče). Obtoženec mora na poziv priti na sodišče in tam odgovoriti na tožbo – izjavi, ali smatra tožbo za utemeljeno ali ne (več ni potrebno). Tožilec in sodišče nista pooblaščena, da obtožencu postavljata kakršnakoli druga vprašanja (razen tistega, da se izjavi o utemeljenosti tožbe). To je ena glavnih katakteristik čistega akuzatornega postopka, po kateri se razlikuje od inkvicijskega postopka.

V pogledu procesnega prava je obtoženec popolno enakopraven s tožilcem. Sodišču lahko daje kakršnekoli izjave, lahko prizna utemeljenost obtožbe, lahko se brani kakorkoli hoče (celo z molkom), lahko predlaga dokaze za obrambo (sodišče jim mora na razpravi dovoliti), če se nanašajo na dejstva, ki jih je treba ugotoviti v k.p.

Če teža dokazovanja leži na tožilcu, obtoženec ni dolžan dokazovati, da ni kriv (ima pa pravico to dokazovati), dejansko pa je prisiljen v tako dokazovanje kadar meni, da je tožilec uspel prepričati sodišče v resničnost svojih navedb. Funkcija obtoženca se imenuje funkcija obrambe.

Funkcija **sodišča** je razsodba med strankama, t.j. odločanja ali je treba ugoditi obtožbi in obtoženca razglasiti za krivega in ga kaznovati ali pa ga oprostiti obtožbe. Da bi sodišče lahko odločilo, mora izvesti razpravo, na kateri se izvedejo vsi dokazi, ki jih predlagajo stranke in stranke tudi razpravljajo o njih.

Značilen je objektiven položaj sodišča. Sodišče ne more po lastni iniciativi začeti k.p., ampak ga lahko začne samo na iniciativo (tožbo) tožilca. Če bi namreč sodišče dajalo iniciativo za začetek k.p., bi moralo biti že v trenutku dajanja te iniciative (= še pred sojenjem) do neke mere prepričano, da je obdolženec kaz. odgovoren, to pa bi bistveno zmanjšalo sposobnost sodišča za objektivnost. Nadalje se objektivnost sodišča kaže v tem, da stranke same predlagajo dokaze (ne sodišče). To pravilo je v sodobnem akuzatornem postopku postavljeno v tem smislu, da iniciativa dokazovanja leži na strankah, vendar pa sodnik lahko tudi po lastni iniciativi izvede dokaze, ki jih smatra za potrebne. Če stranke resno vzamejo svoje interese, pa sodišče zelo redko izvede dokaz, ki ga nobena od strank ni predlagala. Na razpravi je strankam prepuščeno zaslišanje prič in ne sodišču (tako je bilo tudi v rimskem kaz. postopku v dobi republike, in je danes v Angliji).

Objektivni položaj je do neke mere privedel do pasivnosti sodišča v pogledu nekaterih važnih funkcij v k.p. (iniciativa za začetek k.p., iniciativa za zbiranje dokazov, izvajanje dokazov na razpravi).

Z n a č i l n o s t i p o s t o p k a:

1. **javnost:** razprave so javne in se jih lahko udeležuje vsak meščan. To omogoča meščanom vpogled v način delovanja pravosodja s strani državnih sodišč.
2. **ustnost:** ustno razpravljanje strank, v razvitejših akuzatornih postopkih so tudi ustna podajanja vseh dokazov pred sodiščem. Tako lahko navzoči meščani spremljajo tok razprave (to ne bi bilo mogoče pri pismenem postopku).
3. **neposrednost dokazov:** dokazi se na razpravi podajo neposredno (ne berejo se zapisniki o izvajanju teh dokazov pred razpravo).
4. **kontradiktornost:** vsa procesna dejanja se (če je le mogoče po naravi stvari) opravljajo v prisotnosti obeh strank, ki imata pravico in možnost, da zastopata svoje interese in izražata svoja stališča.

Če se v akuzatornem postopku neke konkretne države pred razpravo vodi pripravljalni postopek (preiskava), z namenom, da se odloči ali bo tožilec obdolženca sploh obtožil in ga s tem postavil pred sodišče, kot tudi da se pripravi eventuelna razprava pred sodiščem – ima tudi tak pripravljalni postopek akuzatorni karakter. Lahko se začne samo na zahtevo upravičenega (pooblaščenega) tožilca in se sestoji iz enakopravnega razpravljanja in podajanja dokazov strank pred sodiščem.

V zgodovinskem razvoju pa je čisti akuzatorni k.p. poleg vseh pozitivnih lastnosti pokazal tudi svoje velike slabosti. S postavljanjem obtoženca v zelo ugoden procesni položaj ta postopek ne ščiti samo po krivem obtožene meščane (nedolžne), ampak tudi prave krivce, ki jim omogoča, da procesne pravice izkoristijo za izigranje pravosodja. To je razlog, zakaj je čisti akuzatorni postopek zelo redek v sodobnem času.

»»»»»

**2. INKVIZICIJSKI (PREISKOVALNI) POSTOPEK**

**Zgodovinski nastanek:** ta postopek je pravo nasprotje akuzatornemu. Razvil se je iz cerkvenega (kanonskega) kaz. prava v 13. stol. (najprej v posvetnih k.p. italijanskih mest, od tam pa se je razširil po vsej Evropi, razen v Angliji). Največji vzpon je dosegel v času absolutne monarhije, saj je združen z razvojem kapitalističnih odnosov v fevdalni družbi, okrepitvijo kraljevske oblasti, nastankom centralizirane, absolutistične in policijske države. Postopoma je v celoti izpodrinil akuzatorni postopek v vseh evropskih deželah do konca 14. stol. Po francoski revoluciji (1789) so začele zakonodaje v evropskih deželah ta postopek pospešeno opuščati in na njegovo mesto je prišel *mešani k.p.*

**Osnovne značilnosti:**

* je uradovanje sodnih organov v primeru verjetnosti, da je bilo storjeno k.d.
* ne obstajajo stranke (temeljna teoretična razlika od akuzatornega postopka).
* v rokah sodišča so vse 3 temeljne procesne funkcije (obtožba, obramba, sojenje). Funkcija obtožbe: sodišče začne postopek, preiskuje in presodi kaz. zadevo.
* deli se na 2 dela: preiskavo in sojenje.
* glavni stadij tega postopka je preiskava (*inquisitio*). Stadij sojenja je samo konec preiskave (njen privesek).

**Potek postopka:**

* **preiskava:** z njo se začne postopek. Preiskavo opravi preiskovalec (*inkvirent*), prične jo po uradni dolžnosti, ko na kakršenkoli način izve za k.d. Na začetku preiskave zoper obdolženca (*inkvizita*) odredi preiskovalni zapor, ki je vedno obligatoren (razen za najlažja dejanja). Preiskovalec sam zbira in izvaja dokaze (zaslišuje obdolženca, priče in izvedence), da bi zadevo toliko razjasnil, da bi se lahko izrekla sodba o obdolženčevi kaz. odgovornosti (racionalni dokazni sistem).
* **tortura (mučenje):** procesno pravo je predpisovalo, koliko in kakšnih dokazov je potrebnih za razsodbo (za težja k.d. ni moglo priti do obtožbe, če obdolženec dejanja ni priznal) – zato je pravo dajalo možnost s torturo prisiliti obdolženca k priznanju. O mučenju ni mogel odločiti inkvirent, temveč je odločal sodni senat – ta je na predlog inkvirenta dovolil mučenje, če obdolženec v preiskavi ni priznal dejanja, bil pa je obremenjen z zadostnimi indici.
* **seja sodnega senata:** po končani preiskavi je preiskovalec predal spis sodnemu senatu, ki je bil pristojen izreči sodbo. Senat ni opravil obravnave, ampak je odločal na seji, na kateri inkvirent ni sodeloval. Sodbo je izrekel na podlagi spisa, ki ga je napravil inkvirent, ko je v preiskavi o vsakem zaslišanju sestavil poseben zapisnik (pismenost postopka). Senat je smel pri sojenju upoštevati samo to, kar je bilo v spisu (*"quod non est in actis non est in mundo"* – kar ni v spisu, ne obstaja). Obtoženca in prič sploh ni videl, temveč je sodil na podlagi zapisnikov o njihovih zaslišanjih v preiskavi.
* **izrek sodbe:** sodni senat je lahko izrekel obsodilno ali oprostilno sodbo ali sodbo, s katero so obdolženca le začasno oprostili (*absolutio ab instantia*) ® še vedno pa je ostal sumljiv, da je storil k.d. (njegov pravni položaj je bil negotov, saj se je postopek zoper njega lahko vsak čas znova začel).

**Pomen postopka:** osnovni pomanjkljivosti: zelo neugoden položaj obdolženca (objekt postopka) + združitev vseh procesnih funkcij v rokah državnega organa, ki zbira procesno gradivo. Sodba se je izrekla brez neposredne ocene dokazov, postopek je bil pismen in v celoti tajen (pri procesnih dejanjih so smeli biti navzoči le udeleženci postopka). Pozitivni pridobitvi: uvedba *načela oficialnosti* (uradnosti) kaz. pregona (brez tega si danes ne moremo predstavljati zatiranja kriminalitete s pomočjo kaz. pravosodja) + uvedba *instrukcijske* ali ***INKVIZICIJSKE MAKSIME*** – pravila, da ima sodišče pravico in dolžnost zbirati dokazno gradivo in izvajati dokaze, ki so potrebni za izdajo sodbe. Sodobni k.p. večine držav vsebuje tudi druge elemente, ki izvirajo iz inkvizicijskega postopka (npr. pravica sodišča zasliševati obdolženca, tajnost preiskave itd).

**"INKVIZITORSKI" POSTOPEK:** pa je postopek katoliške cerkve za boj proti krivoverstvu (hereziji), ki so ga vodili inkvizitorji kot posebni papeževi sodniki. Ta postopek se je razlikoval tudi od rednega cerkvenega k.p., ki so ga za verska k.d. in za duhovnike vodili škofi. Uveden je bil v 13. stol. v tistih deželah, v katere je papež pošiljal inkvizitorje zaradi preprečevanja krivoverstva. Ta posebna cerkvena sodišča imenujejo tudi "cerkvena inkvizicija" ali na kratko "inkvizicija".

Po procesni strukturi je postopek pripadal tipu cerkvenega inkvizicijskega postopka, vendar s številnimi spremembami. Najvažnejši spremembi: popoln odvzem pravice do obrambe in brezobzirna uporaba torture (ki se v kanonskem pravu sploh ni dovoljevala) Tako je postopek postal eden najslabših, kar jih pozna zgodovina. Inkvizitorska sodišča so bila pristojna za razmeroma veliko število verskih deliktov. Poleg **herezije** (ločinski nauk, ki se loči od uradne dogme) in **shizme** (razkola, delitve, cepitve vere) so inkvizitorji zelo kmalu razširili svojo pristojnost tudi na delikt čarovništva (magije). Najhujša kazen, ki so jo lahko izrekli, je bila dosmrtna ječa. Če pa so menili, da ta kazen ne zadošča, so obsojenca predali posvetni oblasti (to je v praksi pomenilo smrt na grmadi).

»»»»»

**INKVIZICIJSKI KAZENSKI POSTOPEK** (Bayer)

je čisto nasprotje akuzatornemu k.p. Za razliko od akuzatornega k.p., ki ima komplicirano konstrukcijo spora enakopravnih strank pred sodiščem, ki rešuje ta spor, pa se inkvizicijski k.p. lahko okarakteritzira kot enostavno uradovanje sodnih organov v primeru verjetnosti, da je storjeno k.d., z namenom, da se ugotovi, ali je to k.d. res storjeno, kdo ga je storil in da se storilcu dodeli kazen, ki je predvidena v materialnem kaz. pravu. Inkvizicijski postopek se deli na 2 glavna dela: preiskavo in sojenje (srednjeveška lat. beseda *inquisitio* – preiskava).

**1/ preiskava:** vodil jo posebni preiskovalec – **inkvirent**, ki je začel preiskavo, ko je na kakršenkoli način izvedel, za verjetnost, da je bilo storjeno k.d., ki ni neznatnega pomena. Na začetku preiskave je inkvirent zaprl obdolženca – **inkvizita** v preiskovalni zapor, ki je bil v vsakem primeru obligatoren (ta je bil obligatoren tudi v nekaterih akuzatornih k.p., npr. v angleškem – vendar se je tu obdolženec največkrat lahko spustil na prostost proti jamstvu). V preiskavi je inkvirent izpraševal obdolženca in priče z namenom, da se primer v tolikšni meri razjasni, da se lahko odloči o kaz. odgovornosti obdolženca. Pri vseh težjih k.d. se praktično ni moglo odločiti o krivdi, če inkvizit ni priznal krivde, zato si je moral inkvirent z vsemi sredstvi prizadevati, da bi od obdolženca dobil priznanje. V ta namen je imel na razpolago **torturo** (mučenje). Če inkvizit v preiskavi ni hotel prostovoljno priznati krivde, ta pa mu ni bila dokazana z vsaj dvema pričama (očividcema) in ga je bilo treba po mnenju inkvirenta mučiti (ker je bilo veliko indicev za k.d.) – tedaj je moral inkvirient predati predmet sodišču, da odloči, ali se obdolženec postavi pod torturo. V preiskavi je imel obdolženec pravico podati svojo obrambo, ki jo je moral dokazati. V inkvizicijskem postopku nekaterih evropskih držav je v določenem zgodovinskem obdobju obdolženec moral imeti zagovornika, ki je imel omejene pravice.

**2/ sojenje:** vsa opravljena dejanja so morala biti zapisana in opisana v zapisniku. Zapisniki o preiskovalnih dejanjih in o morebitnih sodnih odločitvah med preiskavo so sestavljali spis predmeta (*acta*). Po zaključeni preiskavi je inkvirent dostavil celoten spis sodnemu svetu, ki je bil pooblaščen, da razsodi o inkvizitovi kaz. odgovornosti. Sodišče je razsodilo izključno na podlagi spisa (inkvirent pri tem ni imel pravice sodelovati). Kar ni bilo v spisu, za sodišče ni obstajalo (*quod non est in actis non est in mundo* – kar ni v spisih, ne obstaja). Sodišče ni videlo ne obtoženca, ne prič, temveč samo zapisnike o njihovih izpovedbah v preiskavi. Sodišče je lahko izreklo obsodilno ali oprostilno sodbo, lahko pa tudi sodbo, s katero se inkvizit "izpusti iz sojenja" (*absolutio ab instantia*) ® v tem primeru se inkvizit ni razglasil niti za krivega niti za nedolžnega. Na prostost je bil izpuščen, ker ni bilo dovolj dokazov za obsodbo, vendar je še naprej ostal sumljiv, da je storil k.d. Njegov pravni položaj je bil zelo negotov, ker se je postopek proti njemu lahko vsak čas spet začel, on pa se ni mogel braniti z ugovorom, da je stvar že pravnomočno rešena.

RAZLIKE MED AKUZATORNIM IN IKVIZICIJSKIM POSTOPKOM

1. Pri akuzatornem so funkcije pregona, obrambe in sojenja razdeljene in vsaka od njih zaupana posebnemu procesnemu subjektu (prednost pred inkvizicijskim). V inkvizicijskem postopku pa ima inkvirent, ki vodi najvažnejši del postopka, v rokah funkcijo pregona (postopek se začne na njegov predlog) in obtožbe med celotno preiskavo. Obdolžencu so bile dane zelo majhne možnosti obrambe, od inkvirenta pa se je pričakovalo, da v preiskavi zastopa tudi obdolženčevo obrambo. Pri tem pa je moral inkvirent izvršiti svojo najvažnejšo funkcijo: zbrati vse potrebne dokaze o kaz. odgovornosti obdolženca. Kumulacija funkcij v rokah inkvirenta je glavna slabost inkvizicijskega postopka. Ni bil dovolj sposoben za objektivnost, saj je:

* postopek začel na lastno pobudo (že v začetku je bil torej v precejšnji meri prepričan v obdolženčevo

kazensko odgovornost);

* med preiskavo vzdrževal kaz. pregon.

1. V inkvizicijskem postopku ni strank (pri akuzatornem postopku stranki: tožnik, obtoženec). Obdolženec se med preiskavo nahaja nasproti državnemu organu, ki izvršuje vse funkcije, ki jih v akuzatornem postopku med preiskavo vršita tožilec in sodišče, delno pa ima tudi funkcijo obrambe.
2. Pismenost postopka: Sodišče ne ocenjuje dokazov neposredno, temveč preko spisa preiskave (v akuzatornem postopku: načelo neposrednosti). To je tudi pomanjkljivost tega postopka v primerjavi z akuzatornim.
3. Popolna tajnost postopka: procesnim dejanjem ne more noben prisostvovati, navzoče so samo osebe, ki sodelujejo pri teh dejanjih. Ta postopek torej ni mogel javnosti dajati takega zaupanja kot akuzatorni (javni).
4. Tortura: v inkvizicijskem postopku se je vse do konca zgodovinskega obdobja tega postopka proti obdolžencu legalno sprejemalo kruto mučenje (tortura), da bi se na ta način s pomočjo priznanja, pridobljenega s torturo, "odkrila resnica" o njegovi kaz. odgovornosti. Torturo so brez priznanja prenesli samo najbolj telesno in duševno vzdržljivi obdolženci – rezultat spremembe tega drastičnega sredstva skozi stoletja je bil ta, da so mnogi nedolžni bili težko mučeni in obsojeni na smrt, medtem ko so mnogi vzdržljivejši krivci pobegnili kazni. Do ekstremnega absurda je pripeljalo sprejetje torture v procesih proti čarovnicam, ki so jih skozi stoletja masovno vodili v skoraj vseh evropskih državah. V teh zloglasnih procesih so s pomočjo strašne torture dobivali priznanja (potrebnih za obsodbe) tisočih žena, za popolnoma izmišljene, fantastične zločine čarovništva (magije).

Kljub vsem svojim negativnim stranem je inkvizicijski k.p. za svoj čas pomenil napredek v zgodovinskem razvoju načina postopanja proti storilcem k.d. Postopek je intenzivno razvil načelo, da je država dolžna sistematično skrbeti, da bodo storilci k.d. kaznovani in da to ne sme prepustiti slučaju. V ta namen se ne sme prepustiti oškodovancu (kot je bilo to v obdobju pred inkvizicijskem k.p.) da odloči, ali bo tožil storilca k.d. ali ne, temveč mora obstajati državni organ, ki bo po uradni dolžnosti pričel postopek (ko na kakršenkoli način zve, da je verjetno, da je storjeno k.d.). Ta državni organ (inkvirent v inkvizicijskem postopku) začne in vodi postopek ne glede na to, ali oškodovanec to želi ali ne.

Načelo oficialnosti k.p.: storilci k.d. se preganjajo po uradni dolžnosti (*ex officio*), k.p. se začne in vodi po uradni dolžnosti. To načelo je tudi v mešanem k.p.

**3. MEŠANI KAZENSKI POSTOPEK**

**Zgodovinski nastanek:** inkvizicijski postopek je ostal nedotaknjen vse do konca 18. stol. (javno mnenje mu vse do konca 17. stol. ni nasprotovalo, strogo pravosodje se je štelo za dobro pravosodje – kljub torturi in drugim pomanjkljivostim je veljal za potrebno strogost). Javno mnenje se je spremenilo šele v 2. pol. 18. stol., ko so se spremenile družbene in kulturne razmere. V ospredje je vedno bolj prihajalo vprašanje osebnih in političnih pravic državljana in vprašanje svobode osebnosti in njeno razmerje do države (to pa je zadevalo tudi področje kaz. pravosodja). Javno mnenje je kritiziralo negativne strani inkvizicijskega postopka (zlasti tajnost sojenja, tortura, samovoljnost v postopku in sodne zmote). Vse to je v Franciji pripeljalo do prvih reform še pred začetkom revolucije (1788 ukinjena tortura), po revoluciji pa leta **1808** do **Zakonika o kazenski preiskavi** (Code d'instruction criminelle), ki je prototip vseh sedanjih zakonikov o kazenskem postopku evropskih kontinentalnih držav (te so v 19. stol. reformirale svoj dotedanji inkvizicijski postopek). V zakoniku je prvič prišel do veljave tip mešanega k.p. Nekateri temeljni elementi zakonika so pridobitve trajne vrednosti in so sprejeti v zakone mnogih evropskih držav.

**Pojem in temeljne značilnosti:** ni ga lahko definirati, ker ni zgrajen na enotnem načelu, temveč je rezultat sinteze dveh nasprotnih: načela inkvizicijskega in načela akuzatornega postopka. V mešanem postopku se prepletajo elementi obeh postopkov. Osnovna značilnost: na I. st. se deli predvsem v 2 temeljna dela: *pripravljalni postopek* (preiskava; tu prevladujejo elementi iz inkvizicijskega postopka) in *glavno obravnavo z izdajo in objavo sodbe* (na gl. obravnavi so elementi iz obeh postopkov). Med njiju pa se vključuje še tretji, prehodni del: *postopek obtoževanja z morebitno kontrolo obtožbe*.

**Potek postopka:**

* **pripravljalni postopek:** v glavnem je zgrajen po vzoru preiskave v inkvizicijskem postopku (brez torture). Njegov namen je, da sum o storjenem k.d. s preiskovanjem toliko razjasni, da se lahko odloči, ali naj bo v konkretnem primeru neka določena oseba pred sodiščem obtožena za določeno k.d. ali se bo postopek ustavil + da se pripravi gradivo za sojenje na gl. obravnavi (če pride do nje). Postopek se začne po uradni dolžnosti (ne glede na voljo oškodovanca). Iniciativo za postopek lahko daje samo poseben organ (**DT**), ki ima v rokah kaz. pregon. Funkcija pregona je ločena od funkcije ugotavljanja dejstev ali preiskovanja – to opravlja **preiskovalni sodnik** (v nekaterih državah ti funkciji nista vselej ločeni in obe opravljajo isti organi ® objektivnost vodenja postopka tu ne more biti zagotovljena). Preiskovalni sodnik lahko zaslišuje obdolženca. Pripravljalni postopek je tajen (npr. v mnogih deželah pri zasliševanju obdolženca ne moreta biti navzoča niti njegov zagovornik niti DT – razen če je ta pristojen za opravljanje preiskave).
* Obdolženčeva pravica do obrambe v pripravljalnem postopku je v razl. evropskih državah razl. omejena. To velja zlasti za njegovo pravico do vpogleda v spis lastne kaz. zadeve (popolna seznanitev z obremenilnimi dokazi) in pravico, da brez nadzora komunicira s svojim zagovornikom (če je v priporu). Te omejitve opravičujejo s potrebo, da se prepreči obdolžencu z zlorabo svojih pravic obrambe izigrati preiskavo. Vendar pa se mu mora dati priložnost, da navede svojo obrambo, ki se mora preiskusiti. V pripravljalnem postopku se morajo zbrati tudi dokazi, ki jih je obdolženec navedel v svojo obrambo.
* **vmesni stadij:** v njem pristojni organ (upravičeni tožilec) na osnovi gradiva (zbranega v pripravljalnem postopku) odloči, ali bo obdolženec obtožen in izročen sodišču v sojenje ali pa bo postopek ustavljen.
* **glavna obravnava:** če je obdolženec obtožen in izročen sodišču (v sojenje), preide postopek v stadij gl. obravnave.
* đ *akuzatorni elementi:* sodišče izda sodbo na osnovi razprave, ki jo opravi sodeči senat v kontradiktornem postopku s sodelovanjem obeh strank (temeljni akuzatorni element). Stranki navajata svoja stališča in predlagata dokaze za ugotavljanje dejstev, na katera se sklicujeta. Vsaka stranka ima pravico izpodbijati navedbe in trditve nasprotne stranke, podati svojo presojo vseh izvedenih dokazov in predlagati sodišču tako končno odločbo, ki jo je po njeni presoji treba sprejeti. Sam obtoženec ima neomejene procesne možnosti za obrambo. Nadaljnji akuzatorni elementi: načela javnosti, ustnosti in neposredne ocene dokazov.
* đ *inkvizicijski elementi:* čeprav je institut gl. obravnave prevzet iz akuzatornega k.p., je njena organizacija v mešanem k.p. pod velikim vplivom idej, ki izvirajo iz inkvizicijskega postopka (to najbolj pride do veljave v položaju sodišča, zlasti predsednika senata). Dokazovanje (ena najvažnejših funkcij na razpravi) ima sodišče povsem v svojih rokah (inkvizicijska maksima) ® njegova naloga je, da razišče in ugotovi dejansko stanje, ki bo podlaga njegovi sodbi (stranke mu s svojimi predlogi pri tem samo pomagajo). Sodišče sprejema dokazne predloge strank samo, če meni, da so smotrni za ugotovitev odločilnih dejstev. Pri tem ima povsem proste roke za izvedbo tudi takšnih dokazov, ki jih nobena od strank ni predložila. Obdolženca, priče in izvedence zaslišuje najprej sodišče (predsednik senata), šele nato dobijo to pravico stranke. Nadaljnji element, prevzet iz inkvizicijskega postopka: pravica sodišča, tožilca in zagovornika, da obdolženca zaslišujejo (izprašujejo). V čistem akuzatornem postopku nimajo te pravice niti sodišče, niti stranke. V mešanem k.p. obdolženec ni dolžan odgovarjati na vprašanja (ki mu jih postavljajo sodišče, tožilec, zagovornik).

»»»»»

**MEŠANI AKUZATORNO-INKVIZICIJSKI KAZENSKI POSTOPEK** (Bayer)

Kazenski postopki današnjih evropskih kontinentalnih držav sodijo v t.i. mešani k.p., ki je kombinacija elementov obeh postopkov. Prototip skoraj vseh današnjih zakonikov o kaz. postopku evropskih kontinentalnih držav je francoski ***Code d'instruction criminelle*** (Zakonik o kazenski preiskavi) iz leta 1808, ki je bil s kasnejšimi spremembami veljaven v Franciji vse do 2.3.1959. V tem zakoniku je prvič prišel do izraza tisti tip mešanega k.p., ki ga danes srečujemo skoraj v vseh kontinentalnih državah (poleg Francije predvsem v Italiji, Nemčiji, Belgiji, Švici – op. podatek iz leta 1960). Francoski zakonik iz l. 1808 sicer ni prvi v zgodovini naredil tip mešanega k.p., vendar pa se od njega dalje šteje moderna oblika tega postopka, kot ga srečujemo v večini evropskih kontinentalnih držav. Postopek tega francoskega zakonika je rezultat sinteze dveh antitez: elementov inkvizicijskega k.p., kot je bil v Franciji pred francosko revolucijo (1789) in akuzatornega k.p., ki so ga po angleškem vzoru vnesli francoski revolucionarji z zakonikom iz l. 1791. Zakonik iz l. 1808 je bil vzor zakonodajalcem drugih evropskih držav, ko so v 19. stol. reformirale svoj dotedanji inkvizicijski k.p. v eri demokratizacije družbenega življenja. Nekatere osnovne postavke tega zakonika se lahko smatrajo za trajne vrednosti, saj so vsebovane v zakonih več evropskih držav, kjer veljajo že dolgo časa. Tudi kaz. pravo nekdanje YU je sprejelo nekatere od teh principov.

Definirati tip mešanega k.p. ni tako enostavno kot prejšnja dva (je rezultat sinteze obeh nasprotujočih si postopkov). Postopek se deli na dva osnovna dela: pripravljalni postopek (preiskava) in glavno obravnavo s sprejetjem in razglasitvijo sodbe. Med njiju se vključuje še tretji, prehodni del: postopek obtoževanja z morebitno kontrolo obtožbe.

**1/ Pripravljalni postopek (preiskava):** v glavnem je zgrajen po vzoru preiskave inkvizicijskega k.p., seveda brez torture (ta je bila v Evropi ukinjena še v obdobju inkvizicijskega k.p., v kontinentalnem delu Hrvaške je bila ukinjena 1776). Postopek se začne na predlog državnega organa, ko na kakršenkoli način zve, da obstaja verjetnost, da je bilo storjeno k.d. Postopek se načeloma torej začne po uradni dolžnosti (ne glede na voljo oškodovanca). Tu pride do izraza načelo oficialnosti k.p. Organ, ki daje pobudo za začetek pripravljalnega postopka, v mnogih državah ni pooblaščen, da sam opravlja ta postopek. Funkcija pregona (zahteva za začetek pripravljalnega postopka in zastopanje interesa pregona med pripravljalnim postopkom) je ločena od funkcije preiskovanja – vsaka je zaupana svojemu državnemu organu. Funkcijo pregona vrši državni tožilec, funkcijo preiskovanja pa preiskovalni sodnik (v nekaterih državah ti dve funkciji nista ločeni – obe vršijo isti organi). Delitev funkcij pa zagotavlja objektivnost organa, ki vodi pripravljalni postopek (akuzatorni element). Ostali elementi so vzeti iz inkvizicijskega k.p. S preiskavo se:

* odloči, ali bo v določenem primeru določena oseba obtožena za določeno k.d. ali pa se bo postopek ustavil,
* pripravi material za sojenje na gl. obravnavi, če pride do nje (zbiranje dokazov, zaslišanje obdolženca).

Pripravljalni postopek je tajen (ne morejo biti navzoči: državljani in pri posameznih dejanjih postopka tudi ne vsi subjekti, ki sicer sodelujejo v pripravljalnem postopku). V različnih evropskih državah je v pripravljalnem postopku obdolženčeva pravica obrambe različno omejena (predvsem pravica obdolženca, da vidi spis svojega predmeta in se spozna z obremenilnimi dokazi). Te omejitve in tajnost postopka tudi proti udeležencem se opravičujejo s potrebo, da se prepreči, da obdolženec izigra preiskavo z zlorabo pravice obrambe.

Pred sodišče pa se lahko postavi samo tisti obdolženec, ki je obremenjen z dovolj dokazi, da je zelo verjetno, da ga bo sodišče obsodilo. Vrednost dokazov obtožbe se lahko oceni samo, če se primerjajo z dokazi obrambe. Zato se morajo v pripravljalnem postopku zbrati tudi dokazi, ki jih je obdolženec navedel v svojo obrambo.

**2/ Postopek obtoževanja:** po zaključku pripravljalnega postopka nastopi vmesna faza, v kateri pristojni organ na osnovi zbranega gradiva odloči ali bo obdolženec obtožen ali pa se bo postopek ustavil. Če je obdolženec obtožen in predan sodišču, preide postopek v naslednji stadij (glavna obravnava).

**3/ Glavna obravnava:** v pripravljalnem postopku prevladujejo elementi, vzeti iz inkvizicijskega postopka, na gl. obravnavi pa v veliki meri pridejo do izraza elementi enega in drugega postopka. Kot osnovni akuzatorni element gl. obravnave je treba vzeti okoliščino, da sodišče ne odloči na temelju rezultata pripravljalnega postopka, na zasedanju senata, na katerem so navzoči samo člani sodišča (tako kot v inkvizicijskem k.p.), ampak sodišče odloči na temelju razprave (kontradiktornost), v kateri poleg sodišča obe stranki podajata svoja mnenja in predlagata dokaze. Na razpravi ima vsaka stranka pravico, da pobija navedbe nasprotne stranke, da se izjasni o vseh izvedenih dokazih in predlaga sodišču, kakšno končno odločitev naj sprejme. Obtoženec ima neomejene procesne možnosti obrambe.

Načelo javnosti in ustnosti ter neposredne ocene dokazov: elementi, vzeti iz akuzatornega k.p.

Najvažnejši inkvizicijski element na gl. obravnavi prihaja do izraza v položaju sodišča (predvsem predsednika senata).

V čistem akuzatornem k.p. je vsa pobuda v rokah strank: same predlagajo dokaze, zaslišujejo "svoje" priče in izvedence, nasprotna stranka pa jih ima pravico "kontra zaslišati". Glavna funkcija sodišča je, da pazi, da se stranke v svojem medsebojnem razpravljanju pred sodiščem držijo predpisov (ki urejujejo to razpravljanje) in da se pri samem dokazovanju ravnajo po predpisih o dokazovanju. Sodišče intervenira samo, da vzdržuje disciplino na razpravi in sprejme odločitve, ki jih je tekom razprave potrebno sprejeti zaradi upravljanja s postopkom.

Povsem drugačna je slika pri mešanem postopku (glede funkcije sodišča): eno od najvažnejših funkcij na razpravi – dokazovanje – ima sodišče popolnoma v svojih rokah. Sodišče mora sámo raziskati dejansko stanje, na podlagi katerega bo izdalo odločbo, dokazni predlogi strank mu pri tem samo pomagajo. Sodišče pri tem lahko izvede tudi tiste dokaze, ki jih ni predlagala nobena od strank. V prvi vrsti sodišče izprašuje obtoženca, priče in izvedence, šele nato lahko te osebe izprašajo stranke. Načelo, da na gl. obravnavi sodišče raziskuje resnico o dejstvih, na katerih bo zasnoval svojo odločitev, se v teoriji imenuje **preiskovalna** ali **inkvizicijska maksima** (ta je prevzeta iz inkvizicijskega k.p., kjer sploh ni strank in je zato samo po sebi razumljivo, da sodišče raziskuje dejstva).

Pravica sodišča, tožilca in zagovornika, da izprašujejo obtoženca (element, prevzet iz inkvizicijskega k.p.): v čistem akuzatornem k.p. niti sodišče niti stranke nimajo te pravice. V mešanem k.p. obtoženec ni dolžan odgovarjati na vprašanja, ki mu jih na razpravi postavljajo sodišče, tožilec in zagovornik. Sodišče nima možnosti, da obtoženca v to prisili (v inkvizicijskem postopku pa je imel to možnost).

Odločba sodišča temelji samo na osnovi tistih dokazov, ki so bili izvedeni na gl. obravnavi.

»»»»»

**TEMELJNA NAČELA KAZENSKEGA POSTOPKA**

**1/ NAČELO OFICIALNOSTI** (*postopek po uradni dolžnosti*)**:** država (družba) s svojimi organi začne in vodi k.p. izključno v družbenem interesu, ne glede na to, ali oseba, ki je s k.d. morda oškodovana, to želi ali ne. Ta funkcija je v večini držav zaupana posebnemu drž. organu – državnemu tožilcu (DT). Zgodovinsko izvira iz inkvizicijskega k.p. (kaz. pregon so začenjali in vodili sodni organi, z opuščanjem inkvizicijskega procesa pa se je pobuda za začetek postopka prenesla na DT). To načelo je tudi kriterij za delitev k.d. na 2 skupini in sicer na k.d., za katera se storilec preganja:

1. *po uradni dolžnosti* (večina k.d.),
2. *na zasebno tožbo* (manjše število k.d.) ® ta k.d. pomenijo izjemo od načela oficialnosti (zasebne tožbe ni v postopku proti mladoletnikom)

**2/ NAČELO LEGALITETE KAZ. PREGONA:** DT je dolžan začeti in vzdrževati kaz. pregon, če so podani dokazi, da je bilo storjeno k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti. Razlika: načelo oficialnosti razmejuje pravico do kaz. pregona med državo (družbo) in oškodovancem, načelo legalitete pa opredeljuje le aktivnost subjekta, ki v imenu države (družbe) uresničuje kaz. pregon. DT nima pravice presojati, ali je smotrno, da se uvede k.p. ® če so podani zakonski pogoji, ga mora uvesti. DT po svoji presoji ocenjuje, ali obstajajo zadostni dokazi in če obstajajo, mora začeti kaz. pregon. Načelo je torej obveznost za državno tožilstvo in garancija, da se bo zakon uporabljal za vse državljane enako. (larifari – v praksi ni tako)

NAČELO LEGALITETE KAZ. PREGONA: DT je dolžan začeti kaz. pregon, če je podan utemeljen sum, da je storjeno k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti (če zakon ne določa drugače).

Načelo je omejeno pri k.d., ki se preganjajo z dovoljenjem. Pri nekaterih k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti, je lahko v KZ določeno, da je za pregon potrebno poprejšnje dovoljenje pristojnega drž. organa (DT ne more zahtevati preiskave in ne vložiti tožbe, če ne predloži dokaza o danem dovoljenju, npr. pri delegatski imuniteti).

Načelo legalitete velja tudi med postopkom, DT pa lahko odstopi od pregona, če zanj ni več pogojev (**načelo mutabilitete**). Ponekod o nadaljevanju in prenehanju pregona odloča sodišče (**načelo imutabilitete**).

**OPORTUNITETNO NAČELO** (načelo primernosti, prikladnosti) je nasprotje legalitetnega načela. Organ pregona je pooblaščen uvesti k.p. (ne dolžan, čeprav obstajajo zakoniti pogoji za pregon). V svetu se običajno obe načeli kombinirata tako, da to načelo velja za lažja k.d. (npr. v Franciji). Pri nas je izjemoma v veljavi v postopku proti mladoletnikom, ko gre za lažja k.d. (DT ne zahteva k.p., če meni, da postopek ne bi bil smotrn, čeprav obstajajo dokazi, da je mladoletnik storil k.d.).

**3/ NAČELO AKUZATORNOSTI IN KONTRADIKTORNOSTI:** skupaj se obravnavata, ker se dopolnjujeta.

Načelo akuzatornosti v ožjem smislu: funkcija pregona je ločena od funkcije sojenja (in ugotavljanja dejstev v preiskavi) ® zaupana je posebnemu procesnemu subjektu – tožilcu (*accusator*). To ločevanje privede do 2 pomembnih posledic:

1. k.p. je v svojem obstoju vezan na zahtevo tožilca, da se začne pregon ® brez take zahteve se ne more začeti, mora pa se ustaviti, če se dana zahteva umakne (*nemo judex sine actore*).
2. postopek se sme voditi samo zoper osebo, na katero se zahteva nanaša in samo za k.d., opisano v zahtevi.

Načelo akuzatornosti v širšem smislu: od funkcije sojenja sta ločeni funkcija pregona in funkcija obrambe (vsaka se zaupa posebnemu subjektu) – proces dobi naravo pravnega spora 2 strank pred sodiščem. Ločitev funkcij ni absolutna (npr. položaj sodišča na gl. obravnavi ® zbira dokazno gradivo, izvaja dokaze, skrbi tudi za obdolženčevo obrambo).

Načelo kontradiktornosti: pravica stranke, da se izjavi o procesnih dejanjih nasprotne stranke, preden procesni organ (ki vodi postopek) na osnovi procesnih dejanj ali zaradi njih izda odločbo. Načelo je pri nas dosledno izpeljano v stadiju gl. obravnave, uveljavljeno pa je tudi v pritožbenem postopku. Do veljave prihaja tudi v preiskavi: tožilec in obdolženec aktivno sodelujeta pri procesnih dejanjih (predlagata procesna dejanja, ogledata si preiskovalni spis, izrekata svoja stališča).

**4/ NAČELO ISKANJA MATERIALNE RESNICE:** dolžnost sodišča in drž. organov (ki sodelujejo v k.p.), da po resnici in popolnoma ugotovijo dejstva, pomembna za izdajo zakonite odločbe ® enako pazljivo morajo preizkusiti in ugotoviti tako obremenilna dejstva kot tudi tista, ki so obdolžencu v korist. Interes družbe je, da ne bo kaznovan nihče, ki ni zakrivil k.d. Nekateri pojmujejo *materialno resnico* kot največjo stopnjo resničnosti, ki jo lahko dosežemo v k.p. (gotovost). Resnica, ki jo dosegamo v k.p., pa je lahko samo *relativna resnica* (o nekem dejstvu imamo navadno po več raznosmernih dokazov, npr. 2 priči dogodka vsaka drugače izpovedujeta ® možnost obstoja več relativnih resnic). Če bi bila resnica v postopku absolutna, bi zanjo zadostoval samo en dokaz; ker pa je relativna, iščemo več dokazov v isti smeri, da bi se povečala verjetnost, ki izhaja iz vsakega izmed njih. V k.p. se mora v kar največji možni meri ugotoviti resnica (načelo iskanja materialne resnice).

NAČELO MATERIALNE RESNICE: Sodišče in drž. organi, ki sodelujejo v k.p., morajo po resnici in popolnoma ugotoviti dejstva (tako obremenilna kot v korist), pomembna za izdajo zakonite odločbe.

PRAVILA, KI OMOGOČAJO, DA PRIDE DO VELJAVE NAČELO ISKANJA MATERIALNE RESNICE:

1. **prosta presoja dokazov** (sodi med glavne nosilce iskanja materialne resnice)
2. **instrukcijska** ali **inkvizicijska maksima**
3. **izključitev prekluzije pri dokazovanju** đ ni rokov, v katerih bi morale stranke predlagati nove dokaze (predlagajo se lahko med celotnim k.p. na I. st. do sodbe + v pritožbi + na razpravi pred sodiščem II. st. + v postopku za obnovo k.p. in za izredno omilitev kazni, če gre za nove in bistvene dokaze).
4. **preveriti obdolženčevo priznanje** đ organi postopka morajo priznanje v vsakem primeru preveriti. Le če je priznanje jasno in popolno + podprto z drugimi dokazi, se nadaljnji dokazi zbirajo samo na predlog tožilca. Drugače pa priznanje obdolženca na gl. obravnavi, pa naj je še tako popolno, ne odveže sodišča dolžnosti, da izvede tudi druge dokaze.
5. ***audiatur et altera pars*** (slišati tudi drugo stran) đ sodišče mora praviloma slišati izjavi obeh strank, preden izda odločbo. Sojenje obdolženca v odsotnosti je mogoče samo izjemoma in v skladu z zakonom.
6. **ni formalne delitve dokaznega bremena** đ tožilec mora ponuditi dokaze za krivdo obdolženca. Če ni dokazov ali ni zadostnih dokazov, se postopek ustavi oz. izreče oprostilna sodba. Obdolženec ni dolžan dokazovati, da je nedolžen (izjema: k.d. obrekovanja).
7. **procesni organi niso vezani na predloge strank** đ sodišče sme obdolženca obsoditi, čeprav tožilec predlaga oprostitev ali ga obsoditi na hujšo kazen, čeprav tožilec predlaga milejšo. Sodišče ni vezano na pravno kvalifikacijo dejanja v obtožbi niti na dokazne predloge strank.
8. **prejudicialna vprašanja** đ sodišče ima pravico o njih odločati.

NEKATERA PRAVILA, KI SE NE SKLADAJO Z NAČELOM ISKANJA MATERIALNE RESNICE:

* **prepoved reformacije in peius** (sprememba na slabše) đ pritožba, ki je vložena samo v korist obdolženca, ne sme povzročiti zanj neugodnejše sodne odločbe. To pravilo ne veže samo sodišča, ki odloča o napadeni odločbi, temveč tudi sodišče, ki je dobilo zadevo v ponovno sojenje.
* **dokazne prepovedi** zaradi kolizije pravnih interesov đ npr. kot priča ne sme biti zaslišan, kdor je oproščen dolžnosti pričevanja (razen če hoče pričati) ali kdor bi s svojo izpovedbo prekršil dolžnost varovanja uradne ali vojaške skrivnosti (dokler ga pristojni organ ne odveže te dolžnosti).
* **dokazna pravila** v primeru k.d. obrekovanja in obnove k.p. đ npr. če kdo trdi ali raznaša o drugem, da je storil k.d., za katero se storilec kaznuje po uradni dolžnosti, se sme resničnost tega dejstva praviloma dokazovati le s pravnomočno sodbo.
* **sodišče je vezano na obtožbo** đ sodišče, ki sodi, je vezano na opis dejanja v obtožbi in sme obdolženca obsoditi samo za dejanje, kakršno je opisano v obtožbi, čeprav bi samo menilo, da je treba glede na rezultat dokazovanja obdolženčevo dejanje drugače opisati.

**5/ NAČELO PROSTE PRESOJE DOKAZOV:** sodišče in državni organi, ki sodelujejo v k.p., pri presoji niso vezani na nobena posebna formalna dokazna pravila o vrednosti (moči) posameznih dokazov. Vrednost vsakega dokaza je odvisna od konkretnega primera in se določi po vestnem tehtanju vsakega dokaza posebej in v zvezi z drugimi dokazi. Lahko se zgodi, da en sam dokaz (npr. izpovedba ene priče) pretehta vse druge dokaze (iste ali drugačne vrste). Kako se opravi prosta presoja dokazov? Sodnik je v oceni dokaza prost samo v tem smislu, da ni vezan na nobeno pravno dokazno pravilo, ostane pa vezan na objektivna pravila človeškega mišljenja in izkustvena pravila (zato je njegova presoja lahko podvržena kontroli višjega sodišča ® pritožba zoper sodbo zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja).

NAČELO PROSTE PRESOJE DOKAZOV: Pravica sodišča in drž. organov, ki sodelujejo v kaz. postopku, da presojajo, ali je podano kakšno dejstvo ali ne, ni vezana na nobena posebna formalna dokazna pravila in ne z njimi omejena.

**6/ NAČELO NEPOSREDNOSTI:** sodišče mora vzeti za podlago sodbe praviloma le tista dejstva, ki jih je s svojimi čutili zaznalo na gl. obravnavi ob izvedbi originarnih (izvirnih) dokazov. Načelo prihaja do veljave tudi v določbah zakona, ki določajo, da morajo biti sodniki, sodniki porotniki in zapisnikar nepretrgoma navzoči na gl. obravnavi. V našem k.p. to načelo ni povsem strogo izpeljano, saj imamo nekatere izjeme:

1. zapisniki o prejšnjem zaslišanju oseb (prič, izvedencev) se smejo prebrati, če iz tehtnih razlogov ne morejo priti na gl. obravnavo (umrle, duševno zbolele, jih ni mogoče najti) ali zelo težko pridejo (starost, bolezen).
2. prebrati se smejo zapisniki prič ali izvedencev, ki brez zakonitega razloga nočejo izpovedati na gl. obravnavi.
3. prebrati se smejo zapisniki o prejšnjih izpovedbah prič in izvedencev, ki niso navzoči na gl. obravnavi, če stranke s tem soglašajo.
4. če se obdolženec na gl. obravnavi noče zagovarjati ali odgovarjati na posamezna vprašanja, se prebere njegova prejšnja izpovedba ali njen del.
5. če priča, izvedenec ali obdolženec na gl. obravnavi spreminja svoje izjave, se po potrebi prebere njihova prejšnja izpovedba (enako, če se priča ali izvedenec ne spominjata več dejstva, ki sta ga povedala pri prejšnjem zaslišanju).
6. gl. obravnava se sme izjemoma opraviti tudi, če obdolženec ni navzoč (sojenje v odsotnosti).

**7/ NAČELO USTNOSTI:** sodišče sme za podlago sodbi uporabiti le tisto dokazno gradivo, ki je bilo na gl. obravnavi obravnavano ustno. Če ni bilo ustno obravnavano (ponovljeno ali prebrano), ga sodišče ne sme uporabiti, tudi če je v spisih. Tisto, o čemer se na gl. obravnavi ni govorilo, za sodišče ne obstaja. V postopku ni izključne ustnosti (v vsakem postopku se govori in piše) ® tudi ustna obravnava temelji na spisih, zbranih v pripravljalnem postopku (preiskavi), med obravnavo pa se vse, kar je pomembno, sproti zapisuje (zapisnik o gl. obravnavi). Po ***načelu pisnosti*** je lahko podlaga sodbi samo procesno gradivo v pismeni obliki. Tudi vsa procesna dejanja strank morajo biti v ustni obliki – če je neki akt stranke (npr. obtožnica) v pismeni obliki, se mora prebrati. S pomočjo tega načela se zagotavlja tudi javnost gl. obravnave oz. *načelo javnosti*.

Načelo ustnosti velja za sodišče I. in II. st., vendar samo za gl. obravnavo. Načelo pisnosti velja za preiskavo v tem smislu, da je preiskovalni spis DT podlaga za odločanje o vložitvi obtožnice ali odstopu od pregona (velja tudi za postopek pri sodišču II. st., če o pritožbi odloča na seji).

Načelo ustnosti (A) je tesno povezano tudi z ***načelom neposrednosti*** (B). Razlike med njima: A ima širši obseg (velja za izjave vseh procesnih udeležencev), B pa samo za uporabo dokaznih sredstev. A-ju je zadoščeno, čeprav je kršeno B (npr. z zaslišanjem priče o vsebini listine, branjem zapisnika o zaslišanju priče v preiskavi). Ustnost pa omogoča neposrednost pri sprejemanju dokazov (na gl. obravnavi se priče, obdolženec, izvedenci zaslišujejo zato, da bi ustregli B, ne pa A).

**8/ NAČELO JAVNOSTI:** velja le za gl. obravnavo (vsi stadiji pred njo so tajni, predvsem predhodni postopek), ki ji lahko prisostvujejo vnaprej nedoločene polnoletne osebe, ki niso udeležene v k.p. (v mejah prostorske možnosti). O poteku obravnave se sme javno govoriti, pisati oz. objaviti v tisku, radiu in TV. S tem je državljanom omogočena kontrola nad delom pravosodnih organov, prisostvovanje razpravam pa deluje tudi preventivno in vzgojno.

**Izključitev javnosti:** izjemoma se lahko javnost izključi s celotne gl. obravnave ali njenega dela (varovanje tajnosti, varstvo javnega reda, morale ali koristi mladoletnika). Izrek sodbe se mora vselej prebrati na javnem zasedanju. Senat pa odloči, ali naj se in koliko izključi javnost pri razglasitvi razlogov sodbe. Izključitev javnosti ne velja za: stranke, oškodovanca, njihove zastopnike in zagovornika. Sodišče lahko dovoli, da so na gl. obravnavi navzoče posamezne osebe (npr. znanstveni in javni delavci, zakonec obdolženca ali bližnji sorodnik). Če je bila javnost izključena v nasprotju z zakonom, pomeni to bistveno kršitev določb k.p. ® v primeru pritožbe se sodba razveljavi tudi po uradni dolžnosti. Na gl. obravnavi zoper mladoletnike je javnost vedno izključena.

**PROCESNI SUBJEKTI**

* glavni subjekti: tožilec, obdolženec, sodišče.
* pomožni ali stranski subjekti: oškodovanec, priče, izvedenci, tolmači, zastopniki, pooblaščenci, zagovorniki, pooblaščene osebe organov za notranje zadeve.

**Stranka** v k.p. je tisti subjekt, ki nasproti drugemu subjektu zahteva sodno odločitev o spornem zahtevku, in tudi subjekt, glede katerega se takšna odločitev zahteva (zakon: stranki v postopku sta ***tožilec*** in ***obdolženec***). K.p. se lahko uvede in poteka samo, če sta v njem udeleženi obe stranki, poleg tega pa tudi sodišče (preiskovalni sodnik, sodnik posameznik, senat), medtem ko so drugi lahko udeleženi (njihova navzočnost ni nujna).

**GLAVNE PROCESNE FUNKCIJE**

1. **funkcija pregona (obtožbe):** vanjo spadajo vsa tista procesna dejanja, ki se opravljajo v k.p., da se ugotovi storilec k.d. in obsodi (npr. zahteva za uvedbo postopka, vložitev obtožbe, vlaganje pravnih sredstev…). Zaupana je posebnemu procesnemu subjektu, t.i. *upravičenemu tožilcu*. Pri nas je za večino k.d. upravičeni tožilec DT, namesto njega pa se lahko pod določenimi pogoji pojavi tudi oškodovanec kot tožilec (subsidiarni ali nadomestni tožilec). Za manjše št. lažjih k.d. je edini upravičeni tožilec oškodovanec – zasebni tožilec.
2. **funkcija obrambe:** obsega procesna dejanja, ki se opravljajo z namenom, da bi se ugotovila dejstva v korist obdolženca in uporabile pravne določbe, ki so zanj najugodnejše za kar najbolj ugodno sodno odločbo.
3. **funkcija sojenja:** obsega procesna dejanja, ki jih v k.p. opravljajo posamezni sodni organi zato, da bi se razjasnilo dejansko stanje v nekem konkretnem primeru in z odločbo uporabila pravila kaz. prava (materialnega ali procesnega). Ta procesna dejanja so:

* · ugotavljanje dejanskega stanja (dokazovanje)
* · procesno prisiljevanje (za zagotovitev navzočnosti oseb in predmetov)
* · izdajanje odločb
* · vodenje postopka (zagotovitev discipline in reda v k.p.)

**1. KAZENSKO SODIŠČE**

ima dvojno funkcijo: 1. na zahtevo upravičenega tožilca izvede preiskavo (pripravi gradivo),

2. ko sprejme obtožbo tožilca, odloča o njeni utemeljenosti in obdolžencu sodi

Ker se ti dve funkciji medsebojno izključujeta, preiskovalni sodnik (ki vodi preiskavo) v kaz. zadevi ne more tudi soditi oz. ne more biti član razpravnega senata (v preiskavi si namreč že ustvari svoje mnenje). Izjema je v skrajšanem postopku za lažja k.d. ® tu sme soditi tudi sodnik (v senatu ali kot posameznik), ki je v isti zadevi opravljal preiskovalna dejanja (pred vložitvijo obtožbe).

Naša zakonodaja je sprejela načelo zbornosti sojenja kot pravilo za vsa kaz. sodišča. Izjemoma sodi sodnik posameznik v skrajšanem postopku pri lažjih k.d. (pospešitev postopkov).

**P R I S T O J N O S T S O D I Š Č**

je pravica in dolžnost sodišča, da postopa v določenih zadevah ali da opravlja določena procesna dejanja. V kaz. pravosodju je pristojnost vedno določena z zakonom in **ni** dovoljena **prorogacija** (= sporazum strank, da bo za sojenje v neki zadevi pristojno neko drugo sodišče in ne tisto, ki bi bilo pristojno po zakonu).

R E D N E P R I S T O J N O S T I

* **stvarna pristojnost** ® pravica in dolžnost sodišča presojati določeno kaz. zadevo glede na težo oz. vrsto k.d. Določimo jo po tem, katero sodišče opravi na I. st. gl. obravnavo. Stvarna pristojnost ima prednost pred krajevno (najprej je treba ugotoviti stvarno, šele nato krajevno).
* **funkcionalna pristojnost** ® pravica in dolžnost sodišča, da opravi določeni del oz. stadij postopka glede enega in istega k.d., drugi del oz. stadij pa opravi drugo sodišče oz. drug oddelek ali organ sodišča (npr. preiskovalni sodnik, izvenrazpravni senat).
* Stvarno in funkcionalno pristojnost sodišč določajo zakoni o organizaciji sodišč.
* **krajevna pristojnost** ® praviloma je krajevno pristojno sodišče, na katerega območju je bilo k.d. storjeno ali poskušeno (*forum delicti commissi*). Če je bilo k.d. dokončano ali poskušeno na raznih območjih, je pristojno sodišče, ki je prvo začelo postopek (*forum praeventionis*). Če kraj dejanja ni znan ali je zunaj SLO, je pristojno sodišče, na katerega območju ima obdolženec stalno ali začasno prebivališče. Če ni znan kraj k.d. in ne stalno ali začasno prebivališče obdolženca ali če sta oba zunaj SLO, je pristojno sodišče, na katerega območju je bil obdolženec prijet ali se je sam naznanil (*forum deprehensionis*).

I Z R E D N E P R I S T O J N O S T I

* **pristojnost po medsebojni zvezi** (*forum conexitatis*) ® podana je, kadar je:
* ~ ista oseba obdolžena več k.d. (*subjektivna zveza*) – pristojno je sodišče, ki je prvo začelo postopek;
* ~ več oseb udeleženih pri storitvi enega k.d. (*objektivna zveza*) – praviloma je prostojno sodišče, ki je
* kot pristojno za enega od sostorilcev prvo začelo k.p.
* ~ več oseb sodelovalo pri storitvi več k.d. (*mešana zveza*) – pristojno je eno izmed krajevno pristojnih
* sodišč, ki je prvo začelo postopek, vendar s pogojem, da je med storjenimi k.d. medsebojna zveza in da
* so podani isti dokazi.
* **odrejena pristojnost** (*forum ordinatum*) ® kadar se po določbah ZKP ne da dognati, katero sodišče je krajevno pristojno, ne ve se za kraj (ali je v tujini) niti za prebivališče storilca k.d., niti ni bil prijet oz. se ni sam naznanil. Pristojno sodišče določi najvišje sodišče v državi (= vrhovno).
* **delegirana (prenesena) pristojnost** (*forum delegationis*) ® pride v poštev, če krajevno pristojno sodišče, ki je znano, iz pravnih (npr. izločeni vsi sodniki) ali stvarnih razlogov (npr. potres, pretrganje prometnih zvez) ne more voditi postopka in višje sodišče določi za postopek drugo stvarno pristojno sodišče na svojem območju (***obvezna delegacija***). Zaradi procesne smotrnosti pa imamo ***fakultativno delegacijo***, kjer vrhovno sodišče lahko določi za postopek drugo stvarno pristojno sodišče na svojem območju, če je očitno, da se bo tako lažje izvedel postopek, ali če so za to drugi tehtni razlogi (npr. če je prišlo do prometne nesreče, pa storilec in priče ne bivajo v kraju dejanja). Delegiranje je praviloma možno pri vseh sodiščih, vendar je po naravi stvari praviloma pri sodiščih I. st.

Sodišče mora paziti na svojo stvarno in krajevno pristojnost. Takoj, ko zapazi, da ni pristojno, se izreče za nepristojno in po pravnomočnosti sklepa pošlje zadevo pristojnemu sodišču.

* Na stvarno pristojnost je treba paziti ves čas k.p. in celo po pravnomočnosti v postopku za varstvo zakonitosti.
* Skrb za krajevno pristojnost je omejena do pravnomočnosti obtožnice; po tem času se sodišče ne more več izreči za krajevno nepristojno in tudi stranke ne morejo več uveljavljati ugovora krajevne nepristojnosti. V skrajšanem postopku je mogoč ugovor krajevne nepristojnosti do začetka gl. obravnave.

1/ s t v a r n a p r i s t o j n o s t

Na I. st. sodijo okrožna (senat) in okrajna sodišča (sodnik posameznik), na II. st. višja (senat 3 sodnikov) in na III. st. vrhovno sodišče (senat 5 sodnikov).

**OKROŽNA SODIŠČA:** sodijo o k.d., za katera je v zakonu predpisana:

* kazen zapora 15 ali več let (senat: 2 sodnika + 3 sodniki porotniki);
* milejša kazen in za k.d. zoper čast in dobro ime, storjenih preko sredstev javnega obveščanja (senat: 1 sodnik + 2 sodnika porotnika)

**OKRAJNA SODIŠČA:** sodnik posameznik sodi o k.d., za katera je kot gl. kazen predpisana denarna kazen ali zapor do 3 let. Sodnik posameznik je v postopku o izrednih pravnih sredstvih ter v posebnih postopkih pristojen tudi za naslednja procesna dejanja (za katera je sicer po zakonu pristojen predsednik senata);

* odloči o zahtevi za obnovo k.p.
* zavrže zahtevo za izredno omilitev kazni oz. poda predlog Vrhovnemu sodišču
* zavrže zahtevo za varstvo zakonitosti
* odloči o spremembi varnostnih ukrepov
* odloči o preklicu pogojne obsodbe
* odloči o izbrisu obsodbe
* odloči o prenehanju varnostnih ukrepov

**Preiskovalna dejanja:** opravlja preiskovalni sodnik okrožnega sodišča; v postopku pred okrajnim sodiščem pa sodnik posameznik okrajnega sodišča.

**Senat 3 sodnikov okrožnega sodišča:** (25/6 čl.)

* odloča o pritožbah zoper sklepe preiskovalnega sodnika okrožnega sodišča in sodnika posameznika okrajnega sodišča (kadar opravlja preiskovalna dejanja);
* odloča zoper druge sklepe, če je tako določeno v tem zakonu;
* odloča na I. st. zunaj gl. obravnave;
* izvaja postopek in izdaja sodbe po določbah tega zakona (517.čl.)
* daje predloge v primerih, ki so določeni v tem ali kakšnem drugem zakonu.

**Vrhovno sodišče odloča o:**

* zahtevi za izredno omilitev kazni (senat 3 sodnikov)
* zahtevi za varstvo zakonitosti (senat 5 sodnikov) ® če pa je zahteva vložena zoper odločbo senata vrhovnega sodišča, odloča senat 7 sodnikov

2/ k r a j e v n a p r i s t o j n o s t

Praviloma je krajevno pristojno sodišče, na katerega območju je bilo k.d. storjeno ali poskušeno.

Zasebna tožba se lahko vloži tudi pri sodišču, na katerega območju ima obdolženec stalno ali začasno prebivališče.

Če je k.d. storjeno ali poskušeno na območju raznih sodišč ali na meji teh območij ali če je negotovo, na katerem območju je bilo storjeno ali poskušeno, je pristojno tisto sodišče, ki je na zahtevo upravičenega tožilca prvo začelo postopek. Če se postopek še ni začel, je pristojno sodišče, pri katerem je bila najprej zahtevana uvedba postopka.

Če kraj k.d. ni znan ali če je izven RS, je pristojno sodišče, na območju katerega ima obdolženec stalno ali začasno prebivališče.

Če ni znan kraj k.d. in tudi ne stalno ali začasno prebivališče obdolženca ali če sta oba zunaj RS, je pristojno sodišče, na katerega območju je bil obdolženec prijet ali se je sam naznanil.

**Ustalitev pristojnosti:** Če je sodišče, na katerega območju ima obdolženec stalno ali začasno prebivališče, že začelo postopek, ostane pristojno, čeprav se je zvedelo za kraj storitve k.d.

**Prenos krajevne pristojnosti:**

1. Če pristojno sodišče iz pravnih ali stvarnih razlogov ne more postopati, mora to sporočiti neposredno višjemu sodišču, ki določi drugo pristojno sodišče na svojem območju.
2. Skupno neposredno višje sodišče lahko za postopek določi drugo stvarno pristojno sodišče na svojem območju, če je očitno, da se bo tako lažje izvedel postopek ali če so za to drugi tehtni razlogi. Sklep izda sodišče na predlog: preiskovalnega sodnika, sodnika posameznika, predsednika senata, obdolženca, oškodovanca, zasebnega tožilca ali DT (ki je pristojen za postopek pred sodiščem, ki odloča o prenosu krajevne pristojnosti, če teče k.p. na zahtevo DT)

**Določitev pristojnosti:** Če se po določbah zakona ne da dognati, katero sodišče je krajevno pristojno, določi vrhovno sodišče eno od stvarno pristojnih sodišč, pred katerim naj se izvede postopek.

ZDRUŽITEV IN IZLOČITEV POSTOPKA

a) Z d r u ž i t e v p o s t o p k a

Če je ista oseba obdolžena več k.d.:

* in je za ene pristojno okrajno, za drugo okrožno sodišče ® je pristojno okrožno sodišče.
* če so pristojna sodišča iste vrste ® je pristojno sodišče, ki je na zahtevo upravičenega tožilca prvo začelo postopek; če se postopek še ni začel, pa sodišče, pri katerem je bila najprej zahtevana uvedba postopka.

Enako se določi pristojnost, ko je tudi oškodovanec storil k.d. proti obdolžencu.

Za sostorilce je praviloma pristojno sodišče, ki je kot pristojno za enega od njih prvo začelo postopek. Sodišče, ki je pristojno za storilce k.d., je praviloma pristojno tudi za udeležence, prikrivalce, tiste, ki so pomagali storilcu po k.d. in tiste, ki niso naznanili, da se pripravlja k.d. oz. niso oznanili k.d. ali storilca.

Sodišče lahko odloči, naj se izvede **enoten postopek** in izda **ena sama sodba**:

* praviloma v vseh gornjih primerih ­;
* če je več oseb obdolženih za več k.d. (med k.d. pa mora biti medsebojna zveza in podani isti dokazi). Če je za ena k.d. pristojno okrajno, za druga okrožno sodišče, se sme enoten postopek izvesti samo pred okrožnim sodiščem.
* če pred istim sodiščem tečejo ločeno postopki zoper isto osebo za več k.d. ali zoper več oseb za isto k.d.

b) I z l o č i t e v p o s t o p k a

Sodišče lahko do konca gl. obravnave odloči (iz tehtnih razlogov ali zaradi smotrnosti), da se postopek o posameznih k.d. ali zoper posamezne obdolžence izloči in dokonča posebej ali pa odstopi drugemu pristojnemu sodišču.

Zoper sklep, s katerim je sodišče odredilo združitev (oz. izločitev) postopka ali zavrnilo predlog za združitev (oz. izločitev) postopka, ni pritožbe.

POSLEDICE NEPRISTOJNOSTI IN SPOR O PRISTOJNOSTI

Sodišče mora paziti na svojo stvarno in krajevno pristojnost. Takoj, ko ugotovi, da ni pristojno, se izreče za nepristojno in po pravnomočnosti sklepa pošlje zadevo pristojnemu sodišču. Nepristojno sodišče mora opraviti tista procesna dejanja, ki bi jih bilo nevarno odlašati.

Če okrožno sodišče med gl. obravnavo ugotovi, da je za sojenje pristojno okrajno sodišče, izvede postopek do konca in izda odločbo (ne pošlje zadeve okrajnemu sodišču).

Ko postane obtožnica pravnomočna, se sodišče ne more več izreči za krajevno nepristojno in tudi stranke ne morejo več uveljavljati ugovora krajevne nepristojnosti.

**Negativni kompetenčni konflikt:** Če sodišče B (ki mu je bila zadeva odstopljena) misli, da je pristojno sodišče A (ki mu je odstopilo zadevo) ali kakšno drugo sodišče, sproži postopek, da se odloči o sporu o pristojnosti. O sporu odloča skupno neposredno višje sodišče (zoper sklep ni pritožbe).

**I Z L O Č I T E V S O D N I K A**

|  |
| --- |
| Sodnik oz. sodnik porotnik ne sme opravljati sodniške funkcije, če je:  1) s k.d. sam oškodovan;  2) z obdolžencem, njegovim zagovornikom, tožilcem, oškodovancem, njihovim zakonskim zastopnikom ali pooblaščencem v zakonski zvezi ali izvenzakonski skupnosti ali krvnem sorodstvu v ravni vrsti do kateregakoli kolena, v stranski vrsti do 4. kolena ali v svaštvu do 2. kolena;   1. z obdolžencem, njegovim zagovornikom, tožilcem ali oškodovancem v razmerju skrbnika, oskrbovanca, posvojitelja, posvojenca, rejnika ali rejenca; 2. če je v isti kazenski zadevi opravljal preiskovalna dejanja, ali je sodeloval pri odločanju o ugovoru zoper obtožnico, ali je kot sodnik za mladoletnike vodil pripravljalni postopek (in je bil podan predlog za kaznovanje), ali če je sodeloval v postopku kot tožilec, zagovornik, zakoniti zastopnik ali pooblaščenec oškodovanca oz. tožilca, ali če je bil zaslišan kot priča ali izvedenec; 3. če je v isti zadevi sodeloval pri izdaji odločbe nižjega sodišča ali je pri istem sodišču sodeloval pri izdaji odločbe, ki se izpodbija s pritožbo ali z zahtevo za varstvo zakonitosti; 4. če so podane druge okoliščine, ki vzbujajo dvom o njegovi nepristranskosti. |

Ko sodnik ali sodnik porotnik zve za kakšen (izločitveni) razlog (1-5 tč.), mora prenehati z vsakim delom v tej zadevi in to sporočiti predsedniku sodišča. Ta zadevo dodeli drugemu sodniku. Če gre za izločitev predsednika sodišča, odloča podpredsednik, če pa mora biti izločen tudi ta, si predsednik sodišča določi namestnika izmed sodnikov sodišča – če to ni mogoče, zahteva od predsednika neposredno višjega sodišča, naj mu določi namestnika.

Če sodnik ali sodnik porotnik misli, da so podani (odklonitveni) razlogi iz 6 tč., sporoči to predsedniku sodišča, ki odloči o izločitvi (do takrat pa lahko opravlja samo tista dejanja, ki bi jih bilo nevarno odlašati).

Izločitev lahko zahtevajo tudi stranke – takoj, ko zvedo za razlog, vendar najpozneje do konca glavne obravnave (samo poimensko določenega sodnika ali sodnika porotnika oz. sodnika višjega sodišča). Izločitev sodnika višjega sodišča stranka lahko zahteva samo v pritožbi ali v odgovoru na pritožbo. V zahtevi za izločitev stranka ne more znova navajati razlogov, ki jih je uveljavljala že v prejšnji zahtevi, ki je bila zavrnjena.

O izločitvi odloča:

* predsednik sodišča
* predsednik neposredno višjega sodišča ® če se izloča predsednik sodišča ali predsednik sodišča in sodnik ali sodnik porotnik
* občna seja vrhovnega sodišča ® če se izloča predsednika vrhovnega sodišča

Preden se izda sklep o izločitvi, je treba dobiti izjavo izločanega, po potrebi se opravijo tudi druge izpovedbe.

Če je bil izdan sklep, s katerim se zahtevi za izločitev:

* ugodi ® ni pritožbe
* zavrne ® se lahko sklep izpodbija s posebno pritožbo; če pa je bil izdan po vložitvi tožbe, pa samo v pritožbi zoper sodbo.

Zahteva za izločitev po 6. tč. se v celoti ali delno (DELNO?) zavrže, če:

* je bila vložena po začetku glavne obravnave,
* stranka ni zahtevala izločitve poimensko določenega sodnika oz. sodnika porotnika,
* stranka ni navedla okoliščin, zaradi katerih misli, da je potrebna izločitev,
* je ponovno navajala razloge, ki jih je uveljavljala že v prejšnji zahtevi, ki pa je bila zavrnjena.

Zoper sklep, s katerim se zadeva zavrže, ni pritožbe. Izda ga predsednik sodišča, na gl. obravnavi pa senat (+ pri odločanju lahko sodeluje sodnik, katerega izločitev je zahtevana).

Določbe o izločitvi se smiselno uporabljajo tudi za: državne tožilce in osebe, ki ga zastopajo v postopku (po zakonu o državnem tožilstvu), zapisnikarje, tolmače, strokovnjake in izvedence – če zanje ni določeno kaj drugega.

O izločitvi drž. tožilca in pomočnika drž. tožilca odloči vodja drž. tožilstva. O izločitvi vodje drž. tožilstva odloči vodja neposredno višjega drž. tožilstva. O izločitvi generalnega drž. tožilca RS odloči minister za pravosodje.

O izločitvi zapisnikarjev, tolmačev, strokovnjakov in izvedencev odloča senat, predsednik senata ali sodnik.

**2. TOŽILEC**

je subjekt, ki v k.p. opravlja funkcijo pregona. K.p. se lahko začne samo na zahtevo tožilca (DT, zasebni tožilec, oškodovanec kot tožilec). Zakon za tožilca uporablja besedo "upravičeni tožilec". Po uradni dolžnosti se preganjajo vsa k.d., razen tistih, za katera je v KZ in podobnih zakonih izrecno določeno, da se preganjajo na zasebno tožbo (manjše št. lažjih k.d.).

Če DT spozna, da ni razlogov za uvedbo ali nadaljevanje k.p. za k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti, lahko stopi na njegovo mesto oškodovanec kot tožilec ob pogojih, ki jih določa ZKP.

**a/ DRŽAVNI TOŽILEC (DT)**

Njegova glavna pravica in dolžnost je preganjanje storilcev k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti. Pri tem je vezan na načelo legalitete. Razmerje DT in sodišče je razmerje dveh samostojnih koordiniranih organov. Sodišče sprejema njegove predloge in zahteve, če meni, da so v skladu z zakonom in utemeljeni. DT ne more opravljati procesnih dejanj zaradi zbiranja dokazov – to lahko dela samo prek sodišča. Sodišče ne more dajati članom tožilstva kakršnihkoli nalog v zvezi z opravljanjem funkcije pregona (zlasti ne sme nadomestiti njihove neaktivnosti) in nima nad njimi nobenih disciplinskih pooblastil. DT je stranka in obenem državni organ, ki opravlja kaz. pregon v javnem interesu. Kot stranka nima do obdolženca in drugih udeležencev nobenih pravic ® lahko samo predlaga sodišču, da sprejme zoper njih določene ukrepe (npr. pripor, zaslišanje). Kot državni organ pa se zavzema za pravilno in zakonito odločbo (in sploh za zakonit postopek) ne glede na to, ali je to v korist ali škodo obdolženca. Lahko vloži pravno sredstvo v obdolženčevo korist (funkcija obrambe). Od drugih drž. organov in pravnih oseb lahko zahteva, da mu dostavijo na vpogled spise ali pošljejo določena obvestila, ki jih potrebuje pri svojem delu. Možna je njegova izločitev.

Glavna pravica in dolžnost DT je preganjanje storilcev k.d. Glede k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti, je pristojen, da:

* ukrene, kar je potrebno v zvezi z odkrivanjem k.d. in izsleditvijo storilcev ter za usmerjanje kaz. postopka
* zahteva preiskavo,
* vloži in zastopa obtožnico oz. obtožni predlog pred pristojnim sodiščem
* vlaga pritožbe in izredna pravna sredstva

V postopku ima kot stranka enake pravice kot obdolženec, razen tistih, ki jih ima kot državni organ. Če bi bilo nevarno odlašati, opravi procesna dejanja tudi nepristojen DT, mora pa to takoj sporočiti pristojnemu DT. Od pregona lahko odstopi do konca gl. obravnave pred sodiščem I. st., pred višjim sodiščem pa v primerih, določenih v tem zakonu.

**b/ ZASEBNI TOŽILEC**

je oškodovanec, ki mu zakon daje izključno pravico (DT nima nobene pravice) odločanja o začetku in nadaljevanju kaz. pregona za nekatera lažja k.d. (tipična so k.d. zoper čast in dobro ime). Ni vezan na legalitetno načelo (kakor DT). Njegov pravni položaj je enak tistemu, ki ga ima DT kot stranka (seveda nima tistih pravic, ki jih ima DT kot državni organ).

Za začetek pregona je vezan na prekluzivni rok (3 m od dneva, ko je zvedel za k.d. in storilca). V sumarnem postopku začne pregon z vložitvijo zasebne tožbe, v rednem postopku pa bodisi predlaga preiskavo ali vloži neposredno zasebno tožbo, ki nima narave obtožnice. Prekluzivni rok lahko prekorači le v 2 primerih:

1. pri vložitvi t.i. nasprotne tožbe (če je tožen zaradi razžalitve, a mu je tožnik žalitev vrnil – nasprotno tožbo lahko vloži do konca gl. obravnave);
2. če se je oškodovanec zaradi posredovanja najprej obrnil na poravnalni svet in tam postopek ni bil v tem roku končan.

**Umik zasebne tožbe:** zasebni tožilec jo lahko umakne do konca gl. obravnave ® s tem pa izgubi pravico, da jo vnovič vloži. Če ne pride na gl. obravnavo, čeprav je bil v redu vabljen, se šteje, da je umaknil tožbo (*procesna presumpcija*) ® predsednik senata mu lahko dovoli vrnitev v prejšnje stanje, če iz opravičenega razloga ni mogel priti (prošnjo mora podati v 8 dneh po prenehanju ovire). Objektivni rok: 3 m.

**Pravice:**

* med preiskavo: lahko opozori na vsa dejstva in predlaga dokaze, da se ugotovi k.d., izsledi storilec in ugotovi premoženjskopravni zahtevek zasebnega tožilca. V vsakem času ima pravico pregledovati spise in si ogledati dokazne predmete. Samo izjemoma se mu lahko ta pravica odreče (najdalj do konca preiskave), če to narekujejo posebni razlogi obrambe ali varnosti države.
* na gl. obravnavi: predlaga dokaze, postavlja vprašanja obtožencu, pričam in izvedencem, daje pripombe in pojasnila glede njihovih izpovedb, daje druge izjave in postavlja druge predloge.

Namesto oškodovanca lahko v določenih primerih nastopijo kot zasebni tožilci njegovi sorodniki (npr. če umre, ko teče rok za zasebno tožbo ali med postopkom). Oškodovanec, ki je že dopolnil 16 let, lahko sam vloži zasebno tožbo.

**c/ OŠKODOVANEC KOT TOŽILEC (subsidiarni tožilec)**

Oškodovanec sme v k.p. nastopiti kot tožilec le tedaj, če DT iz določenega razloga ne zahteva (uvede) ali ne nadaljuje k.p. za k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti. Ta institut pomeni korektiv za nepravilno ali nezakonito delovanje DT (namenjen je predvsem varstvu javnega interesa, obenem pa ustreza oškodovancu za kaznovanje storilca k.d.). Oškodovanec stopi "na mesto" DT ne glede na to, ali je uveljavil premoženjskopravni zahtevek ali ne, vendar pa ne more prevzeti te funkcije, če s k.d. sploh ni bil oškodovan. Zakon: oškodovanec je tisti, ki mu je k.d. prekršilo ali ogrozilo katerokoli osebno ali premoženjsko pravico. Kot subsidiarni tožilec lahko nastopi tudi oškodovana pravna oseba prek svojega zastopnika.

**Pravice:** oškodovanec ima pravico (ne dolžnost) nastopiti kot nadomestni tožilec. DT mu mora sporočiti svojo odločitev (da ne bo začel oz. nadaljeval pregona) v 8 dneh in ga poučiti, da lahko začne oz. nadaljuje pregon sam. Tako mora ravnati tudi sodišče, če je izdalo sklep o ustavitvi postopka, ker je DT odstopil od pregona. Oškodovanec mora začeti/nadaljevati pregon v 8 dneh od prejetja tega sporočila, če pa je DT umaknil obtožbo na gl. obravnavi, mora oškodovanec takoj izjaviti, ali bo nadaljeval pregon ali ne (če v redu vabljeni oškodovanec ni navzoč, se šteje, da ne namerava nadaljevati pregona).

Če oškodovanec v navedenem roku ne začne ali nadaljuje pregona ali če kot subsidiarni tožilec ne pride na gl. obravnavo (čeprav je bil v redu vabljen), se šteje, da je odstopil od pregona. Če ni prišel iz upravičenega razloga, mu sme predsednik senata dovoliti vrnitev v prejšnje stanje.

V postopku ima iste pravice kot DT, razen tistih, ki jih ima DT kot državni organ. V preiskavi in na gl. obravnavi ima enake pravice, kot jih ima zasebni tožilec.

**Omejitev pravic:** DT lahko do konca gl. obravnave prevzame od oškodovanca kot tožilca pregon in zastopanje obtožbe ® oškodovanec preneha biti tožilec in ponovno zavzame položaj oškodovanca, ki ga je imel prej. Pravno je mogoče, da se oškodovanec in DT v eni sami kaz. zadevi večkrat zamenjata v vlogi tožilca (to pa se v praksi skoraj ne dogaja). Da ne bi bil oškodovanec v svojem interesu preveč oškodovan, je zakon razširil njegovo pravico do pritožbe zoper sodbo s tem, da se sme v primeru, če je DT od njega prevzel pregon, pritožiti iz vseh razlogov, iz katerih se sme spodbijati sodba.

Če je oškodovanec kot tožilec mladoletnik ali oseba, ki ji je popolnoma odvzeta poslovna sposobnost, ga v postopku zastopa njegov zakoniti zastopnik.

Oškodovanec, ki je dopolnil 16 let, lahko sam podaja izjave in opravlja procesna dejanja.

**OŠKODOVANEC KOT "STRANSKI TOŽILEC":** oškodovanec se v k.p. pojavlja v vlogi zasebnega tožilca ali v vlogi subsidiarnega tožilca. Oškodovancu, ki v k.p. uveljavlja samo svoj premoženjskopravni zahtevek (in ni v funkciji tožilca), se v teoriji pravi tudi "oškodovanec kot stranski tožilec". V postopku opravlja nekatera procesna dejanja, da bi prišlo do obsodbe (ima interes da je storilec obsojen) ® DT-ju pomaga pri pregonu kot "stranski" tožilec (npr. na gl. obravnavi lahko predlaga dokaze, postavlja vprašanja, pregleduje spise, ima končno besedo). Te pravice so neodvisne od pravic, ki jih ima kot zasebni ali subsidiarni tožilec (posebno široke so v skrajšanem postopku; zožene pa v postopku proti mladoletnikom).

**OŠKODOVANEC IN ZASEBNI TOŽILEC**

Za k.d., ki se preganja na predlog ali zasebno tožbo, je treba podati predlog oz. vložiti zasebno tožbo v 3 m od dneva, ko je upravičenec zvedel za k.d. in storilca. Če je tožilec vložil zasebno tožbo zaradi k.d. **razžalitve**, lahko obdolženec do konca gl. obravnave tudi po poteku roka (3 m) vloži nasprotno tožbo. V tem primeru izda sodišče eno samo sodbo.

Predlog se poda pri drž. organu, ki je upravičen sprejeti kaz. ovadbo (pristojni DT – če pa je podana sodišču, organu za notranje zadeve ali nepristojnemu DT, jo ta sprejme in takoj pošlje pristojnemu DT), zasebna tožba pa se vloži pri pristojnem sodišču.

Če je oškodovanec sam podal kaz. ovadbo ali predlog za uveljavitev premoženjskopravnega zahtevka v kaz. postopku, se šteje, da je s tem podal tudi predlog za pregon.

**Mladoletniki:** zanje in za osebe, ki jim je popolnoma odvzeta poslovna sposobnost, poda predlog oz. vloži zasebno tožbo njihov zakoniti zastopnik. Mladoletnik, ki je dopolnil 16 let, lahko sam poda predlog ali vloži zasebno tožbo ter je upravičen sam podajati izjave in opravljati procesna dejanja.

**Smrt oškodovanca ali zasebnega tožilca:** če umre medtem, ko teče rok za predlog ali zasebno tožbo, ali umre med postopkom, lahko v 3 m po njegovi smrti podajo predlog, vložijo zasebno tožbo oz. izjavijo, da nadaljujejo postopek: njegov zakonec (ali oseba, s katero je živel v izvenzakonski skupnosti), otroci, starši, posvojenci, posvojitelji, bratje in sestre.

**Umik predloga oz. zasebne tožbe:** oškodovanec in zasebni tožilec lahko z izjavo, ki jo podata sodišču (pred katerim teče postopek) umakneta predlog oz. zasebno tožbo do konca gl. obravnave. V tem primeru izgubita pravico, da vnovič podata predlog oz. vložita tožbo.

**Vrnitev v prejšnje stanje:** Če v redu vabljeni zasebni tožilec ne pride na gl. obravnavo, ali mu vabila ni bilo mogoče izročiti (ker sodišču ni prijavil spremembe naslova ali prebivališča) se šteje, da je tožbo umaknil. Predsednik senata mu dovoli vrnitev v prejšnje stanje, če iz upravičenega razloga ni mogel priti na gl. obravnavo ali pravočasno obvestiti sodišča o spremembi naslova (prebivališča), če v 8. dneh po prenehanju ovire poda prošnjo za vrnitev v prejšnje stanje (subjektivni rok). Po preteku 3 m od dneva zamude se ne more več zahtevati vrnitev v prejšnje stanje (objektivni rok). Zoper sklep, s katerim se dovoli vrnitev v prejšnje stanje, ni pritožbe.

**Oškodovanec začne/nadaljuje pregon:** Če DT spozna, da ni podlage za pregon za k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti ali ni podlage za pregon katerega izmed ovadenih udeležencev, mora to v 8. dneh sporočiti oškodovancu in ga poučiti, da lahko sam začne pregon. Tako ravna tudi sodišče, če je DT odstopil od pregona. Oškodovanec ima pravico začeti oz. nadaljevati pregon v 8. dneh od prejema sporočila. Če DT umakne obtožnico, lahko oškodovanec, ki prevzame pregon, vztraja pri vloženi obtožnici ali pa vloži novo.

Oškodovanec, ki ni bil obveščen, da DT ni začel pregona, sme dati svojo izjavo za nadaljevanje postopka pred pristojnim sodiščem v 3 m od dneva, ko je DT zavrgel ovadbo.

**Smrt oškodovanca kot tožilca:** če umre medtem, ko teče rok za začetek pregona ali med postopkom, lahko v 3 m od njegove smrti začnejo pregon oz. izjavijo, da nadaljujejo postopek: zakonec (oz. izvenzakonski partner), otroci, starši, posvojenci, posvojitelji, bratje in sestre.

Oškodovanec kot tožilec ima iste pravice kot DT, razen tistih, ki jih ima DT kot državni organ.

V postopku, ki teče na zahtevo oškodovanca kot tožilca, ima DT pravico, da do konca gl. obravnave sam prevzame pregon in zastopanje obtožbe.

**UMIK OBTOŽNICE NA GLAVNI OBRAVNAVI:** Če DT umakne obtožnico na gl. obravnavi, mora oškodovanec takoj izjaviti, ali namerava nadaljevati pregon ali ne. Če oškodovanec ni navzoč na gl. obravnavi, čeprav je bil v redu vabljen ali mu vabila ni bilo mogoče izročiti (ni prijavil spremembe naslova oz. prebivališča) se šteje, da ne namerava nadaljevati pregona.

**Vrnitev v prejšnje stanje:** Predsednik senata sodišča I. st. dovoli vrnitev v prejšnje stanje oškodovancu, ki ni bil v redu povabljen, ali je bil v redu povabljen, pa iz opravičenih razlogov ni mogel priti na gl. obravnavo, na kateri je bila zaradi umika obtožnice DT izdana sodba, s katero je bila obtožba zavrnjena, če oškodovanec v 8. dneh po prejemu sodbe prosi za vrnitev v prejšnje stanje in če v tej prošnji izjavi, da nadaljuje pregon. V tem primeru se razpiše nova gl. obravnava in s sodbo, izdano na podlagi nove gl. obravnave, razveljavi prejšnja sodba. Če v redu povabljeni oškodovanec ne pride na novo gl. obravnavo, ostane prejšnja sodba v veljavi. Objektivni rok za vrnitev v prejšnje stanje: 3 m od dneva zamude. Zoper sklep, s katerim se dovoli vrnitev v prejšnje stanje, ni pritožbe.

**3. OBDOLŽENEC**

* **obdolženec:** tisti, zoper katerega teče preiskava, je vložena obtožnica, obtožni predlog ali zasebna tožba.
* **obtoženec:** je obdolženec, zoper katerega je vložena obtožnica postala pravnomočna.
* **obsojenec:** obtoženec, za katerega je s pravnomočno sodbo ugotovljeno, da je kaz. odgovoren za dol. k.d.

Pogoji: - samo fizična oseba (ne pravna) je lahko obdolženec

- ne sme biti izzvzet iz jurisdikcije naših procesnih organov (npr. diplomatska imuniteta)

- procesna sposobnost

Proti procesno nesposobnim osebam (otroci do 14 let; če storilec po k.d. duševno zboli) se k.p. ne more začeti. Če se šele med k.p. ugotovi, da je obdolženec po storjenem k.d. trajno duševno zbolel, se k.p. s sklepom ustavi. Zoper osebe, ki so storile k.d. v neprištevnem stanju, se izvede poseben postopek za uporabo varnostnih ukrepov.

Obdolženec je v k.p. lahko:

* *procesni subjekt* ® ima določene pravice, s katerimi v postopku sam brani svoje osebne interese (npr. pravica, da je pred izdajo sodbe zaslišan in lahko navede svojo obrambo; pravica do zagovornika)
* *procesni objekt* ® kadar služi kot pasivno ali aktivno dokazno sredstvo ali ko se proti njemu uporabljajo določeni prisilni ukrepi (npr. prisilna privedba, pripor)

Vsako prisiljevanje (obdolženca) k izpovedbi je k.d.!

VRSTE OBDOLŽENČEVE OBRAMBE:

* **materialna:** opravlja jo obdolženec sam (osebna obramba) in je v tem, da lahko: poda zagovor, je navzoč pri procesnih dejanjih, pregleduje spise, predlaga dokaze, ugovarja obtožbi in vlaga pravna sredstva. Materialna obramba pa ni stvar samo obdolženca ® sodišče in drugi drž. organi, ki sodelujejo v k.p., morajo preizkusiti in ugotoviti obremenilna in razbremenilna dejstva, v obdolženčevo korist pa lahko vložijo pritožbo tudi: DT, zakonec in ožji sorodniki.
* **formalna:** za obdolženca jo opravlja zagovornik (branilec).
* **procesna:** obramba, s katero se uveljavlja kršitev procesnih določb (npr. izločitev, že razsojena zadeva).
* **kazenska:** z njo se izpodbija vsebina kazenskega zahtevka (npr. da ni krivde, da dejanje ni k.d., da je storilec neprišteven, je bil v zmoti, ni protipravnosti, neznatna družbena nevarnost dejanja).
* **obvezna (obligatorna):** obdolženec mora imeti zagovornika (vzame si ga sam ali mu ga po uradni dolžnosti postavi sodišče). Obramba je obvezna zaradi:
* a) *osebnih lastnosti obdolženca* (nem, gluh, sicer nezmožen, da se sam brani)
* b) *teže k.d.* (za 30 let zapora – mora imeti zagovornika že pri prvem zaslišanju; po vložitvi obtožnice za k.d.
* 8 let zapora ali hujša kazen – mora imeti zagovornika ob vročitvi obtožnice);
* c) *sojenja v nenavzočnosti* (imeti mora zagovornika takoj po izdaji sklepa, da bo sojen v nenavzočnosti)
* **fakultativna:** obdolženec mora imeti zagovornika ves čas, ko teče k.p. (že pred prvim zaslišanjem ga je treba poučiti, da ima pravico do zagovornika, ki je lahko navzoč pri zaslišanju).
* **obramba siromašnih:** kadar ni pogojev za obvezno obrambo, postopek pa teče za k.d., za katero je predpisana kazen nad 3 leta zapora in če je to koristno za postopek. (65/2 čl.)

**Z A G O V O R N I K**

je oseba, ki s svojim pravnim znanjem in izkušenostjo v procesu pomaga obdolžencu pri njegovi obrambi. Tudi pri obvezni obrambi si obdolženec lahko sam vzame zagovornika; le če tega ne stori, mu ga po uradni dolžnosti postavi predsednik sodišča (po uradni dolžnosti mu ga postavi tudi v primeru obrambe siromašnih). Vendar pa sme obdolženec vselej namesto postavljenega zagovornika vzeti drugega zagovornika (postavljeni se razreši). Zagovornik se najame s pooblastilom. Po uradni dolžnosti se postavi s sodno odločbo (sklepom).

Postavljeni zagovornik se razreši, če:

* obdolženec namesto postavljenega zagovornika vzame drugega zagovornika
* sam zahteva svojo razrešitev, vendar samo iz upravičenih razlogov,
* tako zahteva obdolženec, če zagovornik ne opravlja v redu svoje dolžnosti (obvesti se odvetniška zbornica).

Obdolženec ima lahko več zagovornikov. Zagovornik je lahko samo odvetnik, njega pa lahko nadomešča odvetniški kandidat. Pred vrhovnim sodiščem sme biti zagovornik samo odvetnik.

Funkcija priče je nenadomestljiva – ima prednost pred funkcijo zagovornika (že izbrani zagovornik mora svojo funkcijo opustiti, poklicana priča pa ne more sprejeti funkcije zagovornika).

Med gl. obravnavo ima zagovornik pravico dajati predloge, izrekati svoja stališča in postavljati vprašanja, ima pravico do končne besede in do odgovora na končno besedo tožilca.

Zagovornik je kot pomočnik obdolženca upravičen pri njegovi obrambi storiti le to, kar je v korist obdolžencu in kar sme storiti obdolženec sam. Zagovornik ne sme opravljati dejanj v obdolženčevo škodo niti tedaj, ko je prepričan o njegovi krivdi. Delovanje zagovornika ne sme biti v nasprotju z obdolženčevo voljo ® pri fakultativni obrambi lahko obdolženec prekliče pooblastilo, pri postavljenem zagovorniku pa sme le zahtevati njegovo razrešitev. Tudi zagovornik lahko odpove pooblastilo (fakultativna obramba) ali zahteva razrešitev (obvezna obramba), če bi med njim in obdolžencem prihajalo do nasprotij glede vprašanja koristnosti obrambnih dejanj.

Zagovornika, ki je odvetnik, v določenem pomenu veže načelo iskanja materialne resnice. Vendar pa ugotavlja resnico le v tistem delu, ki je obdolžencu v korist (v delu, ki je obdolžencu v škodo, jo ugotavljata sodišče in tožilec). Od zagovornika ni mogoče zahtevati, da govori resnico, če ta očitno škoduje obdolženčevi obrambi (predvsem, če to nasprotuje obdolženčevi volji). Zagovorniku je treba priznati pravico do molčanja, če ne more obrambe uspešno opravljati na drug način. Zagovornik ne sme biti zaslišan kot priča o tem, kar mu je obdolženec zaupal kot svojemu zagovorniku (razen če obdolženec to sam zahteva). Zagovornik ne more biti kaznovan za k.d. neprijavljanja k.d. in storilca. Pri svoji aktivni obrambi pa ne sme uporabljati nemoralnih sredstev (npr. potvarjati resnice, oblikovati lažnih dokaznih predlogov, uničevati sledov k.d., zavajati sodišča na krivo pot, dokazovati pravilnost k.d.), čeprav bi taka obramba koristila obdolžencu.

Obdolženec ima lahko zagovornika ves čas, ko teče kaz. postopek. Pred prvim zaslišanjem ga je treba poučiti, da ima pravico vzeti si zagovornika in da je lahko ta navzoč pri njegovem zaslišanju (lahko mu ga najamejo: zakoniti zastopnik, izvenzakonski partner, krvni sorodnik v ravni vrsti, posvojitelj, posvojenec, brat, sestra, rejnik).

V isti kaz. zadevi zagovornik ne more zagovarjati dveh ali več obdolžencev! Obdolženec ima lahko več zagovornikov.

**Zagovornik ne sme biti:**

* oškodovanec;
* zakonec oškodovanca ali tožilca oz. izvenzakonski partner;
* njihov krvni sorodnik v ravni vrsti do kateregakoli kolena, v stranski do 4. kolena;
* njihov sorodnik po svaštvu do 2. kolena;
* kdor je povabljen kot priča, razen če je po zakonu oproščen dolžnosti pričevanja in če izjavi, da ne bo pričal;
* če se zagovornik zaslišuje kot priča o tem, kar mu je obdolženec zaupal kot svojemu zagovorniku (razen če obdolženec to sam zahteva);
* kdor je bil v isti zadevi sodnik ali DT.

**Obdolženec mora imeti zagovornika:**

**a) že ob 1. zaslišanju, če:**

* je nem, gluh ali sicer nezmožen, da se sam uspešno brani,
* teče zoper njega kaz. post. zaradi k.d., za katero je predpisana kazen 30 let zapora,
* je priveden k preiskovalnemu sodniku.

**b) ob** **vročitvi obtožnice,** če gre za k.d., za katerega je predpisano 8 let zapora ali hujša kazen.

Če si obdolženec v primerih obvezne obrambe ne vzame sam zagovornika, mu ga po uradni dolžnosti določi predsednik sodišča. Postavljeni zagovornik se razreši, ko prenehajo razlogi obvezne obrambe ali če si obdolženec vzame drugega zagovornika. Ta zagovornik lahko zahteva svojo razrešitev samo iz opravičenih razlogov.

Zagovornik ima pravico pregledati in prepisati spise in si ogledati zbrane dokazne predmete, ko je podana zahteva upravičenega tožilca za kaz. pregon oz. ko preiskovalni sodnik pred izdajo sklepa o preiskavi opravi posamezna preiskovalna dejanja.

**VLOGE IN ZAPISNIKI**

Zasebne tožbe, obtožnice in obtožni predlogi oškodovanca kot tožilca, predlogi, pravna sredstva ter druge izjave ter sporočila se vlagajo pisno ali dajejo ustno na zapisnik.

Vloge morajo biti razumljive in morajo obsegati vse, kar je treba, da se dajo obravnavati, ter podpisane (če ni v tem zakonu drugače določeno, mora nepopolno vlogo vložnik popraviti oz. dopolniti – če tega ne stori, jo sodišče zavrže).

O vsakem dejanju, ki se opravi v kaz. postopku, se sproti sestavi zapisnik (če to ni mogoče, pa neposredno po tem). Če se opravlja hišna ali osebna preiskava ali če se dejanje opravlja zunaj uradnih prostorov organa in ni mogoče najti zapisnikarja – lahko piše zapisnik tisti, ki opravlja dejanje.

Sodišče z denarno kaznijo kaznuje zagovornika, pooblaščenca, zakonitega zastopnika, oškodovanca, zasebnega tožilca ali oškodovanca kot tožilca, če v vlogi ali govoru žali sodišče ali koga, ki sodeluje v postopku. O kaznovanju odvetnika oz. odvetniškega kandidata se obvesti odvetniška zbornica.

Če je v tem zakonu določeno, da se sodna odločba ne more opirati na izpovedbo obdolženca, priče ali izvedenca, izda preiskovalni sodnik sklep (po uradni dolžnosti ali na predlog strank), s katerim izloči zapisnike o teh izpovedbah iz spisov takoj, ko ugotovi, da gre za take izpovedbe. Zoper sklep je dovoljena posebna pritožba. Po pravnomočnosti sklepa se izločeni zapisniki zaprejo v poseben ovitek in shranijo pri preiskovalnem sodniku ločeno od drugih spisov ® ni jih mogoče pregledovati in ne uporabiti v postopku.

O posvetovanju in glasovanju se sestavi poseben zapisnik (obsega potek glasovanja in sprejeto odločbo). Podpišejo ga vsi člani senata in zapisnikar. Zapisnik se zapre v poseben ovitek in ga sme pregledati samo višje sodišče, ko odloča o pravnem sredstvu (v tem primeru mora višje sodišče zapisnik spet zapreti v poseben ovitek in na njem označiti, da je zapisnik pregledalo).

**R O K I**

Roki, določeni v ZKP se ne smejo podaljšati, razen če zakon to izrecno dovoljuje. Če gre za rok, ki je s tem zakonom določen zaradi varstva pravic obrambe in drugih obdolženčevih procesnih pravic – se ta lahko skrajša, če obdolženec to zahteva pisno ali pred sodiščem ustno na zapisnik. Roki se računajo na ure, dneve, mesece in leta.

Dan oddaje na pošto je dan izročitve tistemu, ki mu je poslana. Če je vloga, vezana na rok, zaradi nevednosti ali očitne pomote vložnika izročena ali poslana nepristojnemu sodišču pred potekom roka, k pristojnemu sodišču pa prispe po poteku roka ® se šteje, da je pravočasna.

**Vrnitev v prejšnje stanje:** Obdolžencu, ki iz opravičenih razlogov zamudi rok za napoved pritožbe ali rok za pritožbo zoper sodbo ali zoper sklep o varnostnem ali vzgojnem ukrepu ali o odvzemu premoženjske koristi, dovoli sodišče vrnitev v prejšnje stanje, da napove oz. vloži pritožbo, če v 8. dneh od prenehanja vzroka, zaradi katerega je zamudil rok, vloži prošnjo za vrnitev v prejšnje stanje in obenem z njo tudi napove pritožbo oz. odda tudi pritožbo. Po 3 m od dneva zamude se ne more več zahtevati vrnitev v prejšnje stanje.

O vrnitvi v prejšnje stanje odloči predsednik senata, ki je razglasil sodbo, zoper katero se napoveduje pritožba oz. izdal sodbo ali sklep, ki se s pritožbo izpodbija. Zoper sklep, s katerim se dovoli vrnitev v prejšnje stanje, ni pritožbe.

Če vrnitev v prejšnje stanje ni bila dovoljena in se obdolženec pritoži zoper ta sklep ® mora sodišče to pritožbo skupaj z napovedjo pritožbe zoper sodbo oz. s pritožbo zoper sodbo ali sklep o varnostnem ali vzgojnem ukrepu ali o odvzemu premoženjske koristi ter z odgovorom na pritožbo in vsemi spisi poslati v odločitev višjemu sodišču.

Prošnja za vrnitev v prejšnje stanje praviloma ne zadrži izvršitve sodbe oz. sklepa o varnostnem ali vzgojnem ukrepu ali o odvzemu premoženjske koristi, vendar pa sme sodišče (pristojno za rešitev prošnje) odločiti, da se počaka z izvršitvijo, dokler ne odloči o prošnji.

**OBJEKTI KAZENSKEGA POSTOPKA**

Predmet k.p. je vse, kar se v postopku razpravlja in o čemer mora sodišče odločiti. Vendar pa je gl. predmet vprašanje, ali je v konkretnem primeru podano k.d., ali ga je storil obdolženec, ali obstajajo pogoji za izrek kaz. sankcije ter morebitna izbira in odmera sankcije ("kazenska zadeva"). V k.p. pa se lahko razpravlja in odloča tudi o drugih vprašanjih (npr. o stroških k.p., premoženjskopravnem zahtevku, predhodnih vprašanjih) – to so akcesorni (vzporedni) objekti k.p.

**⇨ STROŠKI KAZENSKEGA POSTOPKA**

so izdatki, ki nastanejo v k.p. od njegove uvedbe do konca + izdatki za preiskovalna dejanja (med preiskavo). V vsaki sodbi in vsakem sklepu, s katerim s ustavi k.p., je treba odločiti, kdo dokončno plača stroške k.p. in višino stroškov. Temeljno pravilo*: stroške plača tista stranka, za katero se je k.p. končal neugodno* (ne velja za DT in oškodovanca kot tožilca). Ne glede na izid k.p. pa plačajo posamezne stroške tisti, ki so jih povzročili po svoji krivdi (npr. za privedbo, zaradi preložitve preiskovalnega dejanja ali gl. obravnave).

* Obsodilna sodba: obdolženec mora plačati vse stroške postopka, razen za tista dejanja, za katera je bil oproščen obtožbe. Sodišče ga lahko oprosti plačila večine stroškov, če bi bilo zaradi tega ogroženo vzdrževanje obdolženca ali oseb, ki jih je dolžan vzdrževati. Če je s sodbo spoznanih za krive več obdolžencev, sodišče odloči, kolikšen del stroškov plača vsak izmed njih (če tega ni mogoče določiti, se obsodijo na nerazdelno plačilo).
* Druga odločitev (oprostilna, zavrnilna sodba, ustavitev postopka): dolžnost plačila stroškov je odvisna od tega, kdo je dal pobudo za uvedbo postopka (ne velja za DT in subsidiarnega tožilca). Tako mora plačati stroške zasebni tožilec, razen če se postopek ustavi zaradi obdolženčeve smrti ali trajne duševne bolezni. Če se postopek ustavi zaradi umika tožbe, se lahko zasebni tožilec in obdolženec poravnata v medsebojnih stroških. Posebna določba: stroške k.p. plača, kdor vedoma poda krivo kaz. ovadbo.

Stroški k.p. so izdatki, ki nastanejo v k.p. ali zaradi njega. To so:

1. stroški za priče, za ogled, nagrada in stroški za izvedence, tolmače in strokovnjake;
2. vozni stroški za obdolženca;
3. izdatki za privedbo obdolženca oz. tistega, ki mu je bila odvzeta prostost;
4. vozni in potni stroški uradnih oseb;
5. stroški za zdravljenje obdolženca, dokler je v priporu in stroški poroda;
6. povprečnina;
7. nagrada in potrebni izdatki zagovornika, potrebni izdatki zasebnega tožilca in oškodovanca kot tožilca ter njunih zastopnikov ter nagrada in potrebni izdatki njihovih pooblaščencev;
8. potrebni izdatki oškodovanca in njegovega zakonskega zastopnika ter nagrada in potrebni izdatki njegovega pooblaščenca.

Pri odmeri povprečnine sodišče upošteva trajanje in zamotanost postopka ter premoženjske razmere tistega, ki jo je dolžan plačati. Povprečnina se določi v znesku, ki znaša min. 1/3 in max. 10x znesek zadnje uradno objavljene povprečne mesečne neto plače v RS na zaposleno osebo.

V vsaki sodbi in sklepu, s katerim se ustavi k.p. ali zavrže obtožnica, je treba določiti višino stroškov in kdo jih plača. Če ni podatkov o višini stroškov, izda preiskovalni sodnik, sodnik posameznik ali predsednik senata poseben sklep o višini stroškov takrat, ko se ti podatki zberejo. Zahtevek s podatki o višini stroškov se lahko poda najkasneje v 3 m od dneva, ko je bila pravnomočna sodba ali sklep vročen tistemu, ki ima pravico podati tak zahtevek.

Če sodišče zavrže obtožnico zaradi nepristojnosti, izda odločbo o stroških pristojno sodišče.

Obdolženec, oškodovanec, oškodovanec kot tožilec, zasebni tožilec, zagovornik, zakoniti zastopnik, pooblaščenec, priča, izvedenec, tolmač in strokovnjak plačajo ne glede na izid k.p. stroške, ki so jih povzročili po svoji krivdi (stroški, nastali s svojo privedbo, preložitvijo preiskovalnega dejanja ali gl. obravnave ali nevložitvijo napovedane pritožbe in drugi stroški postopka) in ustrezen del povprečnine. O teh stroških izda sodišče poseben sklep, razen če odloči o stroških, ki jih morata povrniti zasebni tožilec in obdolženec, v odločbi o glavni stvari.

***a) obsodilna sodba:*** Če sodišče spozna obdolženca za krivega, izreče v sodbi, da je dolžan povrniti stroške k.p. Sodišče sme oprostiti obdolženca povrnitve vseh ali dela stroškov k.p. (za 1-6 tč.), če bi bilo zaradi njihovega plačila ogroženo vzdrževanje obdolženca ali oseb, ki jih he dolžan vzdrževati. Če se te okoliščine ugotovijo po izdaji odločbe o stroških, sme predsednik senata s posebnim sklepom oprostiti obdolženca povrnitve stroškov k.p. ali mu dovoliti plačilo v obrokih.

***b) druga odločitev:*** Sodišče v sklepu ali sodbi izreče, da stroški k.p. (1-5 tč.) in potrebni izdatki (obdolženca in zagovornika) ter nagrada zagovornika obremenijo proračun (razen v zakonsko določenih primerih - glej izjeme), če se:

1. k.p. ustavi
2. izda oprostilna sodba
3. izda zavrnilna sodba
4. izda sklep o zavrženju obtožnice

I Z J E M E (gornji stroški ne bremenijo proračuna):

1. Kdor vedoma poda krivo ovadbo, plača stroške k.p.
2. Zasebni tožilec in oškodovanec kot tožilec morata povrniti stroške k.p., če se postopek konča z oprostilno ali zavrnilno sodbo ali s sklepom, s katerim se postopek ustavi ali zavrže obtožnica (razen če se postopek ustavi ali sodba zavrne zaradi obdolženčeve smrti ali zaradi zastaranja kaz. pregona zaradi zavlačevanja postopka brez krivde zasebnega tožilca ali oškodovanca kot tožilca – takrat stroški bremenijo proračun).
3. Če se postopek ustavi zaradi umika tožbe, se obdolženec in zasebni tožilec ali oškodovanec kot tožilec lahko poravnata o svojih medsebojnih stroških (če je teh tožilcev več, plačajo vsi stroške nerazdelno).
4. Oškodovanec, ki je umaknil predlog za pregon in se zato postopek ustavi, plača stroške k.p., razen če obdolženec izjavi, da jih bo plačal sam.

Nagrado in potrebne izdatke zagovornika in pooblaščenca zasebnega tožilca ali oškodovanca mora plačati zastopani, ne glede na to, kdo je po odločbi sodišča dolžan plačati stroške k.p. (razen v primerih, ko stroški obremenjujejo proračun).

Pooblaščenec zasebnega tožilca in oškodovanca, ki ni odvetnik oz. odvetniški kandidat, nima pravice do nagrade, temveč samo pravico do povrnitve potrebnih izdatkov.

Povrnitev stroškov k.p. podrobneje predpiše minister za pravosodje.

**⇨ PREMOŽENJSKOPRAVNI ZAHTEVKI**

Iz k.d. izvira tudi premoženjskopravni zahtevek, ki se na predlog oškodovanca obravnava v okviru k.p. kot poseben *adhezijski (pridružni) postopek* (s tem se sodišču prihrani delo, oškodovancu stroški, obdolženec pa je obenem lahko rešen kaz. in civilne odgovornosti). **ADHEZIJSKI POSTOPEK** je vezan na predlog oškodovanca, ki ga lahko poda pri organu, pri katerem se vloži kaz. ovadba, ali pri sodišču, pred katerim teče postopek (vendar najdlje do konca gl. obravnave). Če oškodovanec ni podal takega predloga do vložitve obtožbe, se ga obvesti, da ga lahko poda do konca gl. obravnave. Pogoj za uvedbo postopka pa je tudi okoliščina, da se s tem ne bi preveč zavlekel k.p. Predmet premoženjskopravnega zahtevka: povrnitev škode, vrnitev stvari, razveljavitev določenega pravnega posla.

Sodišče lahko prisodi oškodovancu premoženjskopravni zahtevek (ki je naperjen proti obdolžencu) samo, če je izreklo obsodilno sodbo. Oškodovancu lahko prisodi zahtevek:

* v celoti;
* deloma in ga s presežkom napoti na civilno pravdo;
* oškodovanca s celotnim zahtevkom napoti na civilno pravdo (če podatki k.p. ne dajejo zanesljive podlage niti za popolno niti za delno razsojo).

Kazensko sodišče ne more nikoli zavrniti premoženjskopravnega zahtevka kot neutemeljenega. Zato tudi v primeru oprostilne ali zavrnilne sodbe ali ustavitve k.p. sodišče s sklepom napoti oškodovanca, da lahko svoj premoženjsko-pravni zahtevek uveljavlja v pravdi.

Premoženjskopravni zahtevek, ki je nastal zaradi k.d., se na predlog upravičencev obravnava v k.p., če se s tem postopek ne bi preveč zavlekel. Premoženjskopravni zahtevek se lahko tiče:

* povrnitve škode
* vrnitve stvari
* razveljavitve določenega pravnega posla

Predlog za uveljavitev zahtevka v k.p. lahko poda tisti, ki ga je upravičen uveljavljati v pravdi. Predlog se poda pri organu, pri katerem se vloži kaz. ovadba ali pri sodišču, pred katerim teče postopek ® najdalj do konca gl. obravnave pred sodiščem I. st. Če upravičenec ne poda predloga v k.p. do vložitve tožbe, se obvesti, da ga lahko poda do konca gl. obravnave. Upravičenci smejo do konca gl. obravnave umakniti predlog za uveljavitev premoženskopravnega zahtevka v k.p. in ga uveljavljati v pravdi. Če predlog umaknejo, ga ne morejo več ponoviti (razen če zakon določa drugače).

Sodišče lahko v sodbi, s katero spozna obdolženca za krivega, prisodi oškodovancu premoženjskopravni zahtevek:

* v celoti
* deloma in ga s presežkom napoti na pravdo
* oškodovanca s celotnim zahtevkom napoti na pravdo (če podatki k.p. ne dajejo zanesljive podlage niti za popolno niti za delno razsojo)

Sodišče napoti oškodovanca, naj premoženjskopravni zahtevek uveljavlja v pravdi, če:

1. izda oprostilno sodbo
2. izda zavrnilno sodbo
3. s sklepom ustavi k.p.
4. s sklepom zavrže obtožnico

Če se sodišče izreče za nepristojno za k.p., napoti oškodovanca, da lahko priglasi svoj zahtevek v k.p., ki ga bo začelo ali nadaljevalo pristojno sodišče.

V k.p. sme sodišče spremeniti pravnomočno sodbo, s katero je odločeno o zahtevku le pri obnovi postopka ali pri zahtevi za varstvo zakonitosti.

Če se več oškodovancev prepira o lastnini stvari, se napotijo na pravdo, sodišče pa odredi v k.p. le hrambo stvari kot začasno zavarovanje. Stvari, ki so potrebne kot dokaz, se zasežejo in po končanem postopku vrnejo lastniku.

**⇨ PREDHODNA (PREJUDICIALNA) VPRAŠANJA**

so pravna vprašanja, za katera je pristojno sodišče v kakšnem drugem postopku (ne kazenskem) ali drug državni organ (ne sodišče) in je od njihove rešitve odvisna uporaba materialnega kazenskega prava.

* Sodišče lahko sámo odloči o predhodnem vprašanju po določbah, ki veljajo za dokazovanje v k.p. Odločitev ima učinek samo za kaz. zadevo, ki jo to sodišče obravnava.
* Če je o predhodnem vprašanju že odločilo sodišče v kakšnem drugem postopku ali je odločil kak drug državni organ, taka odločba (op. glede obstoja k.d.) ne veže kaz. sodišča, ki sme o tem vprašanju drugače odločiti.
* Kaz. sodišče lahko začasno odloži reševanje kaz. zadeve in počaka, da bo pristojni organ rešil predhodno vprašanje, šele nato odloči, ali bo njegovo rešitev sprejel ali ne.

**Predhodno vprašanje:** Če je uporaba KZ odvisna od predhodne odločitve o kakšnem pravnem vprašanju, za katero je pristojno sodišče v drugem postopku ali drug drž. organ, lahko sodišče, ki sodi v kaz. zadevi, sámo odloči tudi o tem vprašanju (po določbah, ki veljajo za dokazovanje v k.p.). Odločitev kaz. sodišča o tem vprašanju ima učinek samo za kazensko zadevo, ki jo to sodišče obravnava. Če je o predhodnem vprašanju že odločilo sodišče v drugem postopku ali drugi državni organ, taka odločba ne veže kaz. sodišča glede presoje vprašanja, ali je bilo določeno k.d. storjeno ali ne.

**O D L O Č B E**

* po vlogi: *sklepne* (končne) in *vmesne* (začasne)
* po vsebini: *meritorne* (glavne, bistvene) in *formalne* (procesne)

Meritorne zadevajo bistvo k.p. – odgovorijo na vprašanje ali v konkretnem primeru obstoji kaz. odgovornost. S formalnimi se rešujejo le posamezna procesna vprašanja.

1. **sodba:** z njo se odloča o celotnem predmetu k.p., praviloma meritorno (o sami stvari) in le izjemoma o procesnih pogojih (zavrnilna sodba). Na I. st. se izreče vedno na podlagi gl. obravnave, na II. st. pa tudi na podlagi seje (javne ali nejavne). Zakon pozna 3 vrste sodb: **zavrnilne**, **oprostilne** in **obsodilne**.
2. **sklep:** z njim se ponavadi rešujejo le posamezna procesna vprašanja. Izjemoma se rešuje celotna kaz. zadeva, če se:

* - postopek ustavi (v preiskavi, ob ugovoru, ob umiku obtožbe pred gl. obravnavo)
* - izreče sodni opomin
* - izreče neprištevnemu storilcu varnostni ukrep obveznega psihiatričnega zdravljenja
* Proti sklepom je načeloma dovoljeno vložiti pritožbo, le izjemoma to ni mogoče. Zoper sklepe, ki v celoti rešujejo kaz. zadevo, se je vselej mogoče pritožiti.

1. **odredba:** z njimi se opravljajo manj pomembna dejanja – glede poteka in ureditve postopka (npr. odredijo se vabila, prisilna privedba, hišna preiskava, odvzem predmetov, razpis gl. obravnave, pridobitev novih dokazov, določitev izvedenca). Zoper odredbe ni mogoče vložiti pritožbe.

Za zunanji svet postane odločba obstoječa šele takrat, ko je njena vsebina razglašena oz. prizadetim naznanjena. Dotlej je le notranje sodno dejanje, ki se sme še spremeniti (revotacija). Odločbe se praviloma naznanijo prizadetim ustno, če so navzoči (z vročitvijo se naznanijo nenavzočim). Sodbe se vedno naznanijo ustno. Vročitev je lahko osebna (neposredna) ali nadomestna (prek druge osebe).

Odločbe se izdajajo v obliki sodb, sklepov in odredb (sodbe izdaja samo sodišče, sklepe in odredbe pa tudi drugi organi, ki sodelujejo v k.p.). Odločba je sprejeta, ko je zanjo glasovala večina članov senata (predsednik glasuje zadnji). Posvetovanje in glasovanje je tajno. Pri odločanju o glavni stvari se najprej glasuje, ali je obdolženec storil k.d. in ali je kaz. odgovoren; nato se glasuje o kazni, drugih kaz. sankcijah, stroških k.p., premoženjskopravnih zahtevkih in drugih vprašanjih. Odločbe se navzočim prizadetim naznanijo ustno (če ni v zakonu drugače določeno), nenavzočim pa se vročajo v overjenem prepisu.

**VROČANJE PISANJ IN PREGLEDOVANJE SPISOV**

Pisanja se praviloma vročajo po pošti ali po podjetju, ki je pooblaščeno za vročanje pošiljk. Vročajo se lahko tudi po uradni osebi organa, ki je odredil vročanje ali neposredno pri tem organu. Obdolžencu je treba osebno vročiti vabilo na prvo zaslišanje v predhodnem postopku in vabilo na gl. obravnavo.

Obdolžencu, ki nima zagovornika, je treba osebno vročiti obtožni akt, sodbo in vse odločbe, pri katerih teče od vročitve rok za pritožbo, kot tudi pritožbo nasprotne stranke, ki se vroča na odgovor. Če ima obdolženec zagovornika, se ta pisanja vročijo obdolžencu in zagovorniku ® rok za vložitev pravnega sredstva oz. odgovora na pritožbo teče od zadnje vročitve.

Če obdolžencu ni mogoče vročiti odločbe oz. pritožbe, ker ni sporočil spremembe naslova ali prebivališča, se odločba oz. pritožba pritrdi na sodno desko. Po preteku 8 dni se šteje, da je bila opravljena veljavna izročitev.

**IZVRŠITEV ODLOČB**

Sodba postane pravnomočna, če se ne more več izpodbijati s pritožbo ali če zoper njo ni pritožbe. Pravnomočna sodba se izvrši:

* ko je vročena in ko za njeno izvršitev ni zakonskih ovir,
* če ni vložena pritožba ® ko poteče rok za pritožbo,
* če so se stranke odpovedale pritožbi ® od dneva, ko so se odpovedale pritožbi
* če je bila pritožba vložena ® ko so stranke umaknile vloženo pritožbo

Če sodišče, ki je izdalo sodbo na I. st., ni pristojno za njeno izvršitev, pošlje overjen prepis sodbe s potrdilom o izvršljivosti organu, ki je pristojen za izvršitev.

Če se denarna kazen ne da niti prisilno izterjati, se za vsako začeto 1/10 povprečne mesečne plače v gospodarstvu v RS določi 1 dan zapora. Prisilna izterjava stroškov k.p. v dobro proračuna se opravi po uradni dolžnosti. Stroški prisilne izterjave se začasno izplačajo iz proračunskih sredstev.

Če ni drugače določeno, se sklepi izvršijo, ko postanejo pravnomočni (= ko se ne morejo več izpodbijati s pritožbo ali če zoper njih ni pritožbe). Odredbe se izvršijo takoj, razen če organ, ki je odredbo izdal, ne odredi drugače.

Ministrstvo za pravosodje vodi kaz. evidenco in evidenco izrečenih vzgojnih ukrepov (način vodenja evidenc predpiše minister za pravosodje).

**POMEN IZRAZOV IN DRUGE DOLOČBE**

* **osumljenec:** tisti, zoper katerega se vodi predkazenski postopek;
* **obdolženec:** zoper katerega teče preiskava ali je vložena obtožnica, obtožni predlog ali zasebna tožba (ta izraz se v ZKP uporablja tudi kot splošen izraz za obdolženca, obtoženca in obsojenca);
* **obtoženec:** zoper katerega je obtožnica postala pravnomočna;
* **obsojenec:** za katerega je s pravnomočno sodbo ugotovljeno, da je kazensko odgovoren za določeno k.d.;
* **oškodovanec:** kateremu je prekršena ali ogrožena kakršnakoli njegova osebna ali premoženjska pravica s k.d.;
* **tožilec:** DT (državni tožilec), zasebni tožilec in oškodovanec kot tožilec;
* **stranka:** tožilec, obdolženec;
* **zunajzakonska skupnost:** dalj časa trajajoča življenjska skupnost M in Ž, ki nista sklenila zakonske zveze.

Če se med k.p. ugotovi, da je obdolženec umrl, se postopek s sklepom ustavi.

Glede izključitve kaz. pregona za osebe, ki uživajo v RS imunitetno pravico po medn. pravu, veljajo pravila medn. prava. Če gre za dvom, ali gre za tako osebo, se sodišče obrne za pojasnilo na ministrstvo za zunanje zadeve.

**UKREPI ZA ZAGOTOVITEV NAVZOČNOSTI OSEB V K.P.**

K.p. je mogoče opraviti le v navzočnosti oseb, ki so v njem udeležene in katerih navzočnost je potrebna. Uradne osebe (sodnik, DT) morajo biti navzoče po svoji uradni dolžnosti, za druge osebe pa določa zakon, kdaj in kako so dolžne sodelovati in s kakšnimi ukrepi in posledicami se jih k temu lahko prisili.

Pri izbiri ukrepa mora sodišče upoštevati, da ne uporabi strožjega ukrepa, če se namen da doseči z milejšim. Če ni več razlogov za ukrep, tudi po uradni dolžnosti preneha oz. se nadomesti z drugim – milejšim (če se za to pokažejo pogoji).

ZAGOTOVITEV OBDOLŽENČEVE NAVZOČNOSTI

Obdolženec ni le subjekt, marveč tudi objekt postopka. Njegova navzočnost je potrebna v dokazne namene (telesni pregled, izpovedba), za zagotovitev izvršitve kaz. sankcije, včasih pa tudi za zagotovitev normalnega poteka preiskave (da se onemogočijo obdolženčevi kvarni vplivi).

**1/ Vabilo:** Navzočnost obdolženca pri dejanjih v k.p. se zagotovi z vabilom (pošlje mu ga sodišče). V vabilu se navede tudi oznaka k.d., ki ga je obdolžen, da se vabi kot obdolženec in opozorilo o prisilni privedbi, če ne pride. Ko je obdolženec prvič povabljen, ga je treba v vabilu poučiti, da ima pravico vzeti si zagovornika in da je ta lahko navzoč pri zaslišanju. Če obdolženec ne more priti zaradi nepremagljive ovire (npr. bolezen), se zasliši tam, kjer je ali se mu preskrbi prevoz do sodišča ali drugega kraja, kjer se opravlja dejanje.

**2/ Privedba:** Lahko jo odredi sodišče, če je izdan sklep o priporu ali če v redu povabljeni obdolženec ne pride (in ne opraviči izostanka ali mu ni bilo mogoče vročiti vabila – se izmika). Odredbo (pisna) za privedbo izvršijo organi za notranje zadeve. Obdolžencu se izroči odredbo in povabi, naj gre z njim – če odkloni, se ga privede s silo.

**3/ Obljuba obdolženca, da ne bo zapustil prebivališča:** Če obstaja možnost, da se bo obdolženec med postopkom skril ali odšel neznano kam v tujino, lahko sodišče od njega zahteva obljubo (vpiše se v zapisnik), da se ne bo skrival oz. brez dovoljenja sodišča zapustil prebivališča. Opozori se ga, da se bo zoper njega lahko odredil pripor, če prekrši obljubo. Začasno se mu lahko vzame potni list (pritožba ne zadrži izvršitve).

**4/ Prepoved približevanja določenemu kraju ali osebi:** Če obstaja nevarnost, da bo obdolženec: uničil sledove k.d., vplival na priče, izvedence ali prikrivalce ali ponovil k.d., dokončal poskušeno k.d. ali storil zagroženo k.d. in je moč to odvrniti s tem ukrepom, se uporabi ta ukrep (in ne pripor) – sodišče odloči z obrazloženim sklepom. Določi tudi primerno razdaljo (od kraja ali osebe), ki jo mora obdolženec spoštovati in ne sme namerno prekoračiti – drugače lahko sodišče zanj odredi pripor (o tej posledici ga je treba predhodno obvestiti).

**5/ Javljanje na policijski postaji:** Če obstaja bojazen, da se bo obdolženec med postopkom skril ali odšel neznano kam ali v tujino, lahko sodišče odloči, da se mora vsakodnevno ali občasno, ob določenih urah javljati na policijski postaji (obrazložen sklep se vroči obdolžencu in pošlje pristojni policijski postaji). Če se obdolženec ne javlja, organi za notranje zadeve to nemudoma sporočijo sodišču, ki lahko zoper obdolženca odredi pripor (o tej posledici se ga predhodno opozori).

**6/ Varščina:** Če bi bilo treba obdolženca pripreti ali če je že v priporu samo iz razloga nevarnosti pobega, se lahko pusti na prostosti oz. se izpusti, če sam ali zanj kdo drug položi varščino, da do konca k.p. ne bo pobegnil, obdolženec pa obljubi, da se ne bo skrival in brez dovoljenja ne bo zapustil svojega prebivališča. Varščina se vselej glasi na denarni znesek, ki se določi glede na težo k.d., osebne in družinske razmere obdolženca ter gmotne razmere tistega, ki jo daje. Lahko se da v gotovini, vrednostnih papirjih, dragocenostih ali drugih premičnih stvareh večje vrednosti, v hipoteki ali v osebni zavezi ene ali več oseb, da bodo plačale določeni znesek, če obdolženec pobegne. Če obdolženec pobegne, se s sklepom določi, da varščina pripade proračunu. Če obdolženec ponovi k.d., dokonča poskušeno k.d. ali stori zagroženo k.d., se lahko pripre (varščina pa pripade proračunu). Kljub dani varščini se obdolženec lahko pripre, če v redu povabljen ne pride in izostanka ne opraviči, če se pripravlja na beg ali če se naknadno pokaže zoper njega kakšen drug razlog za pripor ® **varščina preneha** (denar oz. stvari se vrnejo, hipoteka izbriše). Varščina preneha tudi, če se k.p. pravnomočno konča s sklepom o ustavitvi ali zavrženjem obtožnice ali s sodbo. Če se s sodbo izreče kazen zapora, preneha varščina šele, ko obsojenec nastopi kazen. Sklep o varščini izda med preiskavo preiskovalni sodnik, po vložitvi obtožnice pa senat.

**7/ Hišni pripor:** Če obstajajo razlogi za pripor, vendar ta ni nujen za varnost ljudi ali potek k.p., se lahko odredi ta ukrep. Sklep o odreditvi, podaljšanju ali odpravi hišnega pripora se vselej pošlje tudi policijski postaji, na območju katere se izvaja ukrep. Obdolženec se ne sme oddaljiti iz poslopja, v katerem stalno ali začasno prebiva (oz. javne ustanove za zdravljenje in oskrbo). Sodišče mu lahko prepove stike z osebami, ki z njim ne prebivajo oz. ga oskrbujejo. Izjemoma mu lahko dovoli, da se za določen čas oddalji iz teh prostorov, kadar je to nujno za zagotovitev najnujnejših življenjskih potrebščin ali za opravljanje dela (o tem sodišče obvesti policijsko postajo). Če se obdolženec oddalji brez dovoljenja, lahko sodišče zoper njega odredi pripor (o tej posledici se ga predhodno opozori). Sodišče nadzoruje izvajanje ukrepa samo ali preko organov za notranje zadeve. Ti lahko kadarkoli (tudi brez zahteve sodišča) preverijo izvajanje ukrepa, o kršitvah pa takoj obvestijo sodišče. O podaljšanju pripora pred vložitvijo obtožnice vselej odloča senat na obrazložen predlog preiskovalnega sodnika ali državnega tožilca (s predlogom morata biti seznanjena obdolženec in zagovornik – če ga ima).

**8/ Pripor:** sme trajati najkrajši potrebni čas (kadarkoli se odpravi, ko prenehajo razlogi zanj). Pripor s pisnim sklepom odredi preiskovalni sodnik pristojnega sodišča na predlog DT. Odredi se zoper tistega, za katerega je podan utemeljen sum, da je storil k.d., za katero je predpisana kazen 20 let zapora (iz opravičenih razlogov pa lahko sodišče odredi, da ne bo odredilo pripora). Če je podan utemeljen sum, da je določena oseba storila k.d., se sme zanjo odrediti pripor, če:

1. se skriva, če ni mogoče odrediti njene istovetnosti ali obstaja nevarnost pobega;
2. je opravičena bojazen, da bo uničila sledove k.d. ali ovirala potek k.p. s tem, da bo vplivala na priče, udeležence ali prikrivalce;
3. kaže, da bo ponovila k.d., dokončala poskušeno k.d. ali storila k.d., s katerim grozi,
4. krši prej izrečeni milejši ukrep (tč. 3-7)

Če priprti to zahteva, mora organ za notranje zadeve oz. sodišče v 24 urah obvestiti družino priprtega o odvzemu njegove prostosti. O odvzemu prostosti se po potrebi obvesti pristojni organ socialnega varstva (če je treba kaj storiti za preskrbo otrok in ostalih družinskih članov, za katere skrbi priprti).

***Sklep o priporu:*** se izroči priprtemu - najkasneje v 48 urah od odvzema prostosti oz. privedbe k preiskovalnemu sodniku. Preiskovalni sodnik mora priprtega zaslišati najkasneje v 48 urah odkar mu je bil pripeljan. V spisih morata biti navedeni ura odvzema prostosti in ura izročitve sklepa. Zoper sklep se priprti lahko pritoži na senat (izvenrazpravni) v 24 urah od ure, ko mu je bil izročen sklep. Če je prvič zaslišan po preteku tega roka, se lahko pritoži ob tem zaslišanju. Pritožba in prepis zapisnika o zaslišanju (če je bil zaslišan) se takoj pošlje senatu (ta odloči v 48 urah).

Če se preiskovalni sodnik ne strinja s predlogom DT za odreditev pripora, zahteva, naj o tem odloči senat (izvenrazpravni, v 48 urah). V tem primeru lahko preiskovalni sodnik odredi katerega izmed nadomestnih ukrepov.

***Zagovornik:*** Če si priprti ne vzame zagovornika v 24 urah od ure, ko je bil poučen o tej pravici ali izjavi, da ga ne bo vzel, mu ga po uradni dolžnosti postavi sodišče.

***DT:*** Takoj po zaslišanju mora DT izjaviti, ali bo zahteval uvedbo k.p. in predlagal pripor ali katerega od nadomestnih ukrepov. Obdolženec in zagovornik lahko pri odgovoru na izvajanje DT podajata svoje predloge in stališča. Ko se stranke izjavijo o vseh vprašanjih, ki lahko vplivajo na odločitev o uporabi ukrepov, preiskovalni sodnik odloči o predlogih strank.

Če je bil zoper obdolženca odrejen pripor in DT v 48 urah (od ure, ko je bil obveščen o priporu) ne vloži pisne zahteve za uvedbo k.p., preiskovalni sodnik odpravi pripor in izpusti priprtega.

T r a j a n j e p r i p o r a :

1. ***od odvzema prostosti:*** Po sklepu preiskovalnega sodnika sme biti obdolženec pridržan v priporu največ 1 m od dneva, ko mu je bila vzeta prostost. Po tem času sme biti pridržan v priporu samo na podlagi sklepa o podaljšanju pripora (senat ga lahko podaljša za največ 2 m; če pa teče postopek za k.d. nad 5 let zapora, sme senat vrhovnega sodišča pripor podaljšati največ še za 3 m). Sklep o podaljšanju izda sodišče na obrazložen predlog preiskovalnega sodnika ali DT. Če po izteku rokov za pripor ni vložena obtožnica, se obdolženec izpusti. Senat mora po 2 m od zadnjega sklepa o priporu tudi brez predloga strank preiskusiti, ali so še dani razlogi za pripor in izdati sklep, s katerim pripor podaljša ali odpravi.
2. ***po vložitvi obtožnice*** lahko pripor traja največ **2 leti**. Če v tem roku obtožencu ni izrečena obsodilna sodba, se pripor odpravi in obtoženec izpusti.

***Po izročitvi obtožnice sodišču do konca gl. obravnave*** sme odrediti/odpraviti pripor samo senat s sklepom po zaslišanju DT (če teče postopek na njegovo zahtevo). Zoper sklep o odreditvi pripora se sme priprti pritožiti v 24 urah (od ure vročitve sklepa). O pritožbi mora višje sodišče odločiti v 48 urah.

**Odprava pripora:** Med preiskavo sme preiskovalni sodnik odpraviti pripor v soglasju z DT (če teče postopek na njegovo zahtevo), razen če se pripor odpravlja zaradi poteka roka ali če je DT odstopil od pregona. Če se preiskovalni sodnik in DT ne strinjata – zahteva preiskovalni sodnik, naj o tem odloči senat (ta mora odločiti v 48 urah).

**Izvrševanje pripora:** Pripornik se sprejme v zavod, v katerem se prestaja pripor (zavod) na podlagi pisnega sklepa o priporu, lahko pa tudi brez sklepa ® takrat mora sodišče v 24 urah poslati zavodu sklep (če ga v tem roku zavod ne prejme, izpusti pripornika in o tem obvesti sodišče). Zavod vodi zbirko podatkov o pripornikih (po odpravi pripora se podatki arhivirajo in trajno hranijo). Pripornik prestaja pripor v posebnih prostorih (v ločenem zaprtem delu zavoda za prestajanje zapora ali njegovega oddelka). V skladu z možnostmi zavoda in pod pogojem, da ni škodljivo za k.p. je treba priporniku omogočiti delo, ki ustreza njegovim duševnim in telesnim sposobnostim (o tem odloči preiskovalni sodnik oz. predsednik senata v sporazumu z upravo zavoda). Pripornik ima pravico do plačila za opravljeno delo. Z dovoljenjem preiskovalnega sodnika lahko pripornika obiskujejo bližnji sorodniki; na zahtevo pripornika pa tudi zagovornik in drugi. Posamezni obiski se smejo prepovedati, če bi zaradi tega lahko nastala škoda za postopek. Pripornik si lahko dopisuje in ima druge stike z osebami zunaj zavoda z vednostjo in pod nadzorom preiskovalnega sodnika (ta mu lahko prepove pošiljanje/sprejemanje pisem in drugih pošiljk ali vzpostavljanje stikov, ki so škodljivi za postopek; ne sme mu pa prepovedati poslati prošnjo ali pritožbo). Pripornik se lahko kaznuje za disciplinski prestopek (npr. fizični napad na sopripornika, delavca zavoda ali drugo osebo; vnašanje in izdelovanje alkoholnih pijač in narkotikov; kršitev predpisov o varstvu pri delu…) – lahko se izrečejo kazni prepovedi ali omejevanja obiskov in dopisovanja (ne velja za zagovornika, zdravnika, ombudsmana, diplomatske in konzularne predstavnike za tujega pripornika). Nadzorstvo nad ravnanjem s priporniki izvršuje predsednik okrožnega sodišča (ali sodnik, ki ga določi – ne sme pa biti preiskovalni sodnik), ki mora vsaj enkrat na teden obiskati pripornike. Predsednik sodišča in preiskovalni sodnik lahko kadarkoli obiščeta pripornika, z njim govorita in sprejemata pritožbe.

ZAGOTOVITEV NAVZOČNOSTI DRUGIH UDELEŽENCEV

* **Sodišče, DT, drugi državni organi:** zanje niso predvideni posebni ukrepi za zagotovitev njihove navzočnosti. Od njih se le zahteva, da opravijo določena procesna dejanja in dostavijo vabila za udeležbo v postopku. Če npr. na gl. obravnavo, ki je bila razpisana na podlagi obtožnice DT, ne pride DT ali nekdo, ki ga nadomešča, se obravnava preloži. DT ne zadenejo nobene škodljive posledice in mu ni moči izreči nobene sankcije. Sodišče lahko samo obvesti o tem višjega DT.
* **Priče:** se vabijo s pisnim vabilom. Če v redu vabljena priča ne pride in ne opraviči svojega izostanka ali če se brez dovoljenja ali opravičenega razloga odstrani s kraja, kjer bi morala biti zaslišana, se sme odrediti, da se privede s silo, sme pa se tudi denarno kaznovati. Priči se lahko s sklepom naloži tudi povrnitev stroškov za prisilno privedbo in vseh stroškov, ki so nastali s preložitvijo procesnega dejanja.
* **Izvedenci:** ukrepi zanje so: vabilo, denarna kazen, privedba, plačilo stroškov preložitve. Kdor je povabljen kot izvedenec, se je dolžan odzvati vabilu in podati svoj izvid in mnenje.
* **Subsidiarni in zasebni tožilec:** v vabilu na gl. obravnavo sta opozorjena, da se bo v primeru, če ne prideta in tudi ne pošljeta pooblaščenca, štelo, da sta umaknila obtožbo. Senat s sklepom ustavi postopek.
* **Oškodovanec:** oškodovancu, ki ni povabljen kot priča, sodišče v vabilu sporoči, da se bo obravnava opravila tudi brez njega in da bo njegova izjava o premoženjskopravnem zahtevku prebrana + da se bo štelo, da ne namerava nadaljevati pregona, če bi DT umaknil obtožbo. Senat bo izdal zavrnilno sodbo. Če pa je vabljen kot priča, mora priti in ga zadanejo vse posledice neopravičenega izostanka kakor pričo.

**UGOTAVLJANJE DEJANSKEGA STANJA**

Temeljna dejavnost sodišča v k.p. je ugotavljanje dejanskega stanja, ki je potrebno za odločanje oz. za uporabo pravne norme (kazenske ali procesne). Vsaka sodna odločba namreč temelji na nekih dejstvih, ki so se zgodila in jih mora sodišče v postopku rekonstruirati (obnoviti), da bi lahko nanje oprlo svojo odločitev. Ugotavljanje dejanskega stanja je v k.p. težje kot v drugih postopkih, ker:

* obdolženec (ki je res kriv) ima največji interes, da oteži ugotavljanje resničnih dejstev, obide resnico in spravi sodišče v zmoto,
* dokazovanje je omejeno na manjše št. dokaznih sredstev (k.d. je nenaden dogodek in udeleženci nimajo možnosti vnaprej priskrbeti dokaze) ® zato se dovoljuje uporaba vsakovrstnih dokaznih sredstev (v praksi najpogosteje: izpovedba prič, indici),
* sodišče mora ugotavljati vsa dejstva (ne glede na voljo strank), ki so pomembna za odločbo (razlika od pravdnega postopka).

V R S T E D E J S T E V (najpomembnejša delitev a-c)

1. **pravno relevantna** ali **odločilna dejstva:** nanje se neposredno navezuje uporaba materialne ali procesne pravne norme (npr. dejstvo, da je obtoženec vzel oškodovancu denarnico, se neposredno vključuje v pojem odvzetja stvari, ki je vsebovan v k.d. tatvine).
2. **indici:** so dejstva, ki niso odločilna, a se v k.p. ugotavljajo zato, da bi se z njihovo pomočjo z logičnim sklepanjem ugotovil obstoj ali neobstoj odločilnega dejstva (npr. dejstvo, da so pri obtožencu našli ukradeno stvar, ni odločilno – iz njega pa sklepamo, da je obtoženec vzel stvar, kar je odločilno dejstvo pri k.d. tatvine). Indic je dejstvo, ki ga je treba ugotoviti kot vsako drugo dejstvo (dokazovanje, opazovanje procesnega organa; 1. faza); ko pa je indic ugotovljen, postane argument (dokaz v logičnem pomenu; 2. faza), iz katerega procesni organ sklepa na obstoj odločilnega dejstva. Z istim dokaznim sredstvom lahko dokazujemo bodisi indic bodisi pravno relevantno dejstvo (npr. priča lahko izpove, da je ukradeno stvar videla v stanovanju obtoženca – *indična priča* ali, da je videla obtoženca vzeti stvar – *odločilna* ali *neposredna priča*). Indice sodišče ugotavlja, kadar nima možnosti, da bi neposredno ugotavljalo obstoj ali neobstoj odločilnih dejstev.
3. **kontrolna** ali **pomožna dejstva:** so irelevantna (neodločilna), v postopku se ugotavljajo zato, da bi se z njihovo pomočjo preverila zanesljivost posameznih dokazov o pravno relevantnih dejstvih ali indicih (npr. kontrolno dejstvo: priča, ki je v preiskavi bremenila obdolženca, je od oškodovanca prejela nagrado).
4. **zunanja** in **notranja dejstva:** zunanja je mogoče podvreči neposrednemu raziskovanju (zato jih lažje ugotavljamo), notranja pa so dejstva duševnega življenja storilca k.d. (težje ugotavljanje, vendar je nujno potrebno). Npr. krivda je notranje dejstvo, nanjo sklepamo iz obdolženčevih izjav ali s proučevanjem obdolženčeve osebnosti po drugih osebah (psiholog, psihiater).
5. **pozitivna** in **negativna:** pozitivna trdijo, da nek pojav obstoji (negativna pa obratno).
6. **dejstva sedanjosti** (še obstajajo) in  **dejstva preteklosti** (ne obstajajo več, samo k.d.).
7. **obremenilna** in **razbremenilna dejstva:** glede na to, ali obtožbo potrjujejo ali jo pobijajo. Razlikovati jih je potrebno od obteževalnih in olajševalnih okoliščin, ki se upoštevajo pri odmeri kazni.

D E J S T V A, K I J I H N I P O T R E B N O U G O T A V L J A T I

* **Očitna dejstva** se kažejo sama po sebi in ni potrebe, da bi se posebej ugotavljala (npr. dokazovanje polnoletnosti pri osebi, za katero je očitno, da je odrasla).
* **Notorna dejstva** so tista, ki se v okolju, v katerem poteka k.p., štejejo kot splošno znana in jih sodišče šteje za ugotovljena. Notorno dejstvo se mora nanašati na konkreten dogodek ali stanje (npr. konec vojne, obdobje potresa, razdalja med kraji).
* **Presumptivna dejstva** so taka, ki jih imamo (štejemo) za ugotovljena zato, ker je dognano kako drugo dejstvo. To drugo dejstvo je razlog (vzrok), iz katerega sklepamo na prvo (presumptivno) dejstvo. Gre za splošno pravilo, ki sodišče obvezuje, da ima določeno dejstvo za ugotovljeno ali neugotovljeno, če je ugotovljeno kako drugo dejstvo.

R a z l i k u j e m o :

* *a) naravne presumpcije* izvirajo iz naravnega poteka dogodkov, izkušenj iz vsakdanjega življenja (npr. za vsakogar domnevamo, da je prišteven ali pošten) – možno je dokazovati, da domnevno dejstvo ne obstoji (npr. dvom o prištevnosti)
* b) *zakonske (pravne) presumpcije* pa so navedene v zakonu (sklep od enega dejstva na drugo je določen že v zakonu). Delimo jih na:
* - *absolutne* (pr. iuris et de iure): so trajne, pri njih trajno ni dopustno dokazovati nasprotno
* - *relativne* (pr. iuris): nasprotno dokazovanje je možno in velja presumpcija le začasno, dokler se ne dokaže nasprotno (npr. če v redu vabljeni zasebni tožilec ne pride na gl. obravnavo, se domneva, da je tožbo umaknil, sodišče pa mu dovoli vrnitev v prejšnje stanje, če dokaže, da iz opravičenih razlogov ni prišel)

V materialnem kaz. pravu imamo t.i. *presumpcijo poštenosti* ali *časti* pri k.d. obrekovanja. Posledica te pravne domneve: tožilcu ni treba dokazovati, da je obrekovana trditev lažna (ker se poštenost domneva), ampak mora obdolženec dokazovati njeno resničnost. Tako se izjemoma prenese dokazno breme na obdolženca.

V procesnem pravu je najpomembnejša ***domneva obdolženčeve nedolžnosti*** ® obdolženec se šteje za nedolžnega vse dotlej, dokler ni s pravnomočno sodbo spoznan za krivega (ta domneva je bila prvič proklamirana v Deklaraciji pravic človeka in državljana, 1789 – francoska rev.). Iz te domneve izhajata 2 posledici:

1. obdolžencu ni treba dokazovati, da je nedolžen (to se domneva) – tisti, ki trdi nasprotno, mora to dokazati;
2. nedokazana krivda pomeni dokazano nedolžnost – oprostilna sodba pomeni, da je obtoženi povsem nedolžen, čeprav je bilo zoper njega nekaj dokazov (utemeljen sum), ki pa niso zadoščali za obsodbo. Ni namreč mogoče dopustiti stanja, da bi ostali nekateri državljani v negotovem pravnem položaju (sumljivi) tudi še po izrečeni oprostilni sodbi.

Domneva nedolžnosti pa ni ovira za k.p. – ta se sme uvesti, če je podan utemeljen sum, da je bilo storjeno k.d. Verjetnost krivde pomeni obenem verjetnost nedolžnosti. Šele konec k.p. bo pokazal, ali je domneva ostala resnična ali ne. Gre torej za pravno domnevo, zoper katero je možen nasproten dokaz.

Iz domneve nedolžnosti izhaja **načelo in dubio pro reo** (lat. v dvomu v korist obdolženca), ki se nanaša na dvomljiva (nedokazana) pravno relevantna dejstva. Vsak dvom v obstoj dejstva, se razlaga v korist obdolženca – če po dokazovanju ostane dvomljivo kakšno dejstvo, ki:

1. gre v škodo obdolženca, se šteje, da to dejstvo ne obstoji
2. je obdolžencu v korist, se šteje, da to dejstvo obstoji.

Posledice tega načela so torej v tem, da sme biti obdolženec obsojen le, če mu je krivda popolnoma in nedvomno dokazana in če dokazno gradivo izključuje vsako drugo pojasnitev dogodka (drugo verzijo).

D E J S T V A, K I S E N E S M E J O U G O T A V L J A T I

* ***nemogoča dejstva*** ® vse, kar nasprotuje priznanim zakonom narave in logike (npr. obdolženec se zagovarja, da je storil k.d. pod vplivom duha)
* ***dokazne prepovedi*** (dejstva prepoveduje zakon) ® to so pravne določbe, s katerimi se prepoveduje ugotavljanje dol. dejstva (absolutna prepoved, npr. prepoved ugotavljanja uradne ali vojaške skrivnosti; prepoved dokazovanja resničnosti pri k.d. žalitve višjih drž. funkcionarjev ali diplomatov) ali uporaba dol. dokaznega sredstva (relativna prepoved, npr. prepoved ugotavljanja neprištevnosti z drugačnimi dokazili kot izvedencem - psihiatrom)

N A Č I N I U G O T A V L J A N J A D E J S T E V

V k.p. ugotavljajo dejstva organi k.p. in nekateri drugi subjekti. Temeljno je tisto ugotavljanje dejstev, ki jih opravljajo organi, ki vodijo k.p. (preiskovalni sodnik, razpravno sodišče):

1. **ogled** ® z neposrednim zaznavanjem (lastno opazovanje organa k.p. – ni več potrebno, da bi se dejstvo še drugače ugotavljalo)
2. **izpovedba obdolženca, priča, izvedenca** ® sporočijo znanje na podlagi lastnega opazovanja
3. **branje pisnih sporočil oz. zapiskov o dejstvih (listine)** ® ne glede na to, s kakšnim namenom je bil zapis napravljen (npr. zapisnik o ogledu; pismo obdolženca 3. osebi)
4. **tehnični posnetki** ® gledanje ali poslušanje posnetkov

Na podlagi svojega opazovanja lahko procesni organ ugotovi samo sedanja dejstva (= obstajajo v času, ko teče k.p.). Praviloma bodo to indici in le redko pravno relevantna dejstva.

Odločilno dejstvo ugotovimo:

* *neposredno* ® če ga ugotovimo na enega od prej navedenih načinov (lastno opazovanje organa, izpovedba osebe, listina, tehnični posnetek), taki dokazi so neposredni ali direktni dokazi, so zanesljivejši od posrednih;
* *posredno* ® če ga ugotovimo s pomočjo enega ali več **indicev** (posredni ali indirektni dokazi) – iz indica posredno z logičnim sklepanjem ugotovimo odločilno dejstvo (pri neposrednem dokazovanju ni takega sklepanja), indici so pomembni za ugotavljanje določenih *psihičnih dejstev*, na katerih temeljijo obdolženčeva krivda (naklep, malomarnost) in drugi psihični pojavi, ki so odločilni pri nekaterih k.d. (npr. namen, motiv).

S U B J E K T I, K I U G O T A V L J A J O D E J S T V A

V k.p. ugotavljajo dejstva številni subjekti, v različnem obsegu in za različne namene:

1. organi, ki v postopku izdajajo odločbe (sodbe, sklepe, odredbe) – ti organi morajo ugotavljati dejstva, da bi ugotovili, ali obstajajo zakonski pogoji za izdajo odločbe, za katero so pristojni
2. organi, ki sami ne izdajajo odločb (priprava materiala – npr. preiskovalni sodnik)
3. stranke (od organov želijo izdajo določenih odločb)
4. izvedenci

**Dokazno breme:** je *pravna dolžnost* kakega procesnega subjekta, da dokaže kako dejstvo ali dejansko stanje, ki je podlaga za odločanje. Če ga ne dokaže, se šteje, da ne obstaja. To je *formalno dokazno breme*. Nasprotje je *materialno dokazno breme*, ki je v tem, da ima procesni subjekt interes (ne pravno dolžnost), da dokaže kako dejstvo.

Stara pojmovanja so poznala *načelo delitve formalnega dokaznega bremena*. Tako je v rimskem pravu veljalo načelo jurista Paulusa, da mora dokazovati tisti, ki nekaj zatrjuje (ne tisti, ki to zanika). V čistem akuzatornem postopku je bil tožilec pravno dolžan dokazovati vsa dejstva, na katerih je temeljila kaz. odgovornost obdolženca, in vsa druga dejstva, potrebna za obsodbo. Če v tem ni uspel, je moralo sodišče obdolženca oprostiti – sodišče se praviloma ni spuščalo v dokazovanje teh dejstev. Toda veljalo je *načelo prenosa dokaznega bremena* – če se obdolženec ni omejil samo na zanikanje dejstev iz obtožbe, temveč je v svojo obrambo navedel neka dejstva, je glede teh dejstev dobil položaj tožilca in jih je moral dokazati (sicer se je štelo, da ne obstajajo).

Sodobno kaz. pravo (in tudi naše) odklanja načela delitve in prenosa dokaznega bremena. Dokazno breme je predvsem na tožilcu, subsidiarno pa na sodišču (preiskovalnem sodniku, razpravnemu sodišču) – nikoli pa ne na obdolžencu (razen v redkih izjemah). Naš zakon daje obdolžencu le možnost, ne nalaga pa mu dolžnosti dokazovanja. Tožilec je dolžan, da dokaže obdolženčevo krivdo, obdolženec pa ni dolžan dokazati svoje nedolžnosti – če je ne dokaže, s tem še ni podan dokaz njegove krivde. Naše pravo tudi ne pozna prenosa dokaznega bremena od tožilca na obdolženca. Če obdolženec navede v svojo obrambo neko dejstvo, ga ni dolžan dokazati, temveč je stvar sodišča, da to trditev preizkusi ne glede na to, ali jo je obdolženec podprl z zadostnimi dokazi. Glede dokaznega bremena pa velja za sodišče **inkvizicijska (preiskovalna) maksima** (pravilo je nastalo v inkvizicijskem procesu) ® sodišče ima pravico in dolžnost odločati, katera dejstva bo ugotavljalo in s katerimi dokazi; pravilo obsega tudi iniciativo za izvedbo dokazov, ki jih stranke niso predložile ali pa so predlog umaknile.

Za naš k.p. torej velja, da:

1. ima tožilec dolžnost dokazati obdolžencu kaz. odgovornost
2. obdolženec ni dolžan dokazati svoje nedolžnosti
3. je sodišče dolžno izpopolniti nezadostno dokazovanje obtožbe in obrambe

**D O K A Z O V A N J E**

**Vrste dokazov:**

* obremenilni in razbremenilni – odvisno od tega, ali so dokazi v obdolženčevo škodo ali korist. Mnogi dokazi pa so hkrati obremenilni in razbremenilni.
* izvirni in izvedeni – kriterij za to delitev je vir dokaza (izveden je npr. izpoved priče, ki je slišala o dogodku od druge osebe)
* neposredni (npr. priznanje obdolženca, izpovedba priče očividca) in posredni (indici)
* osebni (izpovedba prič, obdolženčev zagovor, izvid in mnenje izvedencev) in stvarni ("materialni"; npr. sledovi k.d., sredstva k.d., listine)

**Stadiji dokazovanja:**

1. odkrivanje ali zbiranje dokazov (npr. prič, materialnih dokazov – prstnih odtisov, sledov stopinj…).
2. zavarovanje dokazov (npr. zaslišanje prič čimprej po dogodku, dokler je spomin še svež, shranitev predmetov s prstnimi odtisi).
3. sprejemanje ali izvajanje dokazov (npr. zaslišanje prič, obdolženca, izvedenca, krajevni ogled, obdukcija mrliča, branje listine, poslušanje tonskega posnetka…) – izvedba dokazov je stvar sodišča, stranke po našem pravu ne smejo izvajati dokazov (lahko jih le predlagajo). Obdolženec sme samo postavljati vprašanja soobdolžencem, pričam in izvedencem. Predmeti k.d. se obdolžencem in pričam pokažejo zaradi prepoznave.
4. preizkus dokaza – pomeni preizkus zanesljivosti ali verodostojnosti dokaznega sredstva (dokaz primerjamo z drugimi ali analiziramo v podrobnostih, pa tudi z ugotavljanjem kontrolnih ali pomožnih dejstev).
5. ocena dokazov – ocena je zaključek o resničnosti ali neresničnosti kakega dejstva, je končni stadij dokazovanja. Procesni organ iz vsebine vsakega dokaza posebej in v zvezi z drugimi dokazi izvede sklep o obstoju dejstva, zaradi katerega je bil dokaz izveden. Velja načelo proste presoje dokazov. Vrsta in število uporabljenih dokazov pri tej oceni nista odločilna, sodnik pa mora svojo oceno utemeljiti in v odločbi obrazložiti v skladu s splošnimi zakoni človeškega mišljenja, da jo lahko višje sodišče v primeru pritožbe ustrezno preizkusi.

**Dokazna sredstva:** kot dokazno sredstvo se lahko uporabi vse, kar je mogoče po logičnih načelih šteti kot vir za spoznavanje resnice v k.p. Zakon pa sme v nekaterih primerih kakšno dokazno sredstvo izjemoma tudi prepovedati ali omejiti (npr. dokazne prepovedi, ekskluzivna pravila). Z **ekskluzivnim pravilom** se prepoveduje uporaba dokazov, pridobljenih na nezakonit način (npr. zaslišanje obdolženca z uporabo sile ali grožnje, nezakonita preiskava stanovanja, uporaba hipnoze). Po našem zakonu so kot podlaga za sodbo prepovedana naslednja dokazna sredstva:

* vse izjave (obvestila), ki so jih organi za notranje zadeve dobili od obdolženca, zagovornika, privilegiranih prič ali oseb, ki so dolžne varovati uradno ali vojaško tajnost
* vsaka izpovedba, ki jo je sprejel procesni organ od obdolženca, priče ali izvedenca na način, ki ni izrecno dovoljen

Zato ni dokaz izpovedba:

\* obdolženca: - če je bila zoper njega uporabljena sila, grožnja ali drugo podobno sredstvo (za vplivanje na voljo,

zdravniški poseg), da bi se dosegla kakšna njegova izjava ali priznanje;

- če je bila kršena njegova pravica do navzočnosti zagovornika pri njegovem zaslišanju oz. če odpoved

tej pravici ni zapisana v zapisniku.

\* priče: - če je bila izpovedba izsiljena s silo, grožnjo ali drugim podobnim sredstvom;

- če jo je dala oseba, ki ne bi smela pričati (varovanje tajnosti, zagovornik) ali bi se pričevanju lahko

odpovedala (zakonec, sorodnik, verski spovednik), pa o tem ni bila poučena ali pa pouk in odpoved

nista bila zapisana v zapisnik.

\* izvedenca: - če jo je dala oseba, ki ne sme biti zaslišana kot priča (varovanje tajnosti, verski spovednik)

- če jo je dala oseba, ki je bila oproščena pričevanja (zakonec, sorodniki, verski spovednik)

\* s kaznivim dejanjem oškodovanca

Prepovedane dokaze iz postopka izloči s sklepom procesni organ (preiskovalni sodnik, izvenrazpravni senat, sodeči senat) takoj, ko ugotovi, da gre za take dokaze. Izločeni dokazi se hranijo na sodišču v posebnem ovitku. Sodba, ki bi se nanje sklicevala, bi bila v morebitnem pritožbenem postopku razveljavljena zaradi bistvene kršitve določb k.p.

Dokazna sredstva: 1. izpovedba obdolženca, priče in izvedenca

2. ogled

3. listine

4. tehnični posnetki

**1/ IZPOVEDBA OBDOLŽENCA**

Obdolženec ima v k.p. dvojni položaj. Po eni strani je *subjekt k.p.* – ima vse pravice in dejanske možnosti, da v postopku sam zastopa svoje interese in opravlja funkcijo obrambe. Po drugi strani pa je *procesni objekt* – kadar rabi kot dokazno sredstvo ali kadar se proti njemu uporabljajo določeni prisilni procesni ukrepi.

Procesno dejanje, s katerim se pride do obdolženčeve izpovedbe, imenujemo *zaslišanje obdolženca*. Obdolženec se je dolžan odzvati vabilu procesnega organa, da pride na zaslišanje. Ima pravico, da je pred izdajo sodbe zaslišan o navedbah svoje obrambe. Dokazno sredstvo je samo pod pogojem, če na to pristane.

**P r a v i c a d o z a s l i š e v a n j a o b d o l ž e n c a**

*Organi za notranje zadeve:* še preden se začne k.p., imajo ti organi pravico zahtevati izjavo od osebe, ki je osumljena storitve k.d. Ta oseba se je dolžna odzvati vabilu, da pride na zaslišanje – če ne pride, jo sme organ prisilno privesti (če je bila na vabilu opozorjena na to možnost). ZKP ne predpisuje nobenih formalnosti za tako zaslišanje, ki ga opravlja organ za notranje zadeve, zato izjava osumljene osebe ne more rabiti kot dokaz za sodbo v k.p. Taka izjava ima le začasno dokazno vrednost in je pomembna predvsem za DT (ki nanjo opira svojo zahtevo za preiskavo) in preiskovalnega sodnika (ko odloča o uvedbi preiskave). Ker izjava nima dokazne moči pri izdaji sodne odločbe, jo mora preiskovalni sodnik izločiti iz preiskovalnega spisa. --- PREVERI

*Preiskovalni sodnik:* zaslišuje obdolženca med preiskavo, včasih pa tudi že pred njo, če bi bilo z zasliševanjem nevarno odlašati ali kadar mu organi za notranje zadeve privedejo osumljenca zaradi odreditve pripora. Za zaslišanje, ki ga opravlja preiskovalni sodnik, so predvidene številne formalnosti, od katerih so nekatere tako pomembne, da po izrecni določbi zakona izključujejo dokazno vrednost obdolženčeve izpovedbe, če jih preiskovalni sodnik ne upošteva.

*Predsednik senata:* zaslišuje obdolženca na gl. obravnavi pred sodiščem I. ali II. (izjemoma) stopnje. Za zaslišanje načeloma veljajo ustrezne določbe ZKP kot za zaslišanje obdolženca v preiskavi, imamo pa tudi posebne določbe.

Obdolženec ima pravico, da se ne izjavlja ali zagovarja in da odkloni odgovore na posamezna vprašanja. Dopušča se mu, da lažno izpoveduje, če meni, da je to v korist njegovi obrambi – vendar ne na škodo soobdolženca ali drugih oseb, ker bi s tem storil k.d. krive izpovedbe.

**P o s t o p e k z a s l i š a n j a**

Pri prvem zaslišanju ga procesni organ najprej vpraša o njegovih osebnih podatkih. Nato ga pouči, da ima pravico vzeti si zagovornika in da je ta lahko navzoč pri zaslišanju. Obdolžencu pove, česa je obdolžen in katere podlage za sum (dokazi) so podane zoper njega ter vpraša, kaj lahko navede v svoj zagovor. Pove mu tudi, da se ni dolžan zagovarjati in tudi ne odgovarjati na vprašanja. Če obdolženec sploh noče odgovarjati ali noče odgovarjati na vprašanja, ga je treba poučiti (če je to potrebno), da si lahko s tem oteži zbiranje dokazov za svojo obrambo.

Obdolženec se zaslišuje ustno (lahko uporablja svoje zapiske). Najprej se v neoviranem pripovedovanju izjavi o okoliščinah, ki ga obremenjujejo in navede dejstva, ki so v korist njegovi obrambi – šele po končani izpovedbi se mu lahko postavlja vprašanja. Obdolženčeva izjava se vpiše v zapisnik.

Če se poznejše obdolženčeve izjave razlikujejo od prejšnjih (zlasti če prekliče svoje priznanje), se od njega zahteva, naj pove razloge, zakaj različno izpoveduje oz. zakaj preklicuje priznanje. Obdolženčeva izpovedba velikokrat ni v skladu z izjavami prič in soobdolžencev – takrat je z njimi lahko soočen (ne sme pa se prisiljevati k soočenju).

**Z a s l i š a n j e b r e z z a g o v o r n i k a**

Obdolženec sme imeti zagovornika ves čas, ko teče k.p., in zagovornik je lahko navzoč pri njegovem zaslišanju. V odsotnosti zagovornika pa je obdolženec lahko zaslišan samo v naslednjih primerih:

1. če se je obdolženec izrecno odpovedal tej pravici, obramba pa ni obvezna,
2. če preiskovalni sodnik oceni, da navzočnost zagovornika in DT pri posameznem preiskovalnem dejanju ni potrebna (oba pa morata biti navzoča, ko gre za prvo zaslišanje po privedbi obdolženca – pripor) (178/1 čl.)
3. če zagovornik ni navzoč, čeprav je bil obveščen o zaslišanju,
4. če si obdolženec za prvo zaslišanje ni zagotovil zagovornika v 24. urah, odkar je bil poučen o tej pravici.

Izpovedba, ki je bila dana v odsotnosti zagovornika zunaj navedenih primerov, nima dokazne vrednosti in se sodna odločba nanjo ne more opirati.

**D o k a z n a v r e d n o s t o b d o l ž e n č e v e i z p o v e d b e**

Obdolženčevo priznanje v ožjem smislu je njegova izjava, da je storil določeno k.d. v objektivnem in subjektivnem (krivdnem) pogledu. Če obsega priznanje samo objektivni dejanski stan, to ni pravo priznanje. Priznanje v širšem pomenu besede je priznanje resničnosti nekega dejstva, ki ima za obdolženca procesualno škodljive posledice (npr. prizna, da je nož, ki je najden na kraju k.d., njegova last).

Obdolženčevo priznanje je imelo v razl. obdobjih zgodovine razl. pomen in razl. dokazno vrednost. V čistem *akuzatornem postopku* je imelo naravo dispozitivnega akta v tem smislu, da je bil s priznanjem postopek v obsegu ugotavljanja utemeljenosti obtožbe končan in sodišču je ostal samo še izrek kaz. sankcije. V *inkvizicijskem postopku* je bil obdolženec le procesni objekt – moral je govoriti resnico in priznanje, ki je veljalo za najvažnejši dokaz, se je izsiljevalo s torturo. Po francoski rev. je postal obdolženec spet subjekt postopka, uvedeno je bilo načelo svobode zagovora, obdolženec ni bil dolžan izpovedati in tudi ne govoriti resnice. Po načelu proste presoje dokazov je bilo priznanje izenačeno z drugimi dokazi. V angleškem pravu pa priznanje še danes velja za dispozitivni akt – obdolženec se je dolžan izjaviti samo o tem, ali šteje obtožbo za utemeljeno ali ne (če izjavi, da jo šteje za utemeljeno, se porotniki umaknejo in sodišče izreče sodbo).

Pri nas priznanje obdolženca nima posebne dokazne vrednosti. Kljub priznanju mora organ, ki vodi postopek, zbrati še druge dokaze. Priznanje obdolženca v preiskavi ali na gl. obravnavi (pa naj je še tako popolno) ne odveže sodišča dolžnosti, da izvede tudi druge dokaze. Če je priznanje jasno in popolno + če je podprto še z drugimi dokazi, se nadaljnji dokazi zbirajo samo na tožilčev predlog. Vedno je namreč podana možnost, da utegne biti priznanje krivo (največ krivih priznanj je posledica duševnih bolezni, sicer pa so motivi za priznanje enako mogoči kot za resnična priznanja – etični, neetični…). Če obdolženec prekliče priznanje, se od njega zahteva, da pove razlog za to. Verodostojno priznanje ne izgubi dokazne moči zaradi preklica, razen, če je tudi preklic verodostojen. Najboljše jamstvo zoper preklic je, da procesni organ priznanje z vsemi podrobnostmi zapiše v zapisniku.

**N e k a t e r i n e d o v o l j e n i i n s p o r n i n a č i n i z a s l i š a n j a o b d o l ž e n c a**

Naše procesno pravo zahteva, da mora procesni organ pri zaslišanju obdolženca predvsem spoštovati njegovo osebnost. Obdolženec se ni dolžan zagovarjati in tudi ne govoriti resnice. Vsakršno izsiljevanje priznanja je k.d. Obdolžencu je treba vprašanja postavljati jasno, razločno in določno (da jih popolnoma razume). Vprašanja ne smejo izhajati s stališča, kot da je nekaj priznal, česar ni priznal (*kapciozna vprašanja*). V vprašanjih ne sme biti obseženo navodilo, kako je treba nanje odgovoriti (*sugestivna vprašanja*). Obdolženec se ne sme preslepiti, da bi se dosegla kakšna njegova izjava ali priznanje.

Proti obdolžencu se ne smejo uporabiti sila, grožnja ali druga podobna sredstva za dosego izjave ali priznanja. Niso dovoljeni zdravniški posegi (npr. ***lobotomija*** – psihokirurški poseg v možgane, da bi odpravili psihične motnje pri težjih duševnih bolnikih) ali sredstva, ki vplivajo na voljo (*narkotična sredstva, narkoanaliza,* *hipnoza*). Pri nas se narkoanaliza ne sme uporabiti, tudi če bi obdolženec nanjo pristal ali jo izrecno zahteval v svojo korist.

Ob določenih pogojih so dovoljeni nekateri zdravniški posegi, ki ne vplivajo na voljo obdolženca (npr. *odvzem krvi*) – ti se lahko opravijo tudi brez privolitve obdolženca, razen če bi bilo to škodljivo za njegovo zdravje.

Med dvomljive načine zasliševanja obdolženca v k.p. sodi tudi uporaba *poligrafa* (lie detector, danes se uporablja samo v ZDA).

**2/ IZPOVEDBA PRIČE** (pričevanje)

Priča je *fizična oseba*, različna od obdolženca, za katero je verjetno, da bi mogla kaj povedati o k.d., storilcu in o drugih pomembnih okoliščinah, in ki jo je procesni organ povabil, da o tem izpove. Predmet pričevanja so dejstva iz preteklosti o čutni zaznavi: lastni (priča dejanja, priča očividec) ali tuji (priča po pripovedovanju drugih), ne pa ugibanja, mnenja in sodbe. Dejstva sedanjosti pa ugotavlja sodišče z ogledom ali izvedenci. Obdolženčeva izpovedba po našem pravu ni pričevanje.

**SOLENITETNA PRIČA** (formalnostna)**:** oseba, ki mora biti navzoča, ko se opravlja kakšno delikatno procesno dejanje, pri katerem so možne zlorabe. V naših predpisih se ta oseba imenuje "priča" – čeprav to v bistvu ni, ker se v postopku z njo ne dokazuje k.d., ampak varuje pravilnost opravljanja procesnih dejanj (npr. pri hišni preiskavi morata biti navzoči 2 osebi).

**Sposobnost biti priča:** vsaka fizična oseba, ki je sposobna dati izjavo (tudi otroci in osebe z napakami – duševnimi ali telesnimi).

* *absolutno nesposobne priče* – zaradi duševnih ali telesnih nezmožnosti ob času zasliševanja ne morejo govoriti resnice
* *relativno nesposobne priče* – le v konkretnem primeru ne morejo biti zaslišane zaradi poklicne dolžnosti (varovanje uradne ali vojaške skrivnosti, dokler jih pristojni organ ne odveže te dolžnosti; obdolženčev zagovornik, razen če obdolženec to zahteva, naj priča)

Funkcija priče ni združljiva z opravljanjem nekaterih drugih funkcij v k.p. (npr. s funkcijo sodnika, DT), z drugimi pa je združljiva ® kot priče so lahko zaslišani: oškodovanec, oškodovanec kot tožilec in zasebni tožilec.

**Dolžnost pričevanja:** pričevanje je splošna državljanska dolžnost, ki obsega: odzvati se vabilu procesnega organa, dolžnost izpovedati, se pustiti soočiti in prepoznavati, dolžnost govoriti resnico in dolžnost zapriseči, če se to od priče zahteva. Kršitev teh dolžnosti lahko privede do določenih procesnih kazni (denarna kazen), dajanje lažne izpovedbe pa tudi do kaz. odgovornosti (k.d. krive izpovedbe).

Le izjemoma so določene kategorije oseb oproščene dolžnosti pričevanja. Ali bodo te osebe pričale ali ne, je odvisno od njihove volje (če pa pričajo, morajo govoriti resnico). Sodišče, ki vodi postopek, je dolžno poučiti te osebe, preden jih zasliši (ali takoj ko zve za njihovo razmerje do obdolženca), da jim ni treba pričati. Pouk in odgovor se vpišeta v zapisnik. Če niso bile poučene ali se niso izrecno odpovedale tej pravici ali pa pouk in odpoved pričevanju nista zapisana v zapisnik, sodišče ne sme opreti svoje odločbe na tako izpovedbo.

Določen ožji privilegij imajo vse tiste osebe (priče), ki bi verjetno s svojimi odgovori spravile sebe ali svojega bližnjega sorodnika v hudo sramoto, znatno materialno škodo ali v kaz. pregon. Te osebe niso oproščene dolžnosti pričevanja, temveč imajo samo pravico odreči odgovor na posamezna vprašanja.

Dolžnosti pričevanja so oproščeni: (236/1 čl.)

1. obdolženčev zakonec oz. izvenzakonski partner;
2. obdolženčevi krvni sorodniki v ravni vrsti, sorodniki v stranski vrsti do vštetega 3. kolena in sorodniki po svaštvu do vštetega 2. kolena;
3. obdolženčev posvojenec in posvojitelj;
4. verski spovednik o tistem, o čemer se mu je spovedal obdolženec ali druga oseba;
5. odvetnik, zdravnik, socialni delavec, psiholog ali kakšna druga oseba o dejstvih, za katera je izvedel pri opravljanju poklica, če velja dolžnost, da mora ohraniti kot tajnost tisto, kar je zvedel pri opravljanju svojega poklica.

Kot priča ne sme biti zaslišan: (235. čl.)

1. kdor bi s svojo izpovedbo prekršil dolžnost varovanja uradne ali vojaške tajnosti, dokler ga pristojni organ ne odveže te dolžnosti
2. obdolženčev zagovornik o tem, kar mu je obdolženec zaupal kot svojemu zagovorniku, razen če obdolženec to sam zahteva.

Če je bil zaslišan kdo, ki ne bi smel biti zaslišan kot priča, ali kdo, ki ni bil dolžan pričati, pa o tem ni bil poučen ali se ni izrecno odpovedal tej pravici, ali pa pouk in odpoved pričevanju nista zapisana v zapisnik, ali če je bil zaslišan mladoletnik, ki ni mogel razumeti pomena pravice, da ni dolžan pričati, ali če je bila izpovedba priče izsiljena s silo, grožnjo ali kakšnim drugim podobnim prepovedanim sredstvom, ne sme sodišče na tako izpovedbo opreti svoje odločbe. (237. čl.)

**Procesno dejanje zaslišanja priče:** pričo zaslišuje procesni organ brez navzočnosti drugih prič. Najprej jo opomni, da je dolžna govoriti resnico in da ne sme ničesar zamolčati, nato jo opozori, da pomeni kriva izpovedba k.d. Pričo je treba opozoriti, da ni dolžna odgovarjati na vprašanja, če bi s tem sebe ali svojega bližnjega sorodnika spravila v hudo sramoto, znatno materialno škodo ali kaz. pregon (to opozorilo je treba vpisati v zapisnik). Ko priča sama izpove, se ji postavljajo vprašanja (da se njena izpovedba preizkusi, dopolni in razjasni). Če se izpovedbe prič ne skladajo, sme procesni organ odrediti **soočenje** ® osebe, katerih izpovedbe se ne skladajo v pomembnih dejstvih, se postavijo ena proti drugi in se od njih zahteva, da ponovijo izjave, ki se ne skladajo. Procesni organ z neposrednim opazovanjem ocenjuje verodostojnost in resničnost izpovedb. Lahko se soočijo soobdolženci, priče in obdolženci ter priče med seboj (vendar hkrati samo 2 osebi).

Od priče se zahteva, da opravi prepoznavo oseb ali predmetov. Če je potrebno, mora najprej opisati osebo ali predmet, nato se ji ta pokaže skupaj z drugimi, priči neznanimi osebami oz. predmeti.

**PREDOČBE** so opozorila priči na njeno prejšnjo izpovedbo ali na izpovedbe drugih oseb, če se pri poznejšem zaslišanju ne spominja več dejstev, ki jih je navedla pri prejšnjem zaslišanju, ali če prejšnje izpovedbe spremeni.

**Dokazna vrednost pričevanja:** izpovedbe prič so najpogostejše dokazno sredstvo v naših k.p. Ker so večkrat nezanesljive, jih mora sodišče ocenjevati z največjo previdnostjo. Izpovedba priče je namreč sestavljena iz 3 sestavin: zaznave, spominjanja in reprodukcije.

**3/ IZPOVEDBA IZVEDENCA**

Izvedenec (ekspert) je oseba, ki s svojim strokovnim znanjem pomaga procesnemu organu pri ugotavljanju tistih pomembnih dejstev, ki se lahko ugotovijo samo s pomočjo posebnega znanja (s katerim procesni organ ne razpolaga). Izvedenec ugotavlja dejstva in pojasnjuje dejanska vprašanja (ne pravna).

**Sposobnost biti izvedenec:**

* *tehnična sposobnost* – izvedenec ima za odkrivanje in presojo dejstev potrebno strokovno izobrazbo ali znanje.
* *pravna sposobnost* – je določena negativno, saj zakon pove, kdo ne more biti izvedenec (1-kdor ne sme biti zaslišan kot priča, 2-kdor je oproščen dolžnosti pričevanja, 3-proti komur je bilo storjeno k.d.)

Izvedenci so lahko tudi pravne osebe (strokovni zavodi, državni organi) – izvid in mnenja podpišejo tisti strokovnjaki, ki so opravili izvedensko delo.

**Dolžnost biti izvedenec:** dolžnost odzvati se vabilu, dati izvid in mnenje, govoriti resnico in morda dati prisego (*promisorično* – z njo obljubi da bo govoril resnico). Kršitev teh dolžnosti lahko privede do določenih snakcij (denarna kazen, prisilna privedba, k.d. krive izpovedbe).

* *izvid* je izjava ali zapis tega, kar je izvedenec dognal z opazovanjem pri ogledu (npr. telesno poškodbo)
* *mnenje* je njegova strokovna presoja glede tega, kar je ugotovil z izvidom, obsega tudi razloge (utemeljitev) za tako presojo.

**Določitev izvedenca:** procesni organ določi s pisno odredbo praviloma enega izvedenca (če je delo zamotano, lahko tudi 2 ali več). Če so za določeno vrsto dela postavljeni (pri sodišču) stalni izvedenci, se smejo postaviti drugi samo če bi bilo nevarno odlašati ali če so stalni izvedenci zadržani ali če to zahtevajo posebne okoliščine (npr. vpliv sodnika, rutinerstvo). Izvedenci se določajo fakultativno ® ni nobenih pravil o tem, kdaj je treba določiti izvedenca. Zakon pa predvideva primere obveznega izvedenstva: a) če gre za sumljivo smrt (= pregled in raztelešenje trupla ® 259. čl.), b) če je podan dvom o prištevnosti storilca. (265. čl.) Če obveznega izvedenstva ni mogoče opraviti (npr. storilec je truplo zažgal), se lahko dejstva ugotavljajo na drug način.

**Dokazna vrednost izpovedbe izvedenca:** dokazno moč ocenjuje procesni organ po prosti presoji, vendar je v določeni meri vezan na to izpovedbo. Kadar se namreč z njo ne strinja, je ne more enostavno nadomestiti s svojim mnenjem ali ugotovitvami, temveč mora določiti drugega izvedenca. In če se tudi z novo izpovedbo ne strinja, sme ugotoviti le to, da ni uspelo dokazati dejstva, ki se je z izvedencem dokazovalo. Neuspeli dokaz privede do tega, da določeno dejstvo ni ugotovljeno in pride do uporabe načela *in dubio pro reo* (v dvomu v korist obdolženca).

**4/ OGLED**

Posebna vrsta ogleda je rekonstrukcija dogodka (sodni eksperiment) – ponovijo se dejanja ali situacije v razmerah (isti kraj, ista sredstva, iste osebe), v katerih se je po izvedenih dokazih pripetil dogodek. Namen: preverijo se že izvedeni dokazi ali ugotovijo dejstva, ki so pomembna za razjasnitev stvari.

**Predmet in vrste ogleda:** predmet ogleda je vse, kar se da s čutili opaziti in kar je pomembno za postopek. Razlikujemo ogled predmeta in ogled osebe.

Predmeti ogleda:

* predmeti, ki so bili namenjeni ali uporabljeni za k.d. (sredstvo k.d.)
* predmeti, na katerih so sledovi k.d. (prstni odtisi, krvavi madeži, sledovi rane, stopinj)
* predmeti (objekti) k.d. (npr. ukradena stvar)
* predmeti, nastali s k.d. (npr. ponarejena listina, denar)

Telesni pregled obdolženca se lahko opravi tudi brez njegove privolitve, če je treba dognati dejstva, ki so pomembna za k.p. Telesni pregled drugih oseb pa se sme opraviti brez njihove privolitve le, če je treba dognati, ali je na njihovem telesu povzročena sled ali posledica k.d.

Druge vrste ogleda: *krajevni ogled, ogled trupla, ogled listin, mešani ali kombinirani ogled* (sodeluje izvedenec). Posebna vrsta ogleda z izvedencem je *pregled in raztelešenje (obdukcija) trupla* (vedno se opravi, kadar je podan sum ali je očitno, da je bila smrt povzročena s k.d. ali da je v zvezi s storitvijo k.d.). Če je truplo že pokopano, se odredi *ekshumacija* (izkop), da ga je mogoče pregledati in raztelesiti. Izkop in raztelešenje trupla lahko odredi samo sodni organ (ponavadi preiskovalni sodnik).

Preiskovalni sodnik opravlja ogled med preiskavo, izjemoma tudi pred uvedbo preiskave, če bi bilo nevarno odlašati z ogledom. Organi za notranje zadeve smejo v predkazenskem postopku opraviti ogled kot procesno dejanje le, ko preiskovalni sodnik ne more takoj priti na kraj dejanja. Med preiskavo pa smejo opraviti tak ogled samo, če jim preiskovalni sodnik na predlog tožilca prepusti izvršitev ogleda. Ne morejo pa opraviti obdukcije in ekshumacije.

**5/ LISTINE**

Listina (v k.p.) pomeni pismeni zapis, ki vsebuje podatke o dejstvih, ki se ugotavljajo v k.p., in tudi pismena izjava in sporočilo, ki vsebuje taka dejstva.

**Postopek dokazovanja:**

1. pridobitev listine (npr. s hišno preiskavo, izročitvijo, zasegom)
2. ugotovitev pristnosti/nepristnosti listine (z ogledom ali izvedencem)
3. uporaba listine kot dokaz (se prebere in to zapisniško ugotovi)
4. ocenitev vsebine listine (dejstev, ki jih vsebuje)

**6/ TEHNIČNI POSNETKI**

so posnetki dejstev, ki se ugotavljajo v k.p., nastali s pomočjo optičnih in zvočnih naprav. Bistvena razlika od listine: pri tehničnem posnetku je delovala naprava, listina pa vsebuje dejstva, ki jih je zaznal človek (avtor listine).

**Dopustnost tehničnih posnetkov kot dokaza:** optični posnetki se smejo v k.p. uporabiti kot dokaz ne glede na to, kdaj in kje so nastali. Lahko so posnetki procesnega organa, ki jih je napravil ob preiskovalnem dejanju (ogled predmeta, kraja, sledov…) ali pa naključni posnetki, ki so jih napravile neke osebe zunaj k.p. Sporna pa je uporaba tajnih posnetkov, ki posegajo v intimno življenje prizadete osebe (npr. posnetek s teleobjektivom).

V našem postopku je dovoljeno tonsko snemanje procesnih dejanj (preiskovalni sodnik) in se ti posnetki lahko po odločitvi senata na gl. obravnavi reproducirajo – zato se rabijo v dokazne namene (vsaj kot dopolnilo zapisniku o opravljenem procesnem dejanju).

Tonski posnetki obvestil ali izjav, ki so jih organom za notranje zadeve dali obdolženec in osebe, ki ne morejo pričati ali so lahko pričevanja oproščene, pa se v postopku ne morejo uporabiti kot dokaz.

**POTEK REDNEGA KAZENSKEGA POSTOPKA**

**I. PREDKAZENSKI POSTOPEK IN ZAČETEK K.P.**

K.p. se lahko začne le na zahtevo upravičenega tožilca (ponavadi DT). Toda DT lahko pri sodišču zahteva k.p. samo, če je podana določena stopnja verjetnosti, da je bilo storjeno k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti + da ga je storila določena oseba. Ta stopnja verjetnosti je **utemeljen sum** ® podan je, kadar obstaja določen obseg ali kvaliteta podatkov in dokazov. Postopek zbiranja teh podatkov in dokazov pred uvedbo k.p. je odkrivanje k.d. in storilca – imenuje se predkazenski postopek. Temeljna naloga **predkazenskega postopka** je odkrivanje konkretnega k.d. in njegovega storilca oz. zbiranje podatkov in dokazov za utemeljen sum, da je dol. oseba storila dol. k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti. Med naloge tega postopka spadajo tudi vsa opravila v zvezi s prijavljanjem k.d. in storilcev pristojnemu DT, in tudi dejanja in ukrepi, ki jih stori DT, da bi preveril podatke ovadbe in sprejel odločitev o vložitvi zahteve za uvedbo k.p.

Dejanja v tem postopku praviloma niso procesna, ampak razna kriminalistična dejanja, ki jih opravljajo organi za notranje zadeve v dokaj svobodni obliki (niso vezana na stroge procesne norme). Le izjemoma in pod posebnimi pogoji se v tem postopku lahko opravijo posamezna procesna dejanja (preiskovalna dejanja) v obliki, ki je določena v ZKP – postopek je deloma urejen tudi z Zakonom o policiji in Zakonom o DT. V teh zakonih so opredeljena pooblastila posameznih procesnih subjektov v tem postopku in njihovi medsebojni odnosi.

**Kazenska ovadba:** je pismeno ali ustno sporočilo o storjenem k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti, podana pristojnemu DT (neposredno ali s posredovanjem državnih organov). O ustni ovadbi se napravi *zapisnik*, če je bila sporočena po telefonu, pa *uradni zaznamek*. Pri ustni ovadbi se ovaditelja opozori na posledice krive ovadbe (= k.d.). Dajanje objektivno neresnične ovadbe nima pravnih posledic za ovaditelja; zavestna kriva ovadba in kriva samoovadba pa sta k.d. Kdor vedoma poda krivo ovadbo, je dolžan plačati stroške morebitnega k.p., ki je tekel zaradi nje.

Vsi državni organi in organizacije z javnimi pooblastili so dolžni naznaniti k.d., za katera se storilec preganja po uradni dolžnosti (če so o njih obveščeni ali kako drugače zvedo zanje).

Zakon določa, kdaj pomeni opustitev ovadbe kaznivo dejanje.

Vsakdo lahko naznani k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti. Ovadba se poda pristojnemu DT pisno ali ustno (ustno ® zapisnik; po telefonu ® uradni zaznamek). Če je ovadba podana sodišču, organu za notranje zadeve ali nepristojnemu drž. tožilcu, jo ta sprejme in takoj pošlje pristojnemu DT.

Bistvena sestavina ovadbe je navedba okoliščin, ki kažejo, da je bilo storjeno k.d. V njej ni treba navesti storilca, če ta ni znan ® *ovadba zoper neznanega storilca* (tega je potrebno v predkazenskem postopku odkriti in identificirati, sicer ni mogoče začeti k.p. pred sodiščem). Ovadba je lahko tudi anonimna ali psevdonimna (to pa ima vpliv na oceno njene verodostojnosti).

Pravni pomen ovadbe: sama po sebi ni dokazno sredstvo in z njo ni mogoče dokazati dejstev, ki jih vsebuje. Izjave oseb se v ovadbi ne navedejo. Ovadba ne zavezuje DT k pregonu – on samostojno ocenjuje, ali so izpolnjeni pogoji za začetek k.p. Z vložitvijo ovadbe ovaditelj ne pridobi nobenih pravic v zvezi z nadaljnjim postopkom. Če je ovaditelj oddal ovadbo pristojnemu DT in jo je ta sprejel, ovaditelj z njo ne more več razpolagati (lahko sicer izjavi, da jo umika, vendar taka izjava nima nobenega učinka, razen glede vprašanja njene verodostojnosti). Le če je ovaditelj tudi oškodovanec, ima pravico (ob določenih pogojih) prevzeti funkcijo kaz. pregona, če DT naloge ne bi hotel opraviti.

**ORGANI ZA NOTRANJE ZADEVE:** so nosilci aktivnosti v predkazenskem postopku; njihova naloga je predvsem, da odkrijejo, zberejo in zavarujejo dokaze o k.d. in storilcu, ki so potrebni za začetek k.p. (za utemeljen sum). Te naloge opravljajo na svojo pobudo (če so podani *razlogi za sum* – manjša stopnja verjetnosti) ali na zahtevo DT. O vseh opravljenih dejanjih morajo napraviti zapisnik ali uradni zaznamek (npr. osebi vzamejo prostost in jo takoj odpeljejo k preiskovalnemu sodniku). Imajo pravico in dolžnost izpraševati vse osebe, za katere je verjetno, da kaj vedo o k.d. (tudi osumljenca, priče, izvedenca), vendar jih ne smejo zasliševati kot obdolženca, pričo ali izvedenca (razen v izjemnih primerih) – z njimi opravijo neformalen razgovor. Izjave rabijo DT oz. preiskovalnemu sodniku za odločanje o uvedbi k.p. Občan pravno ni dolžan dati izjave (ne zadane ga nobena sankcija) – vsako prisiljevanje k dajanju izjave in prisilno zadrževanje zato, da bi se dobila izjava, je k.d.

Na podlagi zbranega gradiva s kriminalističnimi in preiskovalnimi dejanji sestavi organ *kazensko ovadbo* in jo pošlje pristojnemu DT. V njej navede dokaze, za katere je zvedel pri njihovem zbiranju. V ovadbo ne vpiše vsebine izjav občanov, ampak samo navede osebe (ki so dale izjavo), zapise o izjavah pa priloži ovadbi. Ovadbi priloži predmete, skice, fotografije, priskrbljena poročila, zapise o tem, kaj so ukrenili in storili, uradne zaznamke in drugo gradivo. Če organi po vložitvi kaz. ovadbe zvedo za nova dejstva, dokaze ali sledove k.d., morajo zbrati potrebna obvestila in DT o tem poslati poročilo v dopolnitev kaz. ovadbe.

**Ukrepi organov za notranje zadeve:** Če so podani razlogi za sum, da je bilo storjeno k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti, morajo ukreniti vse potrebno, da se:

* izsledi storilec,
* storilec ali udeleženec ne skrije ali pobegne,
* odkrijejo in zavarujejo sledovi k.d. in predmeti, ki utegnejo biti dokaz,
* zberejo vsa obvestila, ki bi utegnila biti koristna za uspešno izvedbo k.p.

Za zagotovitev gornjih ukrepov lahko:

* zahtevajo posebna obvestila od oseb;
* opravijo potreben pregled prevoznih sredstev, potnikov in prtljage;
* za nujno potreben čas omejijo gibanje na določenem prostoru;
* ukreniti, kar je potrebno v zvezi z ugotavljanjem istovetnosti oseb in predmetov;
* razpišejo iskanje osebe in stvari;
* v navzočnosti odgovorne osebe opravijo pregled določenih objektov in prostorov podjetij in drugih pravnih oseb in pregledajo njihovo dokumentacijo;
* ukrenejo in storijo drugo, kar je potrebno.

Organi za notranje zadeve lahko ljudi povabijo k sebi. Prisilno lahko nekoga privedejo samo, kadar ni prišel in je bil v vabilu na to opozorjen. Teh oseb ne smejo zasliševati kot obdolžencev, prič ali izvedencev.

Na pisni predlog in z dovoljenjem preiskovalnega sodnika oz. predsednika senata smejo organi za notranje zadeve zbirati obvestila tudi od oseb, ki so v priporu.

**KAZENSKA OVADBA:** Na podlagi zbranih obvestil sestavi organ za notranje zadeve kazensko ovadbo, v kateri navede zbrane dokaze in ji priloži zbrano gradivo (predmeti, skice, fotografije, poročila, uradni zaznamki). Če po vložitvi kazenske ovadbe zve za nova dejstva, dokaze ali sledove k.d., mora zbrati potrebna obvestila in poslati poročilo o tem DT v dopolnitev kazenske ovadbe. Poročilo pošlje DT tudi v primeru, če na podlagi zbranih obvestil ni podlage za kazensko ovadbo.

**Zadržanje oseb na kraju k.d.:** Pooblaščene uradne osebe organov za notranje zadeve imajo pravico napotiti osebe, ki jih najdejo na kraju storitve k.d. ali osebe, ki imajo prebivališče v tujini, k preiskovalnemu sodniku ali jih zadržati do njegovega prihoda (če bi lahko dale važne podatke za k.p. ali bi jih ne bi bilo mogoče kasneje zaslišati ali bi bilo to zvezano s precejšnjim zavlačevanjem ali z drugimi težavami). Zadržanje teh oseb na kraju storitve k.d. ne sme trajati več kot 6 ur.

Organi za notranje zadeve lahko tistega, za katerega je podan sum, da je storil k.d.;

* fotografirajo (lahko jo objavijo)
* vzamejo prstne odtise
* vzamejo bris ustne sluznice

***(150. čl.)*** Če obstajajo utemeljeni razlogi za sum, da je določena oseba izvršila, izvršuje ali pripravlja oz. organizira izvršitev k.d. in če obstaja utemeljen sum, da se v zvezi s tem uporablja določeno komunikacijsko sredstvo, se lahko zoper to osebo odredi:

1. nadzor telekomunikacij s prisluškovanjem in snemanjem;
2. kontrola pisem in drugih pošiljk;
3. kontrola računalniškega sistema banke ali druge pravne osebe, ki opravlja finančno ali drugo gosp. dejavnost;
4. prisluškovanje in snemanje pogovorov s privolitvijo vsaj ene osebe, udeležene v pogovoru.

K.d., za katera se lahko odredijo gornji ukrepi, so:

1. k.d. zoper varnost RS in njeno ustavno ureditev in k.d. zoper človečnost in mednarodno pravo (za katera je predpisan kazen zapora 5 ali več let);
2. ugrabitev, neupravičena proizvodnja in promet z mamili, omogočanje uživanja mamil, izsiljevanje, neupravičeno sprejemanje/dajanje daril, pranje denarja, tihotapstvo, jemanje/dajanje podkupnine, nezakonito posedovanje, hudodelsko združevanje, nedovoljena proizvodnja in promet orožja ali razstrelilnih snovi, povzročitev nevarnosti z jedrskimi snovmi;
3. druga k.d., za katera je predpisana kazen zapora 8 ali več let.

***(151. čl.)*** Zoper to osebo se lahko izjemoma odredi prisluškovanje in opazovanje v tujem stanovanju ali drugih prostorih, z uporabo tehničnih sredstev za dokumentiranje in po potrebi s tajnim vstopom v te prostore.

Izvajanje gornjih ukrepov lahko taja največ 1 m, iz tehtnih razlogov pa se lahko njihovo trajanje podaljša vsakič za en mesec, vendar skupaj največ za 6 m (za 150. čl.) oz. 3 m (za 151. čl.)

Odredi jih preiskovalni sodnik na pisni predlog DT. Če pisne odredbe ni mogoče pravočasno pridobiti in obstaja nevarnost odlašanja, lahko organi za notranje zadeve izjemoma začnejo z izvrševanjem teh ukrepov na podlagi ustne odredbe preiskovalnega sodnika – pisna odredba mora biti izdana najkasneje v 12 urah po izdaji ustne odredbe.

Če so bili ukrepi izvršeni brez odredbe preiskovalnega sodnika ali v nasprotju z njo, sodišče ne sme opreti svoje odločbe na tako dobljene podatke, sporočila, posnetke ali dokazila.

Ukrepe izvajajo organi za notranje zadeve. Po prenehanju ukrepov predajo DT skupaj s poročilom vse posnetke, sporočila in predmete (pridobljene z uporabo ukrepov). DT celotno gradivo preda preiskovalnemu sodniku, ki preizkusi, ali so se ukrepi izvajali tako, kot so bili odobreni. Sporočila in posnetke hrani sodišče, dokler hrani kazenski spis. Če DT izjavi, da ne bo začel kaz. pregona zoper osumljenca ali če v roku 2 let po koncu izvajanja ukrepov ne poda take izjave, se zbrano gradivo uniči pod nadzorstvom preiskovalnega sodnika (pred uničenjem preiskovalni sodnik o uporabi ukrepov obvesti osumljenca, ki ima pravico seznaniti se s pridobljenim gradivom ® preiskovalni sodnik pa lahko na predlog DT ali po uradni dolžnosti določi, da osumljenca ne bo seznanil z vsebino gradiva).

**Navidezni ukrepi:** DT lahko na podlagi obrazloženega predloga organov za notranje zadeve s pisno odredbo dovoli ukrep navideznega odkupa, sprejemanja/dajanja daril ali jemanja/dajanja podkupnine. Odredba se lahko nanaša le na enkraten ukrep. Predlog in odredba postaneta sestavni del kazenskega spisa.

Pri izvajanju ukrepov organi za notranje zadeve in njihovi sodelavci ne smejo izzivati kriminalne dejavnosti ® če je bila izzvana, je to okoliščina, ki izključuje kazenski pregon za k.d., storjeno v zvezi z ukrepom.

**PRIPOR:** Pooblaščene uradne osebe organa za notranje zadeve smejo nekomu vzeti prostost, če je podan kateri od pripornih razlogov (= utemeljen sum o storitvi k.d.–20 let zapora; če se skriva; nevarnost pobega; k.d. zoper javni red in mir; zoper spolno nedotakljivost; k.d. s prvinami nasilja–2 leti zapora), vendar ga morajo brez odlašanja privesti k pristojnemu preiskovalnemu sodniku. Izjemoma smejo nekomu vzeti prostost oz. ga pridržati, če so podani razlogi za sum, da:

* je storil k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti,
* če je pridržanje potrebno zaradi ugotovitve istovetnosti, preverjanja alibija, zbiranja obvestil in dokaznih predmetov o k.d. in so podani priporni razlogi

Oseba, ki ji je vzeta prostost, mora biti takoj (v materinem jeziku ali jeziku, ki ga razume) poučena (4.čl.):

* o razlogih za odvzem prostosti,
* da ni dolžna ničesar izjaviti,
* da ima pravico do takojšnje pravne pomoči zagovornika.

Če priprta oseba zahteva zagovornika, pooblaščena oseba organa za notranje zadeve odloži vsa dejanja (razen tistih, ki bi jih bilo nevarno odlašati) do prihoda zagovornika, vendar najdalj 2 uri od tedaj, ko je bila pridržanemu dana možnost, da obvesti zagovornika.

Pripor lahko traja max 48 ur – po tem času se pridržani izpusti na prostost ali privede preiskovalnemu sodniku. Če pridržanje traja več kot 6 ur, mora poobl. urad. os. organa za notr. zadeve takoj v pisni obliki z odločbo obvestiti pridržanega o razlogih za odvzem prostosti.

Tistemu, ki je zasačen pri k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti, sme vsakdo vzeti prostost. Nato ga mora takoj izročiti preiskovalnemu sodniku ali organu za notranje zadeve – če tega ne more storiti, pa takoj obvestiti nekoga od teh organov.

Organi za notranje zadeve smejo še pred začetkom preiskave zaseči predmete (če bi bilo nevarno odlašati), opraviti hišno in osebno preiskavo. Če preiskovalni sodnik ne pride takoj na sam kraj, smejo organi za notranje zadeve sami opraviti ogled ter odrediti potrebno izvedensko delo (razen obdukcije in izkopa trupla). Če preiskovalni sodnik medtem (med opravljanjem teh dejanj) prispe tja, lahko prevzame in sam opravi ta dejanja. O teh dejanjih morajo organi oz. preiskovalni sodnik brez odlašanja obvestiti DT.

**PREISKOVALNI SODNIK v predkazenskem postopku:** v tem postopku prevladujejo neformalna kriminalistična dejanja, zato je njegova udeležba v njem zelo omejena.

* na predlog DT opravi nekatera preiskovalna dejanja, če je storilec k.d. neznan (zagotovitev in zavarovanje dokazov s predpisano izvedbo).
* na svojo pobudo opravi nekatera preiskovalna dejanja, ki bi jih bilo nevarno odlašati – o vsem, kar je storil, mora obvestiti DT (najpogosteje: ogled kraja k.d., pridobivanje izvedenskih mnenj, sprejemanje izpovedb prič).
* včasih odloča o prostosti osebe, ki so mu jo pripeljali organi za notranje zadeve – takoj po zaslišanju odloči, ali osebo spusti ali ne (o pridržanju obvesti DT – če ta v 48 urah od prejetja obvestila ne zahteva preiskave, preiskovalni sodnik priprtega izpusti).

**DRŽAVNI TOŽILEC:** ima v predkazenskem postopku določene pravice in dolžnosti v zvezi z odkrivanjem k.d. in izsleditvijo storilcev. Organom, ki delujejo na področju odkrivanja k.d. (organi za notranje zadeve, inšpekcijske službe) daje pobude, jih usmerja, povezuje in koordinira njihovo delo. Kazenski pregon v konkretni kaz. zadevi pa DT začne praviloma takrat, ko sprejme kaz. ovadbo. O verjetnosti, da je bilo storjeno k.d., pa DT lahko zve iz drugih virov (npr. iz časopisa, razgovora, iz spisa, glas o k.d.) ® v tem primeru DT napravi *uradni zaznamek* (o tem, ker je zvedel) in z njim ravna dalje kot s pismeno ovadbo.

Ko DT ocenjuje sprejeto kaz. ovadbo, sprejme eno od naslednjih odločitev:

1. **zavrže ovadbo** ® če iz same ovadbe izhaja, da:

* a) naznanjeno dejanje ni k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti,
* b) je pregon zastaran,
* c) je dejanje obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo,
* d) so podane druge okoliščine, ki izključujejo kaz. pregon (npr. smrt storilca, že razsojena zadeva, trajna duševna
* bolezen, procesna imuniteta)
* e) ni podan utemeljen sum, da je osumljenec storil naznanjeno k.d.
* O zavrženju ovadbe in razlogih DT v 8 dneh obvesti oškodovanca in organ za notranje zadeve (če je ta podal ovadbo).

1. **priskrbi dopolnilna obvestila** ® če iz ovadbe ne more presoditi, ali so navedbe v njej verjetne, če ni dovolj dokazov, da bo zahteval preiskavo, če je do njega prišel le glas o k.d., predvsem pa, če storilec ni znan. Potrebne podatke lahko zahteva od organov za notranje zadeve (da jih zberejo), drugih organizacij in skupnosti ali od ovaditelja.
2. **vloži zahtevo za preiskavo** ® DT jo na podlagi ovadbe vloži pri pristojnem preiskovalnem sodniku (podan utemeljen sum)
3. **vloži neposredno obtožnico** ® ob določenih pogojih jo vloži pri pristojnem sodišču (na podlagi kaz. ovadbe oz. rezultatov kaz. postopka).

**Poravnanje:** DT sme za k.d., za katero je predpisana denarna kazen ali zapor do 3 let, odstopiti ovadbo v postopek poravnavanja. Ta postopek vodi poravnalec, ki je zadevo dolžan prevzeti v postopek in je pri svojem delu neodvisen. Poravnavanje se sme izvajati le s pristankom osumljenca in oškodovanca. Ko prejme obvestilo o izpolnitvi sporazuma, DT zavrže ovadbo. Rok za izpolnitev sporazuma ne sme biti daljši od 3 m. V primeru neuspele poravnave mora poravnalec obvestiti DT o tem in o razlogih za to.

**Odložitev kazenskega pregona:** DT sme s soglasjem oškodovanca odložiti kaz. pregon za k.d., za katero je predpisana denarna kazen ali zapor do 3 let, če je osumljenec pripravljen ravnati po navodilih DT in izpolniti določene naloge (s katerimi se zmanjšajo ali odpravijo škodljive posledice k.d.). Če osumljenec izpolni nalogo, se ovadba zavrže. Te naloge so lahko:

* odprava ali poravnava škode,
* plačilo določenega prispevka v korist javne ustanove ali v dobrodelne namene ali v sklad za povračilo škode žrtvam k.d.,
* oprava kakšnega splošno koristnega dela,
* poravnava preživninske obveznosti.

**DT ni dolžan začeti** kaz. pregona oz. **sme odstopiti** od pregona, če:

1. je v KZ določeno, da sme oz. mora sodišče storilcu k.d. odpustiti kazen, DT pa glede na konkretne okoliščine primera oceni, da sama obsodba, brez kaz. sankcije, ni potrebna;
2. je v KZ za k.d. predpisana denarna kazen ali kazen zapora do 1 leta, osumljenec oz. obdolženec pa je zaradi dejanskega kesanja preprečil škodljive posledice ali poravnal vso škodo in DT glede na konkretne okoliščine primera oceni, da kaz. sankcija ne bi bila upravičena.

**FORMALNI ZAČETEK KAZENSKEGA POSTOPKA**

K.p. je sodni postopek; na I. st. ga opravlja redno sodišče (okrajno, okrožno), na višjih stopnjah pa višje sodišče (pritožbeni postopek) in vrhovno sodišče (izredna pravna sredstva). K.p. se pred sodiščem lahko začne samo, če to zahteva (načelo akuzatornosti) upravičeni tožilec (DT, zasebni tožilec, subsidiarni tožilec). DT zahteva postopek na naslednje načine:

1. *redni postopek* – zahteva preiskavo (sklep o uvedbi preiskave) ali vloži obtožnico brez preiskave.
2. *skrajšani (sumarni) postopek* - vloži obtožni predlog (postopek se začne, ko sodnik po preizkusu obtožnega predloga razpiše gl. obravnavo)
3. *postopek proti mladoletnikom* – vloži zahtevo za uvedbo pripravljalnega postopka (postopek se začne, ko sodnik za mladoletnike zahtevo sprejme oz., če se z njo ne strinja – s sklepom senata za mladoletnike višjega sodišča)

**II. PREISKAVA**

Redni k.p. se začne s preiskavo ali z vložitvijo obtožnice brez preiskave. Namen preiskave je, da se zberejo dokazi in podatki, ki so potrebni za odločitev o nadaljevanju k.p. – ali naj se vloži obtožnica ali naj se postopek ustavi (zbere se le toliko dokazov o k.d. in storilcu, kolikor jih je potrebnih za presojo vprašanja, ali naj se k.p. nadaljuje ali ustavi). V preiskavi se zberejo tudi dokazi, za katere obstaja nevarnost, da jih na gl. obravnavi ne bo mogoče ponoviti ali da bi bila njihova izvedba zvezana s težavami.

Preiskava se začne zoper določeno osebo, če je utemeljen sum, da je storila k.d. V njej se zberejo:

* vsi dokazi, ki so potrebni za odločitev, ali naj se vloži obtožnica ali ustavi postopek;
* dokazi, za katere je nevarnost, da jih na gl. obravnavi ne bo mogoče ponoviti ali bi bila njihova izvedba težavna;
* drugi dokazi, ki so lahko koristni za postopek in je glede na okoliščine smotrno, da se izvedejo.

U V E D B A P R E I S K A V E

Preiskava se opravi na **zahtevo DT**, ki jo poda preiskovalnemu sodniku pristojnega sodišča. DT v zahtevi predlaga, katere okoliščine naj se raziščejo v preiskavi in katera preiskovalna dejanja opravijo, lahko pa tudi predlaga pripor osebe, zoper katero je zahtevana preiskava. DT pošlje sodniku kazensko ovadbo, vse spise in zapisnike o opravljenih dejanjih ter predmete (ki so lahko dokaz) ali navede, kje so. Če DT umakne zahtevo za preiskavo, preden je izdan sklep o preiskavi, preiskovalni sodnik s sklepom zavrže zahtevo in sporoči oškodovancu, da lahko sam začne pregon.

Ko preiskovalni sodnik prejme zahtevo za preiskavo, pregleda spise in če se z zahtevo:

1. strinja ® izda **sklep o preiskavi**, ki ga pošlje DT in obdolžencu. Preden preiskovalni sodnik izda sklep, zasliši tistega, zoper katerega je zahtevana preiskava, razen če bi bilo nevarno odlašati. Zoper sklep se obdolženec lahko pritoži (pritožba ne zadrži izvršitve) – pritožbo mora preiskovalni sodnik takoj predložiti senatu.
2. ne strinja ® zahteva, naj o tem odloči senat. Zoper sklep senata imajo obdolženec, DT in oškodovanec pravico do pritožbe (ne zadrži izvršitve). Če se je zoper odločbo senata pritožil samo oškodovanec in se ji ugodi, se šteje, da je oškodovanec s pritožbo prevzel pregon.

**Brez preiskave:** Preiskovalni sodnik lahko da soglasje k predlogu DT, naj se ne opravi preiskava, če dajejo zbrani podatki, ki se nanašajo na k.d. in storilca, dovolj podlage za vložitev obtožnice. Soglasje sme dati samo po predhodnem zaslišanju tistega, zoper katerega naj bo vložena obtožnica. Sporočilo o strinjanju s predlogom pošlje sodnik tej osebi in DT. Rok za vložitev obtožnice je 8 dni, vendar ga lahko senat podaljša na zahtevo DT.

Predlog, naj se ne opravi preiskava, lahko poda DT tudi po vložitvi zahteve za preiskavo, dokler ni o njej izdan sklep.

Ne glede na navedeno (mimo teh pogojev) lahko DT vloži obtožnico brez preiskave, če dajejo zbrani podatki (ki se nanašajo na storjeno k.d. in storilca) dovolj podlage za obtožbo – če je za k.d. predpisana kazen zapora do 5 let.

Te določbe (razen podaljšanja roka za vložitev obtožnice) se uporabljajo tudi, ko gre za kaz. pregon na zahtevo oškodovanca kot tožilca ali zasebnega tožilca.

P O T E K P R E I S K A V E

Preiskavo opravlja preiskovalni sodnik pristojnega sodišča po svojem preudarku. Ko je izdan sklep o preiskavi, preiskovalni sodnik opravlja po uradni dolžnosti (načelo oficialnosti) brez predloga strank vsa preiskovalna dejanja, za katera misli, da so potrebna za razjasnitev k.d., kaz. odgovornosti storilca, za zbiranje oz. zavarovanje dokazov in za ugotovitev škode (povzročene s k.d.). Preiskovalni sodnik sam presodi (na temelju svojega znanja in izkušenj, predvsem na podlagi znanja kriminalistike), katere dokaze o dejstvih bo zbral. Zakon pa ga obvezuje, da opravlja ta dejanja v oblikah, ki so z zakonom predpisane. Tipična preiskovalna dejanja: hišna in osebna preiskava, zaseg predmetov, obdukcija, ekshumacija, telesni pregled obdolženca in drugih oseb, odvzem krvi in prstnih odtisov.

Preiskovalni sodnik praviloma opravlja preiskovalna dejanja samo na območju svojega sodišča. Če je v korist preiskavi, pa sme opraviti posamezna preiskovalna dejanja tudi zunaj območja svojega sodišča (o tem mora obvestiti sodišče, na območju katerega jih opravi). Preiskovalni sodnik lahko prepusti organu za notranje zadeve izvršitev odredbe o hišni ali osebni preiskavi ali zasegu predmetov. Po zahtevi ali dovoljenju preiskovalnega sodnika smejo obdolženca fotografirati ali vzeti njegove prstne odtise.

**Razširitev preiskave:** Preiskovalni sodnik opravi preiskavo le glede tistega k.d. in zoper tisto osebo, na katero se nanaša sklep o uvedbi preiskave (akuzatorno načelo). Če pa se med preiskavo pokaže, da je treba razširiti postopek tudi na drugo k.d. in zoper drugo osebo, preiskovalni sodnik to sporoči DT-ju (lahko pa takoj opravi preiskovalna dejanja, ki jih ni mogoče odlašati). Če DT nato poda zahtevo za razširitev preiskave, ravna preiskovalni sodnik enako kot pri zahtevi za uvedbo preiskave.

**Opravljanje preiskovalnih dejanj:** Preiskovalni sodnik mora v preiskavi praviloma sam opraviti vsa preiskovalna dejanja. Posamezna dejanja pa lahko zaupa drugim organom v mejah, ki jih določa zakon (npr. organom za notranje zadeve prepusti izvršitev odredbe o hišni ali osebni preiskavi). Posamezna preiskovalna dejanja lahko prepusti preiskovalnemu sodniku sodišča, na katerega območju jih je treba opraviti (pravna pomoč).

**Pravni položaj strank in oškodovanca:** ti lahko predlagajo preiskovalnemu sodniku, naj se opravijo posamezna preiskovalna dejanja (od katerih pričakujejo korist). Če se preiskovalni sodnik ne strinja s tožilčevim predlogom, o njem odloča senat; če pa se preiskovalni sodnik ne strinja s predlogom obdolženca, njegovega zagovornika ali oškodovanca, je njegova odločitev dokončna (navedeni pa lahko ponovijo svoje predloge na gl. obravnavi).

Stranke in zagovornik (v nekaterih primerih pa tudi oškodovanec) imajo pravico, da so navzoči pri preiskovalnih dejanjih. Izjemoma lahko preiskovalni sodnik obdolžencu in njegovemu zagovorniku odreče navzočnost pri posameznih preiskovalnih dejanjih, če to terjajo posebni razlogi obrambe ali varnosti države. Oba se lahko pritožita zoper ta sklep na izvenrazpravni senat.

Stranke in oškodovanec smejo pregledati spise in si ogledati dokazne predmete. Tudi ta pravica se lahko obdolžencu, zagovorniku in oškodovancu odreče iz razlogov obrambe ali varnosti države. Oškodovancu se sme odreči pregled spisov tudi, dokler ni zaslišan kot priča.

Med preiskavo se smejo stranke in oškodovanec vselej obrniti na predsednika sodišča (pred katerim teče postopek) in se pri njem pritožiti zaradi zavlačevanja postopka in drugih nepravilnosti med preiskavo.

O vsakem dejanju, ki se opravi v preiskavi, se sestavi zapisnik.

Pri zaslišanju ali ogledu so lahko navzoči:

* pri zaslišanju obdolženca ® DT in zagovornik (sodnik lahko določi njuno obvezno navzočnost)
* pri zaslišanju izvedencev in ogledu ® DT, oškodovanec, obdolženec in zagovornik.
* pri zaslišanju priče ® DT, obdolženec in zagovornik
* pri hišni preiskavi ® DT in zagovornik

Pri **zaslišanju priče** lahko preiskovalni sodnik odredi, da se **obdolženec odstrani**, če:

* v njegovi navzočnosti priča noče izpovedati,
* kaže, da v njegovi navzočnosti priča ne bo govorila resnice,
* bo po zaslišanju priče potrebno opraviti sodno prepoznavo.

Obdolženec ne sme biti navzoč pri zaslišanju priče, mlajše od 15 let, ki je žrtev kakega k.d. spolne nedotakljivosti.

Če vabljeni ne pride na preiskovalno dejanje, se to kljub temu opravi. Če je odrejena obvezna navzočnost pri zaslišanju obdolženca, pa ne prideta DT ali zagovornik, se zaslišanje praviloma preloži, razen če bi potekel rok za zaslišanje osebe (48 odkar je bila pripeljana) oz. če preiskovalni sodnik glede na spremenjene okoliščine oceni, da ni več potrebna obvezna navzočnost. O preložitvi oz. izostanku z zaslišanja preiskovalni sodnik obvesti višjega DT oz. odvetniško zbornico.

Navzoče stranke in zagovornik lahko obdolžencu, priči ali izvedencu postavljajo posamezna vprašanja (za razjasnitev stvari). Preiskovalni sodnik prepove vprašanje ali odgovor na postavljeno vprašanje, če ni dovoljeno ali če ni v zvezi z zadevo. Oškodovanec lahko postavlja vprašanja le z dovoljenjem preiskovalnega sodnika.

Če DT med ali po končani preiskavi izjavi, da odstopa od pregona, preiskovalni sodnik o tem obvesti oškodovanca in ga posebej pouči o njegovi pravici, da sme nadaljevati pregon. Če mu obvestila ni mogoče vročiti (ni prijavil spremembe prebivališča) se šteje, da ne namerava nadaljevati pregona. Če oškodovanec ne nadaljuje pregona, preiskovalni sodnik s sklepom ustavi preiskavo. Sklep se pošlje: obdolžencu, DT in oškodovancu.

**PREKINITEV PREISKAVE:** preiskovalni sodnik s sklepom prekine preiskavo, če se v zvezi z obdolžencem pojavijo dejanske ovire za nadaljnji potek preiskave. Prekinitev je obvezna (začasna duševna bolezen ali motnje obdolženca) ali fakultativna (neznano bivališče obdolženca, če je na begu ali sicer nedosegljiv državnim organom, postopek pa teče na zahtevo DT in je on predlagal prekinitev).

Preiskovalni sodnik s sklepom prekine preiskavo, če:

* obdolženec po storjenem k.d. duševno zboli;
* nastane pri njem duševna motnja,
* zboli za kako drugo hudo boleznijo, zaradi katere se dalj časa ne more udeleževati postopka,
* je na begu,
* so podane druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon obdolženca.

Preden se preiskava prekine, je treba zbrati vse dokaze o k.d. in kaz. odgovornosti obdolženca, do katerih je mogoče priti. Ko prenehajo ovire, ki so povzročile prekinitev, preiskovalni sodnik nadaljuje s preiskavo.

**USTAVITEV PREISKAVE:** **Senat** s sklepom ustavi preiskavo, kadar med preiskavo odloča o kakšnem vprašanju, če:

1. spozna, da dejanje ni k.d.;
2. obstajajo okoliščine, ki izključujejo kaz. odgovornost obdolženca, ni pa pogojev za varnostne ukrepe;
3. je kaz. pregon zastaran ali je dejanje obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo ali so podane druge okoliščine, ki izključujejo pregon;
4. ni dokazov, da bi obdolženec storil k.d.

Če preiskovalni sodnik ugotovi razlog za ustavitev preiskave, obvesti o tem DT. Če ga DT v 8 dneh ne obvesti, da odstopa od pregona, preiskovalni sodnik zahteva, naj o ustavitvi preiskave odloči senat.

Sklep o ustavitvi preiskave se pošlje: DT, oškodovancu in obdolžencu (če je ta v priporu, se takoj izpusti). Zoper sklep imata DT in oškodovanec pravico do pritožbe. Če se je pritožil samo oškodovanec in je pritožbi ugodeno, se šteje, da je z njo prevzel pregon.

**Konec preiskave:** Preiskovalni sodnik konča preiskavo, ko spozna, da je stanje stvari zadosti razjasnjeno. Po končani preiskavi preiskovalni sodnik pošlje spise DT – ta mora v **15 dneh** predlagati:

* dopolnitev preiskave ali
* vložiti obtožnico ali
* izjaviti, da odstopa od pregona.

Na predlog DT lahko senat podaljša ta rok. Če se preiskovalni sodnik ne strinja s predlogom DT o dopolnitvi preiskave, zahteva, da o tem odloči senat.

Če preiskava ni končana v **6 m**, mora preiskovalni sodnik obvestiti predsednika sodišča, zakaj preiskava še ni končana (predsednik ukrene vse potrebno, da se preiskava konča).

Oškodovanec kot tožilec in zasebni tožilec lahko od preiskovalnega sodnika zahtevata, naj opravi preiskavo oz. predlagata njeno dopolnitev. Med preiskavo mu lahko dajeta druge predloge. Ko sodnik spozna, da je preiskava končana, obvesti o tem oškodovanca kot tožilca oz. zasebnega tožilca in ga opozori, da mora v **15 dneh** vložiti obtožnico oz. zasebno tožbo – če tega ne bo storil, se šteje, da je odstopil od pregona in bo postopek ustavljen s sklepom.

Stranki in oškodovanec se lahko vselej obrnejo na predsednika sodišča (pred katerim teče postopek) in se pritožijo zaradi zavlačevanja postopka in drugih nepravilnosti med preiskavo.

Iz spisa, ki ga preiskovalni sodnik pošlje DT, mora s posebnim sklepom izločiti vse zapisnike o izpovedbah oseb (obdolženca, priče, izvedenca), na katere se po zakonu ne more opirati sodna odločba.

**PREISKOVALNA DEJANJA**

**1. Hišna in osebna preiskava**

**Hišna preiskava:** Preiskava stanovanja in drugih prostorov obdolženca ali drugih oseb se sme opraviti, če je verjetno, da bo mogoče pri preiskavi:

* obdolženca prijeti ali
* da se bodo odkrili sledovi k.d. ali predmeti, ki so pomembni za k.p.

Preiskavo odredi sodišče z obrazloženo pisno odredbo. Odredba se pred začetkom preiskave izroči tistemu, pri/na katerem se bo opravila preiskava. Pri tem se ga pouči, da ima pravico obvestiti odvetnika, ki je lahko navzoč pri preiskavi (začetek preiskave se odloži do prihoda odvetnika, vendar največ za 2 uri). Pred začetkom preiskave se zahteva, naj prostovoljno izroči osebe oz. predmete, ki se iščejo. S preiskavo pa se lahko začne tudi brez poprejšnje izročitve odredbe in brez poprejšnje zahteve za izročitev osebe ali stvari, če se pričakuje oborožen odpor ali če je potrebno, da se preiskava opravi takoj in nepričakovano, ali če se opravi v javnih prostorih.

Praviloma se preiskava opravlja med 6. in 22. uro (izven tega časa tudi, če preiskovalni sodnik tako dovoli ali če imetnik stanovanja tako želi, če kdo kliče na pomoč, če se tako prime storilec k.d., ki je bil zasačen pri k.d., če je potrebno za varnost ljudi in premoženja…).

Zaklenjeni prostori, pohištvo ali druge stvari se odprejo s silo samo, če njihov imetnik ni navzoč ali če jih noče prostovoljno odpreti.

**Navzoči: - pravico biti navzoč** ima tisti, čigar stanovanje ali prostor se preiskuje ali njegov zastopnik

**- morata** biti navzoči 2 polnoletni priči

O vsaki preiskavi se napravi zapisnik. V njem se natančno opišejo predmeti in listine, ki se zasežejo (o zasegu se takoj izda potrdilo).

Če se pri preiskavi najdejo predmeti, ki niso v zvezi s k.d., zaradi katerega je bila odrejena preiskava, pač pa kažejo na drugo k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti, se tudi ti opišejo v zapisniku in zasežejo (o zasegu se izda potrdilo). To se takoj sporoči DT, da začne kazenski pregon. Če DT spozna, da ni razloga za kaz. pregon in ne kakega drugega razloga, da bi se predmeti vzeli, se ti takoj vrnejo.

**Brez odredbe sodišča:** pooblaščene uradne osebe organa za notranje zadeve smejo tudi brez odredbe sodišča stopiti v tuje stanovanje in druge prostore in po potrebi opraviti preiskavo, če:

* imetnik stanovanja to želi,
* kdo kliče na pomoč,
* je treba, da se prime storilec k.d., ki je zasačen pri samem dejanju,
* je to potrebno za varnost ljudi in premoženja,
* je v tem prostoru kdo, ki ga je treba po odredbi pristojnega državnega organa pripreti ali prisilno privesti ali se je zaradi pregona tja zatekel.

V tem primeru se ne napravi zapisnik, ampak se imetniku stanovanja izda potrdilo. Preiskava se lahko opravi tudi brez prič, če jih ni mogoče takoj najti in bi bilo nevarno odlašati.

**Osebna preiskava:** opravijo jo pooblaščene uradne osebe organov za notranje zadeve, lahko brez odredbe in brez prič, ko:

* izvršujejo sklep o privedbi ali
* komu vzamejo prostost, če je podan sum, da ima ta orožje za napad ali sum, da bo odvrgel, skril ali uničil predmete, ki mu jih je treba vzeti kot dokazilo v k.p.

Kadar opravijo preiskavo brez odredbe, morajo o tem takoj podati poročilo preiskovalnemu sodniku (oz. DT, če postopek še ne teče).

Sodišče ne sme opreti svoje odločbe na dokaze, pridobljene v preiskavi, če:

* je bila preiskava opravljena brez pisne odredbe sodišča ali
* niso bile navzoče osebe, ki morajo biti navzoče (2 polnoletni priči) ali
* je bila opravljena v nasprotju z določbami o preiskavi pooblaščenih uradnih oseb organov za notranje zadeve brez odredbe

**2. Zaseg predmetov**

Predmeti, ki se morajo po KZ vzeti ali ki utegnejo biti dokazilo v k.p., se zasežejo in izročijo v hrambo sodišču ali se njihova hramba drugače zavaruje. Kdor ima take predmete, jih mora na zahtevo sodišča izročiti (drugače se ga lahko denarno kaznuje in če še vedno noče izročiti predmetov, se ga lahko zapre do izročitve ali do konca k.p., vendar največ 1 m). Za zasežene predmete se izda potrdilo.

Državni organi lahko odklonijo pregled ali izročitev svojih spisov in drugih listin, če menijo, da bi bila objava njihove vsebine škodljiva za splošne koristi. O tem dokončno odloči senat. Podjetja in druge pravne osebe lahko zahtevajo, da se ne objavijo podatki, ki se tičejo njihovega poslovanja.

Če se zasežejo spisi, ki se utegnejo uporabiti kot dokaz, se popišejo. Če to ni mogoče, se dajo v ovitek in zapečatijo.

Preiskovalni sodnik lahko odredi, da mu prometne organizacije (pošta…) izročijo pošiljke, naslovljene na obdolženca ali ki jih on pošilja (sodnik da potrdilo o prejemu), če so podane okoliščine, zaradi katerih se upravičeno pričakuje, da bodo te pošiljke dokaz v postopku. Pošiljke odpre preiskovalni sodnik v navzočnosti 2 prič (zapisnik). Če je koristno za postopek, se lahko vsebina pošiljke delno ali v celoti sporoči obdolžencu oz. naslovniku, pošiljka pa se mu lahko tudi izroči.

Zaseženi predmeti se vrnejo lastniku oz. imetniku, če se postopek ustavi in ni razlogov, da se vzamejo.

**3. Ravnanje s sumljivimi stvarmi**

Če se pri obdolžencu najde tuja stvar (ne ve se, čigava je), organ, ki vodi postopek, razglasi opis na deski sodišča I. st. (lastnika se pozove, da se zglasi v 1 letu od objave, sicer bo stvar prodana) Če se nihče ne zglasi, se izda sklep, da stvar postane last RS (denar od prodaje gre v proračun).

**4. Zaslišanje obdolženca**

Ko se obdolženec prvič zaslišuje, se ga vpraša za podatke (osebne in druge), nato se mu pove, katerega dejanja je obdolžen in podlago za obdolžitev. Omogočiti se mu mora, da se izjavi o vseh dejstvih in dokazih, ki ga obremenjujejo in navede tista, ki so mu v korist. Ni se dolžan zagovarjati in odgovarjati na vprašanja. Če se zagovarja, ni dolžan zoper sebe ali bližnje ničesar izpovedati ali priznati krivde. (5.čl.) Če se ne zagovarja oz. odgovarja na vprašanja, se mu pove, da si s tem lahko oteži zbiranje dokazov za svojo obrambo. Zaslišuje se ustno. Proti obdolžencu se ne smejo uporabiti sila, grožnja ali druga podobna sredstva (npr. zdravniški posegi, mamila…) za dosego izjave ali priznanja.

Obdolženec sme biti zaslišan brez zagovornika, če:

1. se je izrecno odpovedal tej pravici, obramba pa ni obvezna
2. je bil zagovornik obveščen, pa ni navzoč
3. si zagovornika ni zagotovil v 24 urah od ure, ko je bil poučen o tej pravici, razen, če je obramba obvezna

Sodne odločbe ni mogoče opreti na izpovedbo obdolženca, če:

* so se proti njemu uporabili: sila, grožnja ali druga podobna sredstva,
* je bil v nasprotju z zakonom zaslišan brez zagovornika,
* če izjave obdolženca o navzočnosti zagovornika niso vpisane v zapisnik.

Vprašanja ne smejo biti taka, kot da je nekaj priznal (česar ni). V vprašanjih ne sme biti obseženo navodilo, kako je treba odgovoriti. Obdolženca se ne sme preslepiti za dosego izjave ali priznanja. Lahko se ga sooči s pričo ali drugim obdolžencem, če se njune izpovedbe ne ujemajo v pomembnih dejstvih. Če je obdolženec gluh, se vprašanja postavljajo pisno, če je nem, odgovarja pisno. Lahko se zasliši po tolmaču.

Kljub priznanju obdolženca mora sodišče (ki vodi postopek) zbrati še druge dokaze. Če je priznanje jasno in popolno in če je podprto tudi z drugimi dokazi, se nadaljnji dokazi zbirajo samo na predlog strank. (232.čl.)

**5. Zasliševanje prič**

Kdor je povabljen za pričo, se je dolžan odzvati vabilu in pričati (če ni v zakonu drugače določeno). V pisnem vabilu se navede tudi, da se vabi kot priča in opozorilo na posledice neopravičenega izostanka. Mladoletnik, ki še ni star 16 let, se vabi po starših oz. zakonskem zastopniku, razen če to ni mogoče, ker je treba hitro ravnati ali zaradi drugih okoliščin. Priče, ki se ne morejo odzvati vabilu (starost, bolezen, hude telesne hibe) se lahko zasliši v njihovem stanovanju.

Če v redu vabljena priča ne pride in ne opraviči svojega izostanka ali če se brez dovoljenja ali opravičenega razloga odstrani s kraja, kjer bi morala biti zaslišana, se lahko odredi, da se privede s silo, lahko pa se kaznuje z denarno kaznijo.

**Kot priče se lahko zaslišijo:** oškodovanec, oškodovanec kot tožilec, zasebni tožilec.

**Kot priča ne sme biti zaslišan:**

* kdor bi z izpovedbo prekršil dolžnost varovanja uradne ali vojaške tajnosti (dokler ga pristojni organ ne odveže te dolžnosti)
* zagovornik obdolženca o tem, kar mu je zaupal kot zagovorniku, razen če obdolženec to sam zahteva.

**Pričevanja so oproščeni:**

* obdolženčev zakonec oz. izvenzakonski partner
* obdolženčevi krvni sorodniki v ravni vrsti
* obdolženčevi sorodniki v stranski vrsti do vključno 3. kolena in sorodniki po svaštvu do vključno 2. kolena
* obdolženčev posvojenec in posvojitelj
* verski spovednik o tem, o čemer se mu je izpovedal obdolženec ali druga oseba
* odvetnik, zdravnik, socialni delavec, psiholog ali druga oseba o dejstvih, za katera je zvedel pri opravljanju poklica – če velja dolžnost ohraniti kot tajnost to, kar je zvedel pri opravljanju poklica.

Te osebe je sodišče dolžno poučiti, da jim ni treba pričati ® vsakokrat preden se jih zasliši ali takoj ko zve za njihovo razmerje do obdolženca. Pouk in odgovor se vpišeta v zapisnik.

Mladoletne osebe, ki glede na svojo starost in duševno razvitost ne more razumeti pomena pravice, da ni dolžna pričati, ni dovoljeno zaslišati kot priče, razen če to zahteva sam obdolženec. (236/3 čl.)

Sodišče ne sme opreti svoje odločbe na izpovedbo nekoga, ki je bil zaslišan kot priča, če:

1. ne bi smel biti zaslišan kot priča;
2. ki ni bil dolžan pričati in o tem ni bil poučen ali se ni izrecno odpovedal tej pravici ali pouk in odpoved pričevanju nista zapisana v zapisnik;
3. je bil zaslišan mladoletnik, ki ni mogel razumeti pomena pravice, da ni dolžan pričati;
4. če je bila izpovedba priče izsiljena s silo, grožnjo ali kakšnim drugim podobnim prepovedanim sredstvom.

Priča ni dolžna odgovarjati na posamezna vprašanja, če je verjetno, da bi s tem spravila sebe ali svojega bližnjega sorodnika v hudo sramoto, znatno materialno škodo ali v kazenski pregon. (238.čl.)

Priče se zaslišujejo vsaka zase in brez navzočnosti drugih prič. Odgovarjajo ustno. Pričo je treba najprej opomniti, da je dolžna govoriti resnico in da ne sme ničesar zamolčati, nato pa jo opozoriti, da kriva izpovedba pomeni kaznivo dejanje. Opozoriti jo je treba tudi, da ni dolžna odgovarjati na posamezna vprašanja (glej zgoraj) in to opozorilo vpisati v zapisnik. Pri zasliševanju ni dovoljeno slepiti priče in ne postavljati vprašanj, v katerih je obseženo navodilo, kako naj odgovori. Vselej jo je treba vprašati, od kod ve to, o čemer priča.

Priče se sme soočiti, če se njihove izpovedbe ne ujemajo glede pomembnih dejstev (hkrati se sme soočiti samo 2 priči).

Če se kot priča zaslišuje oškodovanec, ga je treba vprašati, ali želi v k.p. uveljavljati premoženjskopravni zahtevek.

Če priča noče pričati (tudi ko je bila opozorjena na posledice), se lahko kaznuje z denarno kaznijo. Če tudi potem noče pričati, se sme zapreti (dokler ni pri volji pričati in dokler njeno pričanje ne postane nepotrebno ali dokler se k.p. ne konča, vendar največ 1 m). Senat odloča o pritožbi zoper sklep, s katerim je bila izrečena denarna kazen ali odrejen zapor. Pritožba zoper sklep o zaporu ne zadrži njegove izvršitve. Vojaške osebe in pripadniki policije se ne smejo zapreti ® obvesti se njihovo pristojno poveljstvo, da niso hotele pričati.

**SKRITA IDENTITETA PRIČE**

Razkritje identitete priče ni dopustno, če:

* bi z razkritjem nastala utemeljena nevarnost za njeno življenje ali njenega bližnjega sorodnika,
* je priča neposredni izvajalec (= organi za notranje zadeve) ukrepov (npr. nadzor telekomunikacij s prisluškovanjem in snemanjem, kontrola pošiljk) po ZKP in Zakonu o policiji, ki ga pristojni organ odveže dolžnosti varovanja uradne tajnosti.

Podatki o taki priči se takoj po identifikaciji in pred zaslišanjem priče izločijo iz spisa in hranijo kot uradna tajnost. Pregled in uporaba sta dopustna samo v postopku odločanja o pritožbi zoper sklep, s katerim preiskovalni sodnik zagotovi določeni priči anonimnost. Na predlog DT, priče ali po uradni dolžnosti preiskovalni sodnik izda poseben sklep, s katerim določeni priči zagotovi anonimnost (sklep ne sme vsebovati podatkov, ki bi razkrile identiteto priče). Zaslišanje take priče se opravi s pomočjo tehničnih sredstev (zaščitna stena, naprava za popačenje glasu, prenos zvoka iz posebnega prostora, druga zaščitna sredstva). Preiskovalni sodnik prepove vsa vprašanja, pri katerih bi lahko odgovori nanje privedli do razkritja identitete priče.

**6. Ogled**

Opravi se, kadar je potrebno neposredno opazovanje za ugotovitev ali razjasnitev kakšnega pomembnega dejstva v postopku.

Organ, ki vodi postopek, lahko odredi **rekonstrukcijo dogodka** tako, da se ponovijo dejanja ali situacije v razmerah, v katerih se je po izvedenih dokazih pripetil dogodek (® da se preverijo izvedeni dokazi ali ugotovijo dejstva, pomembna za razjasnitev stvari).

Organ, ki opravlja ogled ali rekonstrukcijo dogodka, lahko zahteva pomoč strokovnjaka kriminalistično-tehnične, prometne ali druge stroke (ki po potrebi tudi išče, zavaruje ali opisuje sledove, opravi potrebna merjenja in snemanja, napravi skice ali zbere druge podatke). Na ogled ali rekonstrukcijo dogodka se lahko povabi izvedenec, če bo to koristno za izvid in mnenje.

**7. Izvedenstvo**

Kadar je za ugotovitev ali presojo kakšnega pomembnega dejstva potrebno dobiti izvid in mnenje, ga podajo izvedenci (imajo potrebno strokovno znanje). Izvedenstvo s pisno odredbo odredi organ, ki vodi postopek (vroči se tudi strankam). Izvedensko delo lahko opravi strokoven zavod ali organ (njegovi strokovnjaki).

Kdor je povabljen kot izvedenec, se je dolžan odzvati vabilu in podati svoj izvid in mnenje. Če v redu vabljeni izvedenec ne pride in ne opraviči svojega izostanka ali če noče opraviti izvedenskega dela, se sme kaznovati z denarno kaznijo. Če ne pride, se sme prisilno privesti.

Za izvedenca se ne sme postaviti osebe, ki:

* ne sme biti zaslišana kot priča,
* je oproščena dolžnosti pričevanja
* proti kateri je bilo storjeno k.d.

Če je bila taka oseba postavljena za izvedenca, se sodna odločba ne sme opirati na njen izvid in mnenje.

Za **izločitev izvedencev** se uporabljajo določbe o izločitvi sodnikov oz. sodnikov porotnikov (39.čl.), poleg tega pa je razlog za izločitev izvedenca podan tudi glede oseb, ki so skupaj z obdolžencem ali oškodovancem v delovnem razmerju pri istem delodajalcu, kot tudi glede oseb, ki so v delovnem razmerju pri oškodovancu ali obdolžencu.

Praviloma se za izvedenca ne vzame osebe, ki je bila zaslišana kot priča.

Izvedenca je treba posebej opozoriti, da pomeni kriva izpovedba kaznivo dejanje. Od njega se sme zahtevati, da pred začetkom svojega dela priseže. Do glavne obravnave lahko priseže samo pred sodiščem (če bo zadržan in ne bo mogel priti na glavno obravnavo). Stalni zapriseženi izvedenec se pred začetkom svojega dela samo opomni na dano prisego.

Izvedencu se smejo dajati pojasnila in dovoliti pregled spisov. Izvid in mnenje izvedenca se takoj vpišeta v zapisnik. Lahko se mu dovoli, da poda svoj pisni izvid oz. mnenje pozneje v roku, ki ga določi organ, pred katerim teče postopek.

IZVEDENSKA DEJANJA

* **Pregled in raztelešenje trupla:** se opravi vselej, kadar je pri smrtnem primeru podan sum ali je očitno, da je bila smrt povzročena s k.d. ali da je v zvezi z izvršitvijo k.d. Če je truplo že pokopano, se odredi izkop (da se pregleda in raztelesi). Pregled in raztelešenje trupla opravi zdravnik (po možnosti iz sodnomedicinske stroke), izvedensko delo pa vodi preiskovalni sodnik, ki v zapisnik vnese izvid in mnenje izvedencev. V svojem mnenju morajo izvedenci navesti zlasti neposreden vzrok smrti, kaj ga je sprožilo in kdaj je nastopila smrt.
* Pri **telesnih poškodbah** izvedenec pregleda poškodovanca. Če to ni mogoče ali ni potrebno, izvedenec opravi svoje delo na podlagi medicinske dokumentacije ali drugih podatkov v spisih.
* **Psihiatrični pregled obdolženca** se odredi, če je podan sum, da je pri njem izključena ali zmanjšana prištevnost zaradi trajne ali začasne duševne bolezni, začasne duševne motnje ali duševne zaostalosti ali kakšne druge trajne in hude duševne motenosti.
* Če je po mnenju izvedencev potrebno daljše opazovanje, se obdolženec pošlje na **opazovanje v ustrezen zdravstveni** **zavod** (sklep izda preiskovalni sodnik, pritožba ne zadrži izvršitve). Če nima zagovornika, ga je treba postaviti po uradni dolžnosti ob izdaji sklepa o opazovanju. Opazovanje ne sme trajati dalj, kot je rok za pripor. Čas, ki ga obdolženec prebije v zavodu, se mu všteje v pripor oz. morebitno kazen.
* **Telesni pregled obdolženca** se opravi tudi brez njegove privolitve, če je treba dognati dejstva, ki so pomembna za k.p. **Telesni pregled drugih oseb** se sme opraviti brez njihove privolitve samo, če je treba dognati, ali je na njihovem telesu določena sled ali posledica k.d. **Odvzem krvi in druga zdravniška dejanja** (zaradi analize in ugotovitve drugih dejstev, pomembnih za k.p.) se smejo opraviti tudi brez privolitve tistega, ki se pregleda, razen, če bi zaradi tega nastala škoda za njegovo zdravje.
* Izvedenski pregled poslovnih knjig.

**III. OBTOŽNI POSTOPEK (OBTOŽEVANJE)**

Obtožni postopek je stadij k.p., ki se začne z vložitvijo obtožbe. V rednem k.p. se obtožba običajno vloži po opravljeni preiskavi (izjemoma jo lahko DT vloži brez preiskave). Sojenja ni mogoče opraviti brez obtožbe.

Postopek pred sodiščem sme teči samo na podlagi **obtožnice** DT oz. oškodovanca kot tožilca – ko je končana preiskava ali kadar se brez preiskave lahko vloži obtožnica.

Določbe o obtožnici in o ugovoru zoper obtožnico se smiselno uporabljajo tudi za zasebno tožbo, če se ta vloži za k.d. iz pristojnosti okrožnega sodišča.

**Obtožba:** je akt upravičenega tožilca, ki vsebuje predlog sodišču, da zoper določeno osebo zaradi določenega k.d. opravi gl. obravnavo in izda sodbo. Obtožba določi okvir bodoče sodbe, ki se sme nanašati samo na osebo, ki je obtožena in samo na dejanje, ki je v obtožbi opisano (identiteta obtožbe in sodbe).

Obtožba se praviloma vlaga v pisni obliki (oškodovanec jo lahko poda ustno na sodni zapisnik). Sprememba in razširitev obtožbe na gl. obravnavi se lahko opravi ustno ® besedilo k.d. se zapiše v zapisnik o gl. obravnavi. Tožilec pa sme predlagati, da se gl. obravnava preloži zaradi priprave nove obtožbe v pismeni obliki. V ustni obliki se obtožba lahko poda na gl. obravnavi zoper drugo osebo, če ta med zasedanjem na gl. obravnavi stori k.d.

OBTOŽNI AKTI: 1. *obtožnica* DT ali subsidiarnega tožilca (redni postopek)

2. *obtožni predlog* DT ali subsidiarnega tožilca (skrajšani postopek)

3. *zasebna tožba* (redni ali skrajšani postopek)

4. *predlog DT za izrek vzgojnega ukrepa* (postopek zoper mladoletnike)

**Preizkus (kontrola) obtožbe:** je dejavnost sodišča, ki obsega 2 različna preizkusa:

1. *formalni preizkus* – pregled, ali vsebuje obtožba z zakonom predpisane vsebinske dele
2. *materialni preizkus* – (preizkus utemeljenosti obtožbe) ocena, ali je zadosti dokazov, da se lahko obdolženec postavi pred sodišče zaradi sojenja.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | *formalni preizkus obtožnice* | *materialni preizkus obtožnice* |
| REDNI POSTOPEK |  vedno po uradni dolžnosti |  na vloženi ugovor obdolženca oz. njegovega zagovornika ali   na zahtevo predsednika senata (pred katerim naj bo gl. obravnava) |
| SKRAJŠANI POSTOPEK |  kontrola obtožnice je vedno obvezna (opravi jo predsednik senata) | |

**Sprememba in razširitev obtožbe:** na gl. obravnavi. Tožilec obtožbo:

1. ***spremeni*** ® če se na gl. obravnavi na podlagi izvedenih dokazov ugotovi drugačno dejansko stanje od tistega, na katerem sloni obtožba. V tem primeru lahko tožilec spremeni dejanski opis k.d. in ga prilagodi novemu dejanskemu stanju. Opis dejanja pa sme spremeniti le v okviru istega historičnega dogodka in v k.d. iste vrste (npr. tatvino v veliko tatvino ali rop in obratno).
2. ***razširi*** ® če obtoženec med zasedanjem na gl. obravnavi stori k.d. ali če se šele na gl. obravnavi odkrije kakšno prej storjeno k.d. obtoženca.

Za sestavo nove obtožnice ali pripravno nove obrambe sme sodišče prekiniti gl. obravnavo.

**O B T O Ž N I C A**

Ko je končana preiskava ali ko se vloži neposredna obtožnica (brez preiskave), sme teči postopek pred sodiščem samo na podlagi obtožnice DT oz. oškodovanca kot tožilca. Določbe o obtožnici in o ugovoru zoper obtožnico se smiselno uporabljajo tudi za zasebno tožbo, če se ta vloži za k.d. iz pristojnosti okrožnega sodišča. (268. čl.)

Obtožnica je obtožni akt rednega k.p. ® pismeni predlog tožilca (sestavljen po zakonu), da naj se zoper določeno osebo zaradi določenega k.d. opravi gl. obravnava in ta oseba obsodi. Razlikujemo 2 vrsti obtožnice:

1. obtožnico, ki se vloži po opravljeni preiskavi
2. obtožnico, ki se vloži brez preiskave – neposredna obtožnica

N E P O S R E D N A O B T O Ž N I C A (170. čl.)

1. Preiskovalni sodnik lahko da soglasje k predlogu DT, naj se ne opravi preiskava, če dajejo zbrani podatki (ki se nanašajo na k.d. in storilca) dovolj podlage za vložitev obtožnice. Soglasje sme dati samo, če je pred tem zaslišal tistega, zoper katerega naj bo vložena obtožnica. Rok za vložitev obtožnice: 8 dni (na zahtevo DT ga senat lahko podaljša). Predlog lahko DT poda tudi po vložitvi zahteve za preiskavo (dokler ni izdan sklep o preiskavi). Če preiskovalni sodnik meni, da ni pogojev za vložitev obtožnice brez preiskave, ravna, kot bi bila zahtevana preiskava. Te obtožnice so v praksi zelo redke.
2. za k.d., za katera je predpisana kazen zapora **do 5 let,** sme DT vložiti neposredno obtožnico tudi brez preiskave, če meni, da dajejo zbrani podatki dovolj podlage za obtožbo.

Obe varianti sta torej fakultativni in mora iniciativa zanju izhajati od tožilca. Določbe se uporabljajo tudi, ko kaz. pregon zahtevata oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec (vendar se 8 dnevni rok za vložitev obtožnice ne more podaljšati).

V S E B I N A O B T O Ž N I C E

Po zakonu mora obtožnica vsebovati določene podatke (ne glede na to, za kakšno obtožnico gre):

1. ***osebni podatki obdolženca*** ® poznavanje osebnosti obdolženca + njegovih družinskih, premoženjskih in drugih razmer je potrebno, da lahko sodišče pravilno presodi njegovo dejanje in da se lahko uveljavi eno od temeljnih načel kaz. politike – individualizacija kaz. sankcije.
2. ***opis dejanja*** ® (dejanski ali materialni temelj obtožnice) je najvažnejši del obtožnice, saj sestavlja okvir, ki ga sodišče v obsodbi ne sme prekoračiti, mora pa ga rešiti v celoti. Opis dejanja po obtožnici in opis dejanja v izreku sodbe se morata skladati. (Iz opisa dejanja izhajajo zakoniti znaki k.d., čas in kraj storitve k.d., predmet, na katerem je bilo storjeno, sredstvo, s katerim je bilo storjeno k.d. in druge okoliščine, ki so potrebne, da se k.d. kar najbolj natančno določi).
3. ***zakonita označba (pravna kvalifikacija) k.d.*** z navedbo določb KZ, ki naj se po predlogu tožilca uporabijo (pravna kvalifikacija za sodišče ni obvezna).
4. ***označba sodišča***, pred katerim naj bo gl. obravnava.
5. ***predlog, kateri dokazi*** naj se izvedejo na gl. obravnavi, z navedbo prič, izvedencev, spisov (ki naj se preberejo) in predmetov za dokazovanje.
6. ***obrazložitev*** ® v njej se opiše dejansko stanje in navedejo dokazi, s katerimi se ugotavljajo odločilne okoliščine, obsežene v opisu dejanja. V obrazložitvi je treba navesti obdolženčev zagovor in stališče tožilca o navedbah obrambe.

**Obtožnica obsega:**

1. ime in osebne podatke obdolženca + podatke o tem, ali je (bil) v priporu
2. opis dejanja, iz katerega izhajajo zakonski znaki kaznivega dejanja + čas, kraj storitve in druge okoliščine za čim bolj natančno označitev k.d.
3. zakonsko označbo k.d. z navedbo določb KZ, ki naj se po predlogu tožilca uporabijo
4. označbo sodišča, pred katerim naj bo glavna obravnava
5. predlagani dokazi, navedba prič, izvedencev, spisov, dokaznih predmetov
6. obrazložitev, v kateri se opiše stanje stvari, navedejo dokazi (s katerimi se ugotavljajo odločilna dejstva), navede zagovor obdolženca in stališče tožilca o navedbah obrambe

Če je obdolženec na prostosti, se sme v obtožnici predlagati, naj se odredi **pripor** (in obratno: če je v priporu, se lahko predlaga, naj se izpusti) ® o tem odloči senat takoj (najpozneje pa v 48 urah). Če je obdolženec v priporu in v obtožnici ni predlagano, naj se izpusti, senat po uradni dolžnosti v 3 dneh po prejemu obtožnice preizkusi, ali so še dani razlogi za pripor in izda sklep o podaljšanju ali odpravi pripora (pritožba ne zadrži izvršitve).

Z isto obtožnico se lahko zajame več k.d. ali več obdolžencev ® samo če so podani zakonski pogoji, da se lahko izvede enoten postopek in izda ena sama sodba (udeleženci, medsebojna zveza kaznivih dejanj in isti dokazi).

FORMALNI PREIZKUS OBTOŽNICE

Obtožnica se pošlje sodišču (v toliko izvodih, kolikor je obtožencev in zagovornikov + en izvod za sodišče). Takoj po prejemu obtožnice preizkusi predsednik senata (pred katerim naj bo gl. obravnava), ali je sestavljena po predpisih (= ali vsebuje vse obvezne sestavine, *formalni preizkus*). Če spozna, da ni sestavljena po predpisih, jo vrne tožilcu, da jo v 3 dneh popravi (ta rok lahko podaljša senat na tožilčevo zahtevo iz opravičenih razlogov). Če oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec zamudi ta rok, se šteje, da je odstopil od pregona in se postopek ustavi.

Če je oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec vložil obtožnico brez preiskave (v nasprotju s 170/1+2 čl. ZKP) za k.d., za katero je predpisana kazen zapora nad 5 let, se šteje, da je podal zahtevo za preiskavo (zoper sklep senata je dovoljena pritožba).

**Vročitev obtožnice obdolžencu:** Obtožnica se brez odlašanja vroči obdolžencu, ki je na prostosti (če je priprt, pa v 24 urah po prejemu). Če je v obtožnici predlagano, naj se obdolženec pripre in izda senat sklep o priporu – se mu obtožnica vroči skupaj s tem sklepom.

**Ugovor zoper obtožnico:** Obdolženec ima pravico v 8. dneh po vročitvi podati ugovor zoper obtožnico (ob vročitvi ga o tem pouči sodišče). Ugovor sme brez posebnega pooblastila podati tudi zagovornik obdolženca, vendar ne proti njegovi volji. Predsednik senata ugovor skupaj s spisi predloži senatu, ki odloči o ugovoru. Pred odločitvijo se izvod ugovora pošlje tožilcu, ki lahko v 3 dneh po prejemu poda odgovor.

Predsednik senata s sklepom **zavrže**: - prepozen ugovor

- ugovor, ki ga poda neupravičena oseba

Obdolženec se lahko odpove pravici do ugovora zoper obtožnico.

MATERIALNI PREIZKUS OBTOŽNICE

Če senat ne zavrže ugovora kot prepoznega ali nedovoljenega, preizkusi obtožnico. Če senat ob ugovoru spozna, da so napake ali pomanjkljivosti v obtožnici ali v samem postopku ali da je potrebna boljša razjasnitev stanja stvari (da bi se mogla preizkusiti utemeljenost obtožnice) ® vrne obtožnico, da se pomanjkljivosti odpravijo ali da se preiskava dopolni oz. opravi. Tožilec mora v 3 dneh od sporočitve odločbe senata predložiti popravljeno obtožnico ali zahtevati preiskavo oz. njeno dopolnitev. Na zahtevo tožilca sme senat ta rok podaljšati iz opravičenih razlogov. Če oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec zamudi rok, se šteje, da je odstopil od pregona, postopek pa se ustavi. Če rok zamudi DT, mora o razlogih obvestiti višjega DT.

Če senat ugotovi, da so v spisih zapiski ali obvestila (izpovedba obdolženca, priče, izvedenca), na katere se po zakonu ne more opirati sodna odločba (83.čl.) ® izda sklep o njihovi izločitvi iz spisov (zoper sklep je dovoljena posebna pritožba). Po pravnomočnosti sklepa predsednik senata (= senat iz 25.čl.: 3 sodniki okrožnega sodišča, odločajo izven gl. obravnave) poskrbi, da se izločeni zapiski in obvestila zaprejo v poseben ovitek in izročijo preiskovalnemu sodniku, da jih shrani ločeno od drugih spisov. Ni jih dovoljeno pregledovati in ne uporabiti v postopku. Nato zadevo pošlje predsedniku senata, ki razpiše gl. obravnavo.

---------- (277.čl.):

Ko senat odloča o ugovoru zoper obtožnico, odloči, da se **obtožba ne dopusti in se kazenski postopek ustavi**, če ugotovi, da:

1. dejanje, ki je predmet obtožbe, ni k.d.;
2. so podane okoliščine, ki izključujejo kaz. odgovornost in da ni razlogov za uporabo varnostnih ukrepov;
3. je kaz. pregon zastaran, ali je dejanje obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo, ali če so podane druge okoliščine, ki izključujejo pregon;
4. ni zadosti dokazov, da bi bil obdolženec utemeljeno sumljiv dejanja, ki je predmet obtožbe.

Senat s sklepom **zavrže obtožnico**, če ugotovi, da:

* ni zahteve upravičenega tožilca ali
* ni potrebnega predloga ali dovoljenja za pregon ali
* so podane druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon.

Zoper odločbo se lahko pritožita: tožilec in oškodovanec.

----------

Če je obdolžencev več in so samo nekateri podali ugovor zoper obtožnico (drugi pa ne) in obstajajo razlogi, da se obtožba ne dopusti ali da se obtožnica zavrže, senat ravna tako, kot da so vsi podali ugovor.

Če se je zoper sklep senata pritožil samo oškodovanec in se pritožbi ugodi, se šteje, da je oškodovanec s pritožbo prevzel pregon. (283/2.čl.)

***1) preizkus zaradi ugovora:*** obtoženec in njegov zagovornik imata pravico pri sodišču vložiti ugovor zoper obtožnico v 8 dneh po njeni vročitvi. Zagovornik lahko ugovor poda brez posebnega pooblastila obdolženca, vendar ne proti njegovi volji. Zakon ne predpisuje posebne vsebine za ugovor (zadostuje pravočasna pismena ali ustna izjava na zapisnik, da se obtožnici ugovarja). Ugovor, ki je prepozen ali ga je podala neupravičena oseba, zavrže s sklepom predsednik senata (o pritožbi zoper sklep odloča izvenrazpravni senat).

Če predsednik senata ne zavrže ugovora, ga skupaj s spisom zadeve predloži izvenrazpravnemu senatu, ki o njem odloči na svoji seji: (276. čl.)

1. **obtožnico vrne tožilcu**, ker ima formalne napake ali pomanjkljivosti ali je treba bolj razjasniti stanje stvari (raziskati odločilne okoliščine), da bi se mogla preizkusiti utemeljenost obtožnice – v tem primeru od tožilca zahteva, da v 3 dneh popravi obtožnico ali zahteva preiskavo oz. njeno dopolnitev. Iz opravičenih razlogov lahko senat na zahtevo tožilca podaljša ta rok. Če rok zamudijo:

* - oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec ® se šteje, da je odstopil od pregona, postopek pa se ustavi;
* - DT ® mora o razlogih obvestiti višjega DT.

1. **sprejme ugovor** ® obtožbe ne dopusti in postopek ustavi, če ugotovi, da:

- dejanje ni k.d.;

- so podane okoliščine, ki izključujejo kaz. odgovornost ali kaz. pregon;

- ni zahteve upravičenega tožilca ali dovoljenja pristojnega organa (kadar je to potrebno);

- ni zadosti dokazov, da bi bil obdolženec utemeljeno sumljiv dejanja, ki je predmet obtožbe.

1. **zavrne ugovor** kot neutemeljen, če ugotovi, da je obtožnica utemeljena.

Če senat spozna, da je za k.d. (ki je predmet obtožbe) pristojno kakšno drugo sodišče, se s sklepom izreče za nepristojno in po pravnomočnosti sklepa pošlje zadevo pristojnemu sodišču. Zoper ta sklep je dovoljena pritožba. Zoper odločbo senata, s katero je bil postopek ustavljen (gl. 277.čl.), je dovoljena pritožba (= tožilec, oškodovanec). Zoper druge odločbe, ki jih izda senat v zvezi z ugovorom zoper obtožnico, pa ni pritožbe.

Reševanje ugovora se ne dotika bistva obtožbe in ne prejudicira poznejšega postopka na gl. obravnavi. Vloga izvenrazpravnega senata je drugačna od vloge senata, ki sodi. Izvenrazpravni senat ne ocenjuje dokazov, da bi ugotovil krivdo/nekrivdo obdolženca ali da bi sprejel/zavrnil tožilčev zahtevek v obtožnici. Ta senat ocenjuje le, ali je podana verjetnost krivde oz. ali je zbrani material zadosten, da se opravi sojenje, na katerem se bo o stvari dokončno razpravljalo in odločilo s sodbo. Odločitev izvenrazpravnega senata torej nikoli ne pomeni sodbe o stvari, ker njegova naloga ni sojenje, temveč kontrola obtožnice, da se preprečijo kaz. procesi, ki niso dovolj upravičeni.

***2) preizkus na zahtevo predsednika senata:*** (284.čl.) če ugovor zoper obtožnico ni bil vložen ali je bil zavržen, sme izvenrazpravni senat na zahtevo predsednika senata (pred katerim naj bo gl. obravnava), odločiti o vsakem vprašanju, o katerem se na podlagi ZKP odloča v zvezi z ugovorom. (tak preizkus sme predsednik senata zahtevati tudi, če sta oškodovanec kot tožilec in zasebni tožilec vložila obtožni akt brez preiskave za k.d. do 5 let zapora - PREVERI) To pravico ima predsednik senata predvsem zato, ker ima tožilec široke možnosti za vlaganje neposrednih obtožnic zgolj na podlagi gradiva iz predkazenskega postopka. Če ti podatki ne bi zadoščali za izvedbo gl. obravnave, jih je treba dopolniti s preiskavo, vendar samo z odločitvijo izvenrazpravnega senata. Zahtevo lahko predsednik senata poda le do določitve gl. obravnave – najkasneje pa v 2 mesecih od prejema obtožnice pri sodišču. Izvenrazpravnemu senatu lahko predlaga, da odloči o kateremkoli vprašanju, o katerem se odloča v zvezi z ugovorom zoper obtožnico ® postopek izvenrazpravnega senata je torej analogen (podoben) postopku, ki ga opravljata senat ob ugovoru zoper obtožnico in torej lahko sprejme enake odločitve (že navedene).

**P R A V N O M O Č N O S T O B T O Ž N I C E !**

Obtožni postopek se konča, ko postane obtožnica pravnomočna (in k.p. preide v stadij gl. obravnave z izdajo sodbe). Pravnomočna postane v različnih primerih in ob različnih trenutkih:

1. *če je bil vložen ugovor* đ z dnem, ko je izvenrazpravni senat zavrnil ugovor kot neutemeljen;
2. *če je predsednik senata podal zahtevo za preizkus obtožnice* đ z dnem, ko izvenrazpravni senat odloči, da se strinja z obtožnico;
3. *če ugovor zoper obtožnico ni bil vložen ali je zavržen* đ z dnem, ko je senat (na zahtevo predsednika senata) odločil, da se z obtožnico strinja; če pa take zahteve ni bilo, pa z dnem, jo je predsednik senata odredil gl. obravnavo, oz. če je še ni določil – ko poteče rok 2 mesecev, odkar je bila pri sodišču vložena obtožnica.

Ko postane obtožnica pravnomočna, nastopijo v k.p. pomembne posledice (npr. sodišče je dolžno opraviti gl. obravnavo in izdati sodbo, stranki pa ne moreta več izpodbijati krajevne pristojnosti). Če je v kakšnih zakonih določeno, da ima uvedba k.p. za posledico omejitev posameznih pravic za tistega, zoper katerega teče k.p., nastopijo te omejitve s pravnomočnostjo obtožnice (npr. odvzem potne listine, odstranitev z dela).

**Obtožnica postane pravnomočna:** (285.čl.)

1. z dnem, ko je ugovor zavrnjen;
2. če ugovor ni bil vložen ali je bil zavržen ® z dnem, ko je senat, ki je obravnaval zahtevo predsednika senata odločil, da se z obtožnico strinja;
3. če take zahteve ni bilo ® z dnem, ko je predsednik senata določil glavno obravnavo oz. ko je potekel rok (2 m od prejema obtožnice pri sodišču)

**IV. GLAVNA OBRAVNAVA S SODBO**

**1/ P R I P R A V A N A G L A V N O O B R A V N A V O đ vmesni postopek**

Postopek za pripravo gl. obravnave imenujemo tudi vmesni postopek**,** ker je uvrščen med pravnomočnostjo obtožnice in med gl. obravnavo sámo. Obsega procesna opravila sodišča in strank, ki so potrebna, da se zagotovi pravilen potek gl. obravnave.

Vmesni postopek opravi predsednik senata, pred katerim bo gl. obravnava (sodeči senat). Predsednik senata začne pripravljati gl. obravnavo, ko postane obtožnica pravnomočna. Dejanja:

* *odreditev dneva, ure in kraja gl. obravnave* ® praviloma na sedežu sodišča v sodnem poslopju, v posameznih primerih lahko v drugem poslopju, izjemoma v drugem kraju na območju pristojnega sodišča, če to na obrazložen predlog predsednika sodišča dovoli predsednik višjega sodišča. Gl. obravnavo določi najkasneje v 2 mesecih od prejema obtožnice pri sodišču; če pa je bila podana njegova zahteva, naj senat odloči o kakem vprašanju v zvezi z ugovorom zoper obtožnico (če ugovor ni bil vložen ali je bil zavržen), pa takoj, ko jo je glede na odločbo senata mogoče določiti.
* *vabljenje oseb na gl. obravnavo* ® obdolženec in njegov zagovornik, tožilec, oškodovanec, njihovi zakoniti zastopniki in pooblaščenci ter tolmač. Povabijo se tudi priče in izvedenci, ki sta jih predlagala: tožilec (v obtožnici) in obdolženec (v ugovoru zoper obtožnico), razen tistih, za katere predsednik senata misli, da njihovo zaslišanje na gl. obravnavi ni potrebno.
* đ *Obtožencu* se mora vabilo na gl. obravnavo vročiti tako, da mu ostane med vročitvijo in dnevom gl. obravnave dovolj časa za pripravo obrambe, najmanj pa 8 dni (ta rok se lahko skrajša na zahtevo obtoženca ali tožilca s privolitvijo obtoženca). V vabilu se ga opozori, da se bo gl. obravnava opravila tudi v njegovi nenavzočnosti, če bodo za to podani zakonski pogoji (= v redu vabljen, ni nujna navzočnost, bil že zaslišan, navzoč je zagovornik) + se ga opozori, da se bo štelo, da se je odpovedal pravici do pritožbe, če najkasneje v 8. dneh od dneva razglasitve sodbe ne bo napovedal pritožbe.
* đ *Oškodovancu*, ki ni povabljen kot priča, se v vabilu sporoči, da se bo gl. obravnava opravila tudi brez njega in da bo prebrana njegova izjava o premoženjskem zahtevku. Če ne pride, se bo štelo, da ne namerava nadaljevati pregona, če bi DT umaknil obtožbo.
* đ *Oškodovanec kot tožilec in zasebni tožilec* se opozorita, da se bo v primeru, če ne prideta, štelo, da sta umaknila obtožbo.
* đ *obtoženec, priča in izvedenec* se opozorijo na posledice, če ne pridejo na gl. obravnavo.
* *odreditev nadomestnega sodnika* ® če kaže, da bo gl. obravnava trajala daljši čas, lahko zahteva predsednik senata od predsednika sodišča, naj določi 1 ali 2 sodnika oz. sodnika porotnika, ki morata biti navzoča na gl. obravnavi, da lahko pozneje nadomestita člane senata, ki bi bili zadržani (npr. če bi zboleli). S tem je zadoščeno načelu neposrednosti in ni potrebno začeti nove gl. obravnave zaradi spremembe senata (kar bi bilo sicer obvezno).
* *odločanje o dokaznih predlogih strank in oškodovanca* ® stranke in oškodovanec lahko tudi po razpisu gl. obravnave zahtevajo, da se na obravnavo povabijo nove priče in izvedenci ali priskrbijo novi dokazi. Stranke morajo v svoji obrazloženi zahtevi navesti dejstva, ki naj se dokažejo in s katerimi od predlaganih dokazil. Če predsednik senata zavrne dokazni predlog, se sme ponoviti med gl. obravnavo. Če ugotovi, da so v spisu zapisniki in obvestila, ki se ne smejo uporabiti kot dokaz, jih mora s sklepom izločiti že pred razpisom gl. obravnave in izročiti preiskovalnemu sodniku. Tožilec in obtoženec lahko na gl. obravnavi ponovita predloge, ki jim predsednik senata ni ugodil.
* *zagotovitev dokazov za gl. obravnavo brez predloga strank* ® že v vmesnem postopku je aktivnost strank združena z aktivnostjo sodišča. Predsednik senata sme tudi brez predloga strank odrediti, naj se za gl. obravnavo priskrbijo novi dokazi (*inkvizicijska maksima*) – o odločbi se obvestijo stranke pred začetkom gl. obravnave (da lahko podajo morebitne nadaljnje predloge).
* *anticipirano sprejemanje dokazov* ® tako kot v preiskavi, se tudi v vmesnem postopku lahko sprejmejo dokončni dokazi (taki, ki se ne dajo ponoviti) in se na gl. obravnavi uporabijo samo tako, da se preberejo zapisniki o njihovi izvedbi. Če kakšna priča ali izvedenec, ki je vabljen na gl. obravnavo, nanjo ne bo mogel priti (dolgotrajna bolezen ali druge ovire), se sme zaslišati tam kjer je (zasliši in po potrebi zapriseže ga predsednik senata ali sodnik, ki je član senata ali sodnik sodišča, na katerega območju priča ali izvedenec živi). O času in kraju zaslišanja se obvestijo stranke (če je to mogoče glede na nujnost postopka), ki smejo biti navzoče in postavljati vprašanja zaslišancu. Če je obtoženec v priporu, predsednik senata odloči, ali je potrebna njegova navzočnost pri zaslišanju (prič, izvedencev).
* *odložitev dneva gl. obravnave* ® predsednik senata sme iz tehtnih razlogov na predlog strank (npr. bolezen; prometne ovire) ali po uradni dolžnosti (npr. bolezen predsednika ali članov senata, strank ali pomembnih prič; zadržanost zagovornika – če ni več mogoče najti oz. postaviti drugega zagovornika) z odredbo odložiti dan gl. obravnave. Odložitev je torej mogoča, če se gl. obravnava še ni začela; če pa se je že začela, govorimo o prekinitvi gl. obravnave.
* *ustavitev postopka zaradi umika tožbe* ® če tožilec umakne obtožnico pred začetkom gl. obravnave (med pripravami na gl. obravnavo), predsednik senata o tem obvesti vse, ki so bili povabljeni na obravnavo – oškodovanca pa posebej opozori na njegovo pravico, da sme nadaljevati kaz. pregon. Če oškodovancu ni bilo mogoče vročiti obvestila (ni prijavil spremembe naslova), se šteje, da ne namerava nadaljevati pregona. Če oškodovanec ne nadaljuje pregona, predsednik senata s sklepom ustavi k.p. (sklep se pošlje strankam in oškodovancu).

V vmesnem postopku predsednik senata odloča samostojno in sam (sodeči senat ne sodeluje). Nima pa pravice, da dopolni preiskavo in tudi ne more vrniti zadeve v stanje preiskave (enako tudi ne sodeči senat). Zoper njegove sklepe stranke načeloma nimajo pravice do posebne pritožbe. Stranke lahko med gl. obravnavo le ponovijo svoje dokazne predloge, če jim ni bilo ugodeno, sicer pa smejo sklepe predsednika senata izpodbijati le v pritožbi zoper sodbo.

**2/ G L A V N A O B R A V N A V A**

Opravi se le, če so navzoče osebe, brez katerih se ne more opraviti, in če so pri roki vsa dokazna sredstva. Na njej morajo biti nepretrgoma navzoči: predsednik in člani senata, zapisnikar, nadomestni sodniki in sodniki porotniki. Sestava senata se ne sme spreminjati.

Sestava sodečega senata:

* senat trojice: 1 sodnik (predsednik) + 2 sodnika porotnika ® za k.d. z milejšo kaznijo (3-15 let zapora) ali za k.d. zoper čast in dobro ime, storjena po medijih
* senat peterice: 2 sodnika + 3 sodniki porotniki ® za k.d. z zaporom 15 ali več let

/ sodnik posameznik (okrajno sodišče): za k.d. z glavno kaznijo zapora do 3 let ali denarno kaznijo /

Če se med gl. obravnavo pred senatom trojice izkaže, da je pristojen senat peterice, se senat dopolni, obravnava pa se začne znova.

V svetu sta uveljavljena 2 sistema glede funkcije predsednika senata na gl. obravnavi:

* *angleški sistem:* predsednik le vzdržuje red in vodi postopek, stranke pa zbirajo dokaze samostojno in v kontradiktornem postopku;
* *francoski sistem:* predsednik je edini vodja tako glede formalnega kot materialnega procesnega vodstva (prevzele so ga vse kontinentalne zakonodaje).

P R E D S E D N I K S E N A T A

Po našem procesnem pravu pripada predsedniku senata formalno in deloma tudi materialno procesno vodstvo.

***Formalno procesno vodstvo*** je skrb predsednika senata za nemoteni postopek gl. obravnave (vzdrževanje reda):

* skrbi za red v dvorani in za dostojanstvo sodišča;
* opominja tiste, ki motijo red ali se ne pokoravajo njegovim ukazom (disciplinska oblast);
* zaslišuje obtoženca, priče, izvedence;
* daje besedo članom senata, strankam in drugim udeležencem;
* prepoveduje nedovoljena vprašanja in odgovore nanje;
* določa red sprejemanja dokazov;
* daje besedo h končnim govorom;
* vodi posvetovanje in glasovanje ter razglasi sodbo (itd.).

***Materialno procesno vodstvo*** (diskrecionarna oblast, inkvizicijsko načelo) je pravica predsednika senata, da brez predloga strank svobodno odreja, da se za obravnavo priskrbijo in na njej izvedejo novi dokazi, in tudi dolžnost skrbeti, da se zadeva vsestransko razišče, da se dožene resnica in odvrne vse, kar bi zavlačevalo postopek (ne da bi koristilo razjasnitvi zadeve). Po zakonu je torej odgovoren, da se ugotovi materialna resnica.

Predsednik senata mora ugotoviti, ali je senat sestavljen po zakonu in ali je podan kakšen izključitveni razlog za senat in zapisnikarja. Predsednik vodi gl. obravnavo, daje besedo strankam in drugim udeležencem v postopku ter postavlja vprašanja obtožencu, pričam in izvedencem. Odloča o predlogih strank (če o njih ne odloča senat).

S E N A T

**Senat** odloča kot najvišji organ v pomembnejših stvareh o poteku gl. obravnave. Senat odloča o (nekaj primerov):

* predlogih, glede katerih ni soglasja med strankami ali med njimi in predsednikom senata;
* ugovorih zoper ukrepe predsednika, ki se nanašajo na formalno vodstvo obravnave;
* dokazih, ki jih stranke niso predlagale ali so jih umaknile;
* izključitvi javnosti;
* spremembi zakonitega reda poteka gl. obravnave;
* preložitvi gl. obravnave;
* zaprisegi priče ali izvedenca;
* pripada mu disciplinska oblast, če predsednikov opomin ne zaleže.

Sklepi senata se vselej razglasijo in s kratko obrazložitvijo vpišejo v zapisnik o gl. obravnavi.

**Vzdrževanje reda na gl. obravnavi:** V sodni dvorani niso dovoljena slikovna snemanja. Izjemoma sme predsednik vrhovnega sodišča dovoliti tako snemanje na posamezni gl. obravnavi. Predsednik senata skrbi za red v sodni dvorani in dostojanstvo sodišča. Lahko odredi osebno preiskavo tistih, ki so navzoči na gl. obravnavi. Če kdo moti red, ga predsednik senata najprej opomni. Če opomin ne zaleže, sme senat odrediti, da se obtoženec odstrani iz dvorane, druge pa odstrani in lahko kaznuje z denarno kaznijo.

* Zagovorniku ali pooblaščencu, ki kljub kazni še naprej moti red, sme senat odreči nadaljnjo obrambo oz. zastopanje na gl. obravnavi – v tem primeru se od stranke zahteva, naj si vzame drugega zagovornika oz. pooblaščenca (če si ga ne more takoj vzeti oz. če ni možno, da ga brez škode za obrambo postavi sodišče – se gl. obravnava prekine ali preloži).
* Če si zasebni tožilec ali oškodovanec kot tožilec ne vzame takoj drugega pooblaščenca, lahko senat odloči, da bo opravil gl. obravnavo brez navzočnosti pooblaščenca, če to ni v škodo zastopanega (sklep o tem z obrazložitvijo se vpiše v zapisnik o gl. obravnavi). Če sodišče odstrani iz dvorane oškodovanca kot tožilca ali zasebnega tožilca, ki nimata pooblaščenca, ali če odstrani njunega zakonitega zastopnika, ki nima pooblaščenca, se gl. obravnava prekine oz. preloži, dokler si ne vzamejo pooblaščenca.
* Če moti red DT, obvesti predsednik senata o tem pristojnega DT, lahko pa tudi prekine gl. obravnavo in zahteva od pristojnega DT, da določi koga drugega za zastopanje obtožnice.
* Če sodišče kaznuje odvetnika oz. odvetniškega kandidata, sporoči to odvetniški zbornici.

Zoper sklep o kazni je dovoljena pritožba (senat lahko prekliče sklep), zoper druge odločbe o vzdrževanju reda in vodstvu gl. obravnave pa ni pritožbe.

**Če na gl. obravnavi stori kaznivo dejanje:**

* *obtoženec* ® senat po obtožbi upravičenega tožilca (lahko je ustna) razširi gl. obravnavo praviloma tudi na to dejanje (zoper obtožbo ni ugovora)
* *kdo drug* ® lahko senat: a) prekine gl.obravnavo in na ustno obtožbo tožilca takoj sodi o storjenem k.d.,

b) o tem dejanju sodi tudi potem, ko konča začeto gl. obravnavo.

* *priča ali izvedenec* ® če obstaja sum, da je po krivem izpovedal, se za tako k.d. ne more takoj soditi. Predsednik senata lahko odredi, naj se o taki izpovedbi napravi poseben zapisnik in pošlje DT (podpiše ga zaslišana priča oz. izvedenec)

Če ni mogoče takoj soditi storilcu k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti, se o tem obvesti pristojnega DT zaradi nadaljnjega postopka.

P O T E K G L A V N E O B R A V N A V E

Normalni potek gl. obravnave je določen v zakonu, vendar lahko senat spremeni določeni red obravnavanja zaradi posebnih okoliščin (predvsem če je veliko obdolžencev, veliko k.d. ali če je dokazno gradivo obsežno). V praksi pa sodišča zelo redko odstopajo od predpisanega postopka.

**1) ZAČETEK ZASEDANJA:** to še ni začetek gl. obravnave – je uvodni del, v katerem se ugotovi, ali je sploh mogoče opraviti gl. obravnavo glede na navzočnost udeležencev. Zasedanje začne predsednik senata, ki navzočim naznani predmet gl. obravnave in sestavo senata. Nato ugotovi, ali so prišle vse vabljene osebe (če niso, se prepriča, ali so jim bila vabila vročena, ali so opravičile svoj izostanek). Ko predsednik ugotovi navzočnost vseh vabljenih ali ko senat sklene, da bo opravil gl. obravnavo brez nekoga od povabljenih (ali da bo o teh vprašanjih odločil pozneje), pokliče predsednik obtoženca in od njega zahteva osebne podatke, da se prepriča o njegovi istovetnosti (identiteti). Nato napoti priče in izvedence iz sodne dvorane na določen kraj, da počakajo na svoje zaslišanje. Predsednik lahko ukrene vse potrebno, da se prepreči dogovarjanje med pričami, izvedenci in strankami. Obdolženca opozori, naj pazljivo spremlja potek obravnave in ga pouči, da sme postavljati vprašanja soobtožencem, pričam in izvedencem ter sme podajati pripombe in pojasnila glede njihovih izpovedb. Če je oškodovanec navzoč in še ni priglasil svojega premoženjskopravnega zahtevka, ga predsednik pouči, da lahko poda ta predlog in o drugih pravicah v postopku.

Če na gl. obravnavo ne pridejo:

* **DT:** in je bila gl. obravnava razpisana na podlagi obtožnice DT ® se gl. obravnava preloži (predsednik senata o tem obvesti višjega DT).
* **oškodovanec kot tožilec** ali **zasebni tožilec** (ki sta bila v redu vabljena) in tudi ne njun **pooblaščenec** ® senat s sklepom ustavi postopek.
* **obtoženec,** ki je bil v redu povabljen:

1. pa ni opravičil svojega izostanka ® privede se s silo. Če ga ni mogoče takoj privesti, senat preloži gl. obravnavo in odredi, da se obtoženec s silo privede na naslednjo gl. obravnavo. Če obtoženec opraviči svoj izostanek, preden ga privedejo, predsednik senata prekliče odredbo o privedbi.
2. pa se izmika in noče priti in ni zakonskega pripornega razloga ® senat lahko zoper obtoženca odredi pripor za zagotovitev njegove navzočnosti (pritožba ne zadrži izvršitve). Če pripor ni prej odpravljen, traja do objave sodbe, najdalj pa 1 m.
3. senat lahko odloči, da opravi gl. obravnavo brez navzočnosti obtoženca, če:

* njegova navzočnost ni nujna,
* je navzoč njegov zagovornik,
* je bil pred tem že zaslišan.
* **zagovornik:** ki je bil v redu povabljen pa ne obvesti sodišča, zakaj je zadržan (takoj ko to zve) ali brez dovoljenja zapusti obravnavo ® sodišče zahteva od obtoženca, naj si takoj vzame drugega zagovornika. Če obtoženec tega ne stori in ni možnosti, da bi brez škode za obrambo postavilo zagovornika sodišče – se gl. obravnava preloži.
* **priča** ali **izvedenec:** ki sta bila v redu vabljena in ne opravičita izostanka ® senat lahko odredi, da se takoj privedeta s silo. Gl. obravnava pa se lahko začne tudi brez njune navzočnosti – v tem primeru senat med gl. obravnavo odloči, ali naj se zaradi nenavzočnosti priče oz. izvedenca gl. obravnava prekine ali preloži. Oba se lahko kaznuje z denarno kaznijo ali odredi prisilna privedba na novo gl. obravnavo (v opravičenem primeru sme senat preklicati svojo odločbo o kazni).

**2) ZAČETEK GLAVNE OBRAVNAVE:** v procesnotehničnem smislu se šteje, da se začne šele z branjem obtožnice (bere se, čeprav jo stranke in predsednik poznajo – zato da se z njo seznanijo tudi drugi člani senata in poslušalci). Obtožnico bere tožilec. Če gre za obtožnico oškodovanca kot tožilca ali za zasebno tožbo, sme predsednik senata namesto branja ustno razložiti njeno vsebino, tožilcu pa se dovoli, da izvajanje predsednika senata dopolni. Če je oškodovanec navzoč, lahko obrazloži svoj premoženjskopravni zahtevek (če ni navzoč, prebere njegov predlog predsednik senata).

**ZASLIŠANJE OBTOŽENCA:** smiselno se uporabljajo določbe, ki veljajo za zasliševanje obdolženca med preiskavo. Po našem zakonu ga zaslišuje le predsednik senata, ne pa stranke (navzkrižno zasliševanje) ® te imajo le pravico postavljati mu vprašanja. Predsednik senata svoje pravice zasliševanja ne more prenesti na nikogar drugega. Zasliševanje začne predsednik potem, ko je obtožnica prebrana, in sicer z vprašanjem obtožencu, ali je razumel obtožbo (če je ni razumel, mu tožilec razloži njeno vsebino). Obtoženca pozove, naj se izreče o vsaki točki obtožbe in naj pove svoj zagovor.

Obtoženec se ni dolžan izreči o obtožbi in se tudi ni dolžan zagovarjati. Če se sploh noče zagovarjati ali noče odgovarjati na posamezna vprašanja, se prebere njegova prejšnja izpovedba ali njen del. Če spremeni prejšnjo izpovedbo, ga predsednik opozori na spremembo in vpraša, zakaj sedaj izpoveduje drugače – po potrebi se prebere njegova prejšnja izpovedba ali njen del. Po končanem zaslišanju mora predsednik vprašati obtoženca, ali ima še kaj povedati v svoj zagovor.

Ko predsednik konča zaslišanje obtoženca, mu smejo člani senata postavljati vprašanja (neposredno), drugi procesni udeleženci pa le z dovoljenjem predsednika. Če predsednik prepove kakšno vprašanje ali odgovor nanj, smejo stranke zahtevati, naj o tem odloči senat.

**Soobtoženci:** po zaslišanju prvega obtoženca se nadaljuje po vrsti zasliševanje morebitnih drugih obtožencev. Drugi obtoženci ne smejo biti navzoči pri zasliševanju soobtoženca, če še niso bili zaslišani. Po vsakem zaslišanju seznani predsednik zaslišanca z izpovedbami prej zaslišanih soobtožencev in ga vpraša, ali ima kaj pripomniti, prej zaslišanega pa vpraša, ali ima kaj pripomniti k izpovedbi pozneje zaslišanega obtoženca. Vsak obtoženec ima pravico postavljati vprašanja soobtožencem. Če se izpovedbe soobtožencev o isti okoliščini med seboj razlikujejo, sme predsednik soobtožence soočiti.

Senat sme izjemoma skleniti, da se obtoženec začasno odstrani iz sodne dvorane, če soobtoženec ali priča v njegovi navzočnosti nočeta izpovedovati ali če okoliščine kažejo, da v njegovi navzočnosti ne bosta govorila resnice. Po vrnitvi obtoženca na zasedanje se mu prebere izpovedba soobtoženca oz. priče in se ga vpraša, ali ima kaj pripomniti k njuni izpovedbi. Obtoženec ima pravico postavljati vprašanja soobtožencu oz. pričam, po potrebi pa se lahko z njimi sooči.

Obtoženec se sme med gl. obravnavo prosto pogovarjati s svojim zagovornikom (ne glede na to, ali je v priporu ali na prostosti), vendar pa se o tem, kako naj odgovori na postavljeno vprašanje ne sme posvetovati z zagovornikom ali s kom drugim. Zagovornik in obdolženec se lahko pogovarjata, preden je postavljeno vprašanje in po podanem odgovoru.

**ZAČETEK GLAVNE OBRAVNAVE IN ZASLIŠANJE OBDOLŽENCA**

1. **Preverjanje prisotnosti:** predsednik senata ugotovi, ali so prišli vsi povabljeni ali pa senat sklene, da bo opravil gl. obravnavo brez koga od njih ali da bo o teh vprašanjih odločil kasneje.
2. **Preverjanje identitete obtoženega:** predsednik senata pokliče obtoženca in se prepriča o njegovi istovetnosti. Opozori ga, naj pazljivo spremlja potek gl. obravnave in ga pouči, da sme navajati dejstva in predlagati dokaze v svojo obrambo, postavljati vprašanja soobtožencem, pričam in izvedencem ter podajati pripombe in pojasnila glede njihovih izpovedb.
3. Predsednik senata napoti priče in izvedence v drugo sobo, da počakajo na zaslišanje (če je potrebno, pa lahko spremljajo potek gl. obravnave). Če je treba oškodovanca kot tožilca ali zasebnega tožilca zaslišati kot pričo, ju ni dopustno odstraniti z zasedanja. Predsednik senata sme odrediti, kar je potrebno, da prepreči dogovarjanje med pričami, izvedenci in strankami. Če je oškodovanec navzoč in še ni priglasil svojega premoženjskopravnega zahtevka, ga predsednik senata pouči, da lahko poda ta predlog.
4. **Branje obtožnice:** gl. obravnava se začne z branjem obtožnice. Obtožnico in zasebno tožbo bere tožilec. Oškodovanec obrazloži premoženjskopravni zahtevek; če ni navzoč, zahtevek prebere predsednik senata. Predsednik senata vpraša obtoženca, ali je razumel obtožbo. Če jo ni – predsednik senata pozove tožilca, da mu razloži vsebino obtožnice tako, da jo najlažje razume.
5. Predsednik senata pouči obtoženca, da se ni dolžan zagovarjati in odgovarjati na vprašanja, da ni dolžan izpovedati zoper sebe ali svoje bližnje ali priznati krivde. (5/3 čl.)
6. **Odgovor na obtožbo:** Obtoženec in zagovornik imata pravico, da odgovorita na obtožbo in zavzemata svoje stališče glede obtožbe in premoženjskopravnega zahtevka oškodovanca. V odgovoru na obtožbo se obtoženec lahko izjavi le o tem, ali dejanje in premoženjskopravni zahtevek priznava in ali ima ugovore pravne narave. Namesto obtoženca lahko poda odgovor na obtožbo zagovornik, vendar ne o tem, ali obtoženec dejanje priznava.
7. **Zaslišanje obtoženca:** Ko obramba zavzame svoje stališče do obtožbe, predsednik senata vpraša obtoženca, ali se želi zagovarjati. Če se želi, se ga zasliši. Pri zasliševanju se smiselno uporabljajo določbe, ki veljajo za zasliševanje obdolženca med preiskavo. Pri zasliševanju obtoženca ne smejo biti navzoči soobtoženci, ki še niso bili zaslišani.

* Zaslišanje obtoženca se začne s pozivom predsednika senata obtožencu, da naj poda svoj zagovor.
* Ko obtoženec konča svojo izpovedbo, se mu lahko postavljajo vprašanja (najprej tožilec, nato zagovornik). Samo z dovoljenjem predsednika senata lahko obtožencu postavljajo vprašanja: oškodovanec, zakoniti zastopnik, pooblaščenec, soobtoženec in izvedenec. Predsednik senata prepove vprašanje ali odgovor na postavljeno vprašanje, če ni dovoljeno (npr. vprašanje, v katerem je vsebovano navodilo, kako je treba nanj odgovoriti) ali če ni v zvezi z zadevo. Če predsednik senata prepove vprašanje ali odgovor, smejo stranke zahtevati, naj o tem odloči senat.
* Če obtoženec spremeni svojo prejšnjo izpovedbo, ga tožilec, zagovornik ali predsednik senata lahko opozorijo na spremembo in vprašajo, zakaj sedaj izpoveduje drugače – po potrebi pa predsednik senata prebere prejšnjo izpovedbo ali njen del.
* Ko ni več vprašanj, lahko predsednik senata sam postavlja obtožencu vprašanja. Nato mu smejo neposredno postavljati vprašanja še člani senata.

Če obtoženec izjavi, da se ne želi zagovarjati ali če noče odgovarjati na posamezna vprašanja, predsednik senata prebere njegovo prejšnjo izpovedbo ali njen del.

Po končanem zaslišanju mora predsednik senata vprašati obtoženca, če želi še kaj povedati v svoj zagovor. Če ta še kaj pove, se mu lahko znova postavljajo vprašanja.

1. **Če je več obtožencev:** ko je končano zaslišanje 1. obtoženca, se po vrsti nadaljuje zasliševanje drugih obtožencev. Po vsakem zaslišanju predsednik senata seznani zaslišanega z izpovedbami prej zaslišanih soobtožencev in ga vpraša, ali ima kaj pripomniti. Enako prej zaslišanega obtoženca vpraša, ali ima kaj pripomniti k izpovedbi pozneje zaslišanega soobtoženca. Vsak obtoženec ima pravico postavljati vprašanja drugim zaslišanim soobtožencem. Če se izpovedbe posameznih soobtožencev o isti okoliščini razlikujejo med seboj, sme predsednik senata soočiti soobtožence.
2. **Začasna odstranitev obtoženca:** Senat sme izjemoma skleniti, da se obtoženec začasno odstrani iz sodne dvorane, če soobtoženec ali priča v njegovi navzočnosti noče izpovedati ali če kaže, da ne bo govoril resnice. Po vrnitvi obtoženca se mu prebere izpovedba soobtoženca oz. priče. Obtoženec ima pravico postavljati soobtožencu oz. priči vprašanja. Predsednik senata ga vpraša, ali ima kaj pripomniti k tej izpovedbi. Po potrebi se lahko opravi soočenje.
3. Ko je obtoženec zaslišan, se postopek nadaljuje s sprejemanjem dokazov.

**3/ DOKAZNI POSTOPEK (na gl. obravnavi):** dokazi se sprejemajo takoj po zaslišanju obtoženca. Tudi njegova izpovedba (zaslišanje) je dokazno sredstvo ® njegovo priznanje na gl. obravnavi, pa naj je še tako popolno, ne odveže sodišča dolžnosti, da izvede tudi druge dokaze (s priznanjem obtoženca se torej dokazovanje ne skrajša).

Dokazovanje obsega vsa dejstva, za katera sodišče misli, da so pomembna za pravilno presojo.

Iniciativa za ugotavljanje dejstev in predlaganje dokazov lahko izhaja od strank ali sodišča. Stranke lahko *do konca gl. obravnave* predlagajo, naj se raziščejo nova dejstva in priskrbijo novi dokazi, smejo pa tudi ponoviti tiste predloge, ki jih predsednik senata ali senat prej ni upošteval. Senat sme odločiti, da se izvedejo tudi tisti dokazi, ki jih stranke niso predlagale ali so jih umaknile (*materialno procesno vodstvo*). Dokazi se sprejemajo po vrstnem redu, ki ga določi predsednik senata. Najprej se zaslišujejo priče in izvedenci, nato preberejo listine in pregledajo predmeti (zakonski vrstni red lahko spremeni le senat zaradi posebnih okoliščin). Praviloma se najprej izvedejo dokazi, ki jih predlaga tožilec, nato obramba in na koncu senat (po uradni dolžnosti). Senat sme odločiti, da se izvedejo dokazi, ki niso bili predlagani ali jih je predlagatelj umaknil.

Če je navzoči oškodovanec zaslišan kot priča, se zasliši takoj za obtožencem.

Zasliševanje prič in izvedencev

Smiselno se uporabijo določbe, ki veljajo za zasliševanje med preiskavo. Priča, ki še ni bila zaslišana, praviloma ne sme biti navzoča pri sprejemanju dokazov. Izvedenec, ki še ni dal svojega izvida in mnenja, ne sme biti navzoč pri gl. obravnavi, ko daje drug izvedenec svojo izpovedbo o isti zadevi. Zaslišujejo se po vrsti. Po zaslišanju ostanejo praviloma v dvorani, razen če jih predsednik senata po zaslišanju strank odpusti ali odredi, da se začasno odstranijo iz dvorane (da bi bili pozneje še enkrat zaslišani v navzočnosti ali odsotnosti drugih prič in izvedencev).

**Zaslišanje priče:** pred zaslišanjem jo predsednik senata opomni, da mora povedati sodišču vse, kar ji je o zadevi znano in jo opozori, da pomeni krivo pričanje k.d.

**Skrita identiteta priče:** na gl. obravnavi se njeno zaslišanje opravi s pomočjo tehničnih sredstev (zaščitna stena, popačenje glasu…). Predsednik senata prepove vsa vprašanja, pri katerih bi odgovori lahko razkrili identiteto priče.

**Zaslišanje izvedenca:** pred zaslišanjem ga predsednik senata opomni, da mora dati izvid in mnenje po najboljši vednosti in ga opozori, da pomeni kriv izvid in mnenje k.d. Senat sme odločiti, da izvedenec pred zaslišanjem ustno priseže. Stalni zapriseženi izvedenec se samo opomni na že dano prisego.

-----

**Zaslišanje mladoletnikov:** Če se zaslišuje mladoletnik, ki še ni star 14 let, lahko senat izključi javnost med njegovim zaslišanjem. Če je mladoletnik navzoč na gl. obravnavi kot priča ali oškodovanec, ga je treba odstraniti iz sodne dvorane, takoj ko njegova navzočnost ni več potrebna. Če je bil mladoletnik, ki je mlajši od 15 let žrtev k.d. zoper spolno nedotakljivost, se ne sme neposredno zaslišati na gl. obravnavi – v tem primeru se prebere zapisnik o prejšnjem zaslišanju mladoletnika.

OPRAVA DEJANJ IZVEN GLAVNE OBRAVNAVE

Če se na gl. obravnavi zve, da povabljena priča oz. izvedenec, ki prej ni bil zaslišan, ne more priti ali zelo težko pride na sodišče ® lahko senat odredi, da ga izven gl. obravnave zasliši predsednik senata ali sodnik, ki je član senata, ali preiskovalni sodnik sodišča, na katerega območju živi priča oz. izvedenec. Če je treba opraviti ogled ali rekonstrukcijo zunaj gl. obravnave, ju opravi predsednik senata ali sodnik, ki je član senata. Strankam in oškodovancu se vselej sporoči kraj in čas zaslišanja oz. ogleda ali rekonstrukcije in se poučijo, da smejo biti navzoči.

PISANJA, KI SE UPORABIJO KOT DOKAZ NA GL. OBRAVNAVI

Zapisniki o zaslišanju prič in izvedencev v preiskavi ali pred gl. obravnavo se smejo na gl. obravnavi po odločbi senata prebrati (ali producirati njihovi posnetki) le ob določenih pogojih (*izjema od načela neposrednosti*). Po končanem zaslišanju vsake priče ali izvedenca in po branju vsakega zapisnika ali drugega pisanja vpraša predsednik senata stranke in oškodovanca, ali imajo kaj pripomniti.

Na gl. obravnavi se preberejo pisanja, ki se uporabijo kot dokaz:

* zapisniki o ogledu zunaj gl. obravnave,
* zapisniki o hišni ali osebni preiskavi,
* zapisniki o prepoznavi oseb, predmetov ali kraja storitve,
* zapisniki o zasegu stvari,
* listine, knjige, spisi in druga pisanja.

Po presoji senata se sme vsebina pisanj kratko povedati, sme se reproducirati zvočni ali slikovni posnetek opravljanja preiskovalnega dejanja.

Poleg primerov, ki so posebej določeni v zakonu, se smejo zapisniki prebrati po odločbi senata, če:

* so zaslišane osebe umrle, duševno zbolele ali jih ni mogoče najti ali če zaradi starosti, bolezni ali drugih tehtnih vzrokov ne morejo priti ali zelo težko pridejo na sodišče ali če prebivajo v tujini in na gl. obravnavo ne pridejo (bile so pravilno vabljene),
* priče ali izvedenci brez zakonskega razloga nočejo izpovedati na gl. obravnavi.

Senat sme s soglasjem strank odločiti, naj se zapisnik o prejšnjem zaslišanju priče ali izvedenca oz. njegov pisni izvid in mnenje prebereta tudi, če nista navzoča – ne glede na to, ali sta bila povabljena na gl. obravnavo ali ne.

Zapisniki o prejšnjem zaslišanju oseb, ki so oproščene pričanja, se ne smejo prebrati, če sploh niso bile povabljene na gl. obravnavo ali če so na gl. obravnavi izjavile, da nočejo pričati. Ko je dokazni postopek končan, senat odloči, da se ti zapisniki izločijo iz spisov in shranijo posebej. Zoper sklep o izločitvi zapisnikov in obvestil je dovoljena posebna pritožba. Po pravnomočnosti sklepa se zaprejo v poseben ovitek in izročijo preiskovalnemu sodniku (ta jih shrani ločeno od drugih spisov – ni jih dovoljeno pregledovati in uporabljati v postopku). Zapisniki in obvestila se morajo izločiti, preden se spisi v zvezi s pritožbo zoper sodbo odpošljejo višjemu sodišču.

-----

Po končanem dokaznem postopku vpraša predsednik senata stranke in oškodovanca, ali imajo kakšne predloge za dopolnitev dokaznega postopka. Če nihče ne predlaga dopolnitve dokazovanja ali če se tak predlog zavrne, sodišče pa spozna, da je stanje stvari razjasnjeno, naznani predsednik senata, da je dokazni postopek končan.

**SPREMEMBA IN RAZŠIRITEV OBTOŽBE**

Tožilec lahko med gl. obravnavo ustno spremeni obtožnico ali predlaga, naj se gl. obravnava prekine, da pripravi novo obtožnico (če izvedeni dokazi kažejo na to, da se je spremenilo dejansko stanje, navedeno v obtožnici) ® če senat prekine gl. obravnavo, določi rok za vložitev nove obtožnice (če tožilec v tem roku ne vloži nove obtožnice, senat nadaljuje gl. obravnavo na podlagi prejšnje). Izvod nove obtožnice se vroči obtožencu (zoper to obtožnico ni ugovora). Sodišče lahko prekine gl. obravnavo za pripravo obrambe.

Če obtoženec med gl. obravnavo v zasedanju stori k.d. ali če se odkrije kakšno njegovo prejšnje k.d. ® senat po obtožbi upravičenega tožilca (lahko ustno) razširi gl. obravnavo praviloma tudi na to dejanje (zoper to obtožbo ni ugovora). V takem primeru lahko sodišče:

* prekine gl. obravnavo ali
* po zaslišanju strank odloči, da se obtoženec za to k.d. sodi posebej.

**5/ BESEDA STRANK:** Po končanem dokaznem postopku da predsednik senata besedo (lahko se omeji na določen čas) strankam, oškodovancu in zagovorniku. Po vrsti govorijo:

1. **tožilec:** v svoji besedi poda presojo dokazov (izvedenih na gl. obravnavi), obrazloži svoje sklepe o pomembnih dejstvih za odločbo, poda in obrazloži svoj predlog o obtoženčevi kaz. odgovornosti, o določbah KZ, ki naj se uporabijo ter o olajševalnih in oteževalnih okoliščinah, ki naj se upoštevajo pri odmeri kazni. Lahko poda določen predlog o vrsti in višini kazni in predlog o varnostnih ukrepih ter predlaga izrek sodnega opomina ali pogojne obsodbe.
2. **oškodovanec** ali njegov **pooblaščenec:** smeta obrazložiti premoženjskopravni zahtevek in opozoriti na dokaze o kaz. odgovornosti obtoženca.
3. **zagovornik** ali **obtoženec:** obrazloži zagovor. Pri tem sme odgovoriti na navedbe tožilca in oškodovanca. Za svojim zagovornikom sme obtoženec govoriti tudi sam (izjavi, ali se z njim strinja in ga dopolni). Tožilec in oškodovanec imata pravico odgovoriti na zagovor (*replika*), zagovornik in obtoženec pa pravico odgovoriti njima (*duplika*).
4. **obtoženec:** ima vedno zadnjo besedo (ne zagovornik).

Predsednik senata lahko po predhodnem opominu ustavi tistega, ki v svoji besedi žali javni red in moralo ali drugega ali se spušča v ponavljanje ali izvajanje, ki očitno ni v nobeni zvezi z zadevo.

Kadar zastopa obtožbo več oseb ali če zagovarja obtoženca več zagovornikov, se ti v svojih izvajanjih ne smejo ponavljati (npr. eden mora govoriti o krivdi, drugi o odmeri kazni…).

**6/ KONEC GLAVNE OBRAVNAVE:** če senat po končanih izvajanjih strank spozna, da so izvedeni vsi dokazi, predsednik senata naznani konec gl. obravnave. S tem je končana gl. obravnava v ožjem pomenu besede, v širšem pomenu pa se konča z obrazložitvijo sodbe. Nato se senat umakne k posvetovanju in glasovanju, da izreče odločbo.

Senat s sklepom zavrže obtožnico, če:

1. je tekel postopek brez zahteve upravičenega tožilca,
2. ni potrebnega predloga oškodovanca ali dovoljenja prist. drž. organa (ali če je dovoljenje umaknil),
3. so podane druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon.

Sklep o zavrženju obtožnice lahko senat izda tudi po preloženi gl. obravnavi.

P R E L O Ž I T E V I N P R E K I N I T E V G L A V N E O B R A V N A V E

**P R E L O Ž I T E V :** Za gl. obravnavo velja ***načelo kontinuitete*** (začeta gl. obravnava se mora nadaljevati nepretrgoma do konca – do sodbe). Včasih pa se zgodi, da jo je treba preložiti za daljši čas (npr. zaradi priprave obtožbe ali obrambe ali zbiranja novih dokazov, ali če obdolženec duševno zboli). Zakon določa, kdaj se preložena obravnava začne znova in kdaj se samo nadaljuje (ekonomičnost postopka).

a) Glavna obravnava se mora začeti znova, če:

* je bila preložena za več kot 3 m (op. prej: 1 m), vsi dokazi se morajo znova izvesti
* se opravlja pred drugim predsednikom senata ,
* se je spremenila sestava senata (senat lahko po zaslišanju strank odloči, da se priče in izvedenci ne zaslišijo znova in ne opravi nov ogled, temveč da se preberejo zapisniki).

b) Glavna obravnava se nadaljuje, če je bila preložena za manj kot 3 m (op. prej: 1 m) in se opravlja pred istim senatom. Predsednik senata kratko pove potek prejšnje obravnave; vendar pa sme senat tudi v tem primeru odločiti, da se obravnava začne znova.

S sklepom senata se gl. obravnava poleg navedenih primerov preloži tudi, če:

* je treba preskrbeti nove dokaze
* se med gl. obravnavo ugotovi, da je obtoženec po storitvi k.d. začasno duševno zbolel ali je pri njem nastala začasna duševna motnja
* so podane druge ovire, da se gl. obravnava ne more uspešno izvesti do konca.

Če je mogoče, se v sklepu o preložitvi gl. obravnave določi dan in ura, ko se bo nadaljevala (zoper sklep ni pritožbe).

Če se glavna obravnava, ki je bila preložena, opravlja pred:

* *spremenjeno sestava senata* ® se mora začeti znova. Po zaslišanju strank pa sme senat odločiti, da se priče in izvedenci ne zaslišijo znova in ne opravi ogled – temveč se preberejo njihove izpovedbe (dane na prejšnji gl. obravnavi) oz. se prebere zapisnik o ogledu.
* *istim senatom* ® se nadaljuje, predsednik senata pa kratko pove potek prejšnje gl. obravnave – vendar sme senat odločiti, da se obravnava začne znova.

Če je gl. obravnava preložena za več kot 3 m ali če se opravlja pred drugim predsednikom senata, se mora začeti znova in se morajo vsi dokazi znova izvesti.

**P R E K I N I T E V :** če se prekine za do 8 dni. Obravnava se nadaljuje (preložena pa se mora oz. se lahko začne znova). Do prekinitve pride največkrat zaradi odmora, poteka delovnega časa ali zato, da se v kratkem času priskrbijo določeni dokazi (npr. opravi krajevni ogled, zasliši kakšna priča izven gl. obravnave) ali iz drugih razlogov (npr. če zagovornik ali DT motita red). Prekinjena obravnava se vedno nadaljuje pred istim senatom.

Poleg primerov, ki so posebej določeni v zakonu, sme predsednik senata prekiniti gl. obravnavo:

* za odmor,
* ker je potekel delovni čas,
* da se v kratkem času preskrbijo določeni dokazi,
* da se v kratkem času pripravi obtožba ali obramba.

Prekinjena gl. obravnava se vselej nadaljuje pred istim senatom. Če to ni mogoče ali če je prekinjena za več kot 8 dni – je treba ravnati kot pri njeni preložitvi.

Če se med gl. obravnavo pred senatom "1 sodnik + 2 sodnika porotnika” pokaže, da dejstva kažejo na k.d., za katero je pristojen senat "2 sodnika + 3 sodniki porotniki" ® se senat dopolni in gl. obravnava začne znova.

Z A P I S N I K O G L A V N I O B R A V N A V I

Vanj se vpisuje bistvena vsebina vsega poteka obravnave. Predsednik senata lahko na predlog strank ali po uradni dolžnosti odredi, da se posebno pomembne izjave vpišejo dobesedno.

Izpovedbe obtoženca, prič in izvedencev se vpišejo tako, da se poda njihova bistvena vsebina. V celoti ali dobesedno se vpišejo izpovedbe le, če vsebujejo kakšno spremembo ali dopolnitev prejšnjih izpovedb. Na zahtevo stranke se vpiše tudi vprašanje oz. odgovor, ki ga senat ni dovolil. V zapisnik se mora vpisati celoten izrek sodbe.

Zapisnik mora biti končan na koncu zasedanja (podpišeta ga predsednik in zapisnikar). Stranke imajo pravico pregledati zapisnik in priloge ter podati pripombe glede vsebine ter zahtevati njegov popravek.

Predsednik senata (ali senat) lahko odredi ali dovoli magnetofonsko snemanje gl. obravnave ali njenega dela (o tem mora obvestiti udeležence v postopku ob otvoritvi zasedanja). Posnetek je le pomožno sredstvo (ni ga treba vedno hraniti), medtem ko se zapisnik mora hraniti.

Zapisnik o glavni obravnavi sestavljata prepis zvočnega zapisa gl. obravnave in zapisnik o poteku gl. obravnave, njenih bistvenih sestavinah in sprejetih odločitvah.

* **Zvočni zapis gl. obravnave** se v celoti prepiše (v 3 delovnih dneh), če je bila obtožencu izrečena zaporna kazen oz. po napovedi pritožbe v drugih primerih. Prepis pregleda in potrdi predsednik senata ter ga vloži v spis kot sestavni del zapisnika o gl. obravnavi. Predsednik senata lahko odredi, da se ves potek gl. obravnave ali njeni posamezni deli stenografirajo. Stenografski zapiski se v 48 urah prepišejo, pregledajo in priložijo zapisniku.
* **Zapisnik o poteku gl. obravnave** mora biti končan na koncu zasedanja (podpišeta ga predsednik senata in zapisnikar). Stranke imajo pravico pregledati končani zapisnik in njegove priloge, podati pripombe glede vsebine in zahtevati njegov popravek. Popravke napačno vpisanih imen, številk in drugih očitnih napak v pisanju sme odrediti predsednik senata na predlog stranke ali zaslišanca ali po uradni dolžnosti. Druge popravke in dopolnitve zapisnika sme odrediti samo senat. Pripombe in predloge strank glede zapisnika ter popravke in dopolnitve zapisnika je treba zapisati v nadaljevanju končanega zapisnika. V nadaljevanju zapisnika se zapišejo tudi razlogi, zaradi katerih posamezni predlogi in pripombe niso bili sprejeti. To nadaljevanje podpišeta predsednik senata in zapisnikar. V zapisnik o poteku gl. obravnave se vnese celoten izrek sodbe in navede, ali je bila sodba razglašena javno. Izrek sodbe v tem zapisniku je izvirnik. Če je bil izdan sklep o priporu, se mora tudi ta vnesti v zapisnik.

J A V N O S T G L A V N E O B R A V N A V E

Načelo javnosti gl. obravnave je obenem procesno in ustavno načelo ter velja za vsa sodišča. Javnost pomeni, da je lahko na gl. obravnavi navzoča vsaka polnoletna oseba (tudi če ni udeležena v k.p.) + da se sme o poteku gl. obravnave javno govoriti in pisati v časnikih. Izjemoma se javnost lahko izključi s celotne obravnave ali njenega dela:

* zaradi ohranitve tajnosti,
* za varstvo javnega reda,
* za varstvo morale,
* za varstvo koristi mladoletnika,
* za zavarovanje posebnih koristi družbe.

Izključitev javnosti ne velja za stranke, oškodovanca, njihove zastopnike in zagovornika + senat lahko dovoli da so navzoče uradne osebe ter znanstveni in javni delavci, na zahtevo obtoženca pa tudi zakonec in bližnji sorodniki.

V sodni dvorani ni dovoljeno filmsko ali TV snemanje.

**Izključitev javnosti:** Glavna obravnava je javna, navzoče so lahko le polnoletne osebe. Senat pa lahko kadarkoli (od začetka do konca gl. obravnave) s sklepom izključi javnost za del ali celotno gl. obravnavo (po uradni dolžnosti ali na predlog strank, vselej pa po njihovem zaslišanju) – če je to potrebno za varovanje tajnosti, javnega reda, morale, varstva osebnega ali družinskega življenja obtoženca ali oškodovanca ali koristi mladoletnika ali če bi po mnenju senata javnost škodovala interesom pravičnosti. Izključitev javnosti ne velja za: stranke, oškodovanca, njihove zastopnike in zagovornika. Če je javnost izključena, lahko predsednik senata dovoli, da so navzoče posamezne uradne osebe, znanstveni in javni delavci; na zahtevo obtoženca pa tudi njegov zakonec (oz. zunajzakonski partner) in bližnji sorodniki ® predsednik senata jih opozori, da morajo varovati kot tajnost vse, kar zvedo na gl. obravnavi in jih opozori, da je izdaja tajnosti k.d. Sklep o izključitvi javnosti se sme izpodbijati samo v pritožbi zoper sodbo.

**3/ S O D B A**

Sodba se izreče in razglasi v imenu ljudstva. Nanašati se sme samo na obtoženca in dejanje, ki je predmet obtožbe v obtožnici (vloženi oz. na gl. obravnavi spremenjeni in razširjeni). Sodišče opre sodbo samo na dejstva in dokaze, ki so bili obravnavani na gl. obravnavi. Sodišče mora pretehtati vsak dokaz posebej in v zvezi z drugimi dokazi ter sprejeti sklep, ali je kakšno dejstvo dokazano ali ne. S sodbo se obtožba zavrne ali se obtoženec oprosti obtožbe ali pa spozna za krivega. Če obtožba obsega več k.d., se v sodbi izreče glede katerih dejanj se obtožba zavrne ali obtoženec oprosti ali spozna za krivega.

**Posvetovanje in glasovanje senata:** senat izreče (izda) sodbo po ustnem posvetovanju in glasovanju. Potrebna je absolutna večina glasov članov senata, ki so enakovredni v vprašanjih (ne glede na to, ali gre za poklicnega sodnika ali za sodnika porotnika ali predsednika senata). Posvetovanje in glasovanje je tajno, zato poteka v prostoru, v katerem je poleg članov senata lahko navzoč samo zapisnikar. O posvetovanju in glasovanju se napravi poseben zapisnik, katerega vsebina ni dostopna niti strankam (sodniki so dolžni varovati skrivnost o tem, kako je potekalo posvetovanje in glasovanje). Glasovanje je ustno, vodi ga predsednik senata. Najprej se glasuje o tem, ali je sodišče pristojno, ali je treba postopek dopolniti in o drugih procesnih vprašanjih. Šele nato se preide na odločanje o glavni stvari – po vrsti se glasuje takole:

1. ali je obtoženo dejanje res k.d.,
2. ali ga je storil obtoženec in
3. ali je obtoženec kaz. odgovoren.

V nadaljevanju se glasuje še o kazni, drugih kaz. sankcijah, stroških k.p., premoženjskopravnem zahtevku in o drugih vprašanjih.

Neenotna mnenja pri glasovanju: Če so glasovi glede posameznih vprašanj (o katerih se glasuje) porazdeljeni na več različnih mnenj, tako da nobeno od njih nima večine ® se vprašanja ločijo in glasovanje ponavlja, dokler se ne doseže večina. Če se s tem ne dobi večina, se odločitev doseže tako, da se glasovi, ki so najneugodnejši za obtoženca, prištejejo k glasovom, ki so od teh manj neugodni, dokler se ne doseže večina (npr. senat 3 sodnikov: A glasuje za kazen zapora 2 leti, B za 1 leto, C za denarno kazen ® glas za kazen 2 leti zapora se prišteje glasu za 1 leto zapora).

**Razmerje med sodbo in obtožbo:** *Sodba* je sodna odločba, s katero sodišče po opravljeni gl. obravnavi odloča o obtožbi, vloženi zoper obdolženca, in o uporabi kaz. sankcije, če je obdolženec spoznan za krivega. Obstajati mora skladnost (istovetnost, identiteta) med predmetom obtožbe in predmetom sodbe – sodišče mora soditi samo o tem, o čemer tožilec obtožuje (*obtožno načelo*). Sodba se torej sme nanašati samo na osebo, ki je obtožena (*subjektivna identiteta*) in mora odgovoriti na vprašanje, ali je obdolženec storil dejanje, ki je opisano v obtožbi (in ne kakšno drugo dejanje).

Dejanje obtoženca (o katerem sodišče sodi) je tisto, ki je opisano v obtožnici in pomeni dogodek iz preteklosti (*dejanski ali materialni temelj obtožnice*). Sodišče ne more obsoditi obtoženca za kakšno drugo dejanje, ki v opisu obtožbe ni zaseženo. Če bi to storilo, bi prekoračilo in s tem bistveno kršilo odločbe k.p., kar ima v primeru pritožbe za posledico razveljavitev sodbe po uradni dolžnosti. Če se na gl. obravnavi ugotovi drugačno dejansko stanje od tistega, ki je opisano v obtožnici, mora tožilec ta opis spremeniti, sicer se lahko zgodi, da bo sodišče obtoženca oprostilo obtožbe.

Večinsko mnenje v teoriji in praksi: Ob nespremenjeni obtožbi lahko sodišče obsodi obdolženca tudi na nekoliko *drugačno* (ne "drugo"!) dejanje, če je drugačno dejanje v sodbi po vsebini in pravni opredelitvi ugodnejše za obdolženca (npr. lahko spremeni opis ropa v roparsko tatvino, tatvino v zatajitev ali prikrivanje, hudo telesno poškodbo v lahko…).

Sodišče pa ni vezano na predloge tožilca glede pravne presoje (*pravne kvalifikacije*) dejanja, ki je opisano v obtožnici. Če sodišče meni, da pravna presoja tožilca ni pravilna, mora presoditi k.d. (navedeno v obtožbi) z vidika znakov kakšnega drugega k.d. - če take znake ugotovi, izreče sodbo, s katero spozna obdolženca za krivega k.d. iz obtožnice, vendar z drugačno pravno opredelitvijo oz. kvalifikacijo.

V R S T E K A Z E N S K I H S O D B

**đ OBSODILNA SODBA:** sodišče jo izreče, ko ugotovi, da je obtoženec storil k.d. in da je kazensko odgovoren. Z njo izreče tudi kaz. sankcijo (kazen, pogojno obsodbo, varnostni ukrep) in odloči o odvzemu premoženjske koristi, o stroških k.p., o premoženjskopravnem zahtevku in o tem, ali naj se pravnomočna sodba objavi v medijih. Pri denarnih kaznih se v sodbi navede rok plačila in način, kako se spremeni denarna kazen, če se tudi prisilno ne more izterjati. Z obsodilno sodbo se lahko obtožencu **kazen tudi odpusti** (= spozna se za krivega, kazen pa se mu odpusti) – *deklaratorna sodba* (samo v zakonsko določenih primerih).

V sodbi, s katero spozna obtoženca za krivega, sodišče izreče:

1. katerega dejanja ga spozna za krivega (navede dejstva in okoliščine, ki so znaki k.d. in tiste, od katerih je odvisna uporaba posamezne določbe KZ);
2. zakonsko označbo k.d. in katere določbe KZ je uporabilo;
3. na kakšno kazen se obtoženec obsodi ali se mu po določbah KZ odpusti kazen;
4. odločbo o pogojni obsodbi;
5. odločbo o varnostnih ukrepih in o odvzemu premoženjske koristi;
6. odločbo o vštetju pripora ali že prestane kazni;
7. odločbo o stroških k.p., o premoženjskopravnem zahtevku in o tem, ali naj se pravnomočna sodba objavi v tisku oz. po radiu ali TV.

**đ OPROSTILNA SODBA:** z njo sodišče obtoženca oprosti obtožbe. Izreče jo, če:

1. dejanje, ki je predmet obtožbe, ni k.d.;
2. so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost obtoženca;
3. ni dokazano, da je obtoženec storil k.d., katerega je obtožen.

Naše procesno pravo ne razlikuje 2 vrst oprostilnih sodb (sodba z dokazano nedolžnostjo in sodba zaradi nezadostnih dokazov za krivdo), temveč pozna le eno oprostilno sodbo, s katero se ugotovi, da ni dokazov, da je obdolženec storil k.d. V tem primeru se ne proglasi za nedolžnega (tudi obtoženec ne more zahtevati, da se ugotovi njegova nedolžnost), kajti sodišče odloča le o zahtevku tožilca. Pravnomočno oproščen obtoženec pa velja za popolnoma rehabilitiranega in je z oprostilno sodbo v celoti odstranjen vsak sum glede njegove krivde.

**đ ZAVRNILNA SODBA:** (formalna, procesna) z njo odloči sodišče samo, če ugotovi, da niso podani procesni pogoji za kaz. pregon oz. da manjkajo pravne predpostavke za meritorno odločanje.

Z zavrnilno sodbo sodišče zavrne obtožbo, če je:

1. tožilec v času od začetka do konca gl. obravnave umaknil tožbo;
2. oškodovanec umaknil predlog;
3. bil obtoženec za isto dejanje že pravnomočno obsojen ali oproščen obtožbe ali je bil postopek zoper njega s sklepom pravnomočno ustavljen; *(“ne bis in idem”)*
4. bil obtožencu odpuščen pregon z amnestijo ali pomilostitvijo ali če kaz. pregon ni več dopusten zaradi zastaranja ali če so podane druge okoliščine, ki izključujejo kaz. pregon.

***Ne bis in idem*** (lat. ne dvakrat isto) ® izvira iz starih rimskih pravnih virov in pomeni, da se proti isti osebi ne more voditi nov k.p. za dejanje, ki je predmet že pravnomočne sodne odločbe. V takem primeru se lahko ob določenih pogojih prejšnji k.p. samo obnovi.

R A Z G L A S I T E V S O D B E

Takoj, ko sodišče izreče sodbo, jo predsednik senata razglasi – javno prebere izrek sodbe in pove na kratko njene razloge (navzoči sodbo poslušajo stoje).

Če sodišče po končani obravnavi ne more izreči sodbe še isti dan (npr. zaradi pozne ure, utrujenosti, komplicirana zadeva), odloži razglasitev sodbe za največ 3 dni in določi kraj in čas njene razglasitve. Sodba se razglasi tudi, če stranka, zakoniti zastopnik, pooblaščenec ali zagovornik niso navzoči. Razglasi se tudi v obtoženčevi nenavzočnosti, če ta ne pride ob času, ki je bil določen za razglasitev → v tem primeru senat lahko odredi, da mu jo ustno sporoči predsednik ali se mu sodba samo vroči v prepisu.

Če je bila javnost gl. obravnave izključena, se izrek sodbe vselej prebere na javnem zasedanju. Senat pa odloči, ali se in v kakšnem obsegu izključi javnost pri razglasitvi razlogov sodbe.

Po razglasitvi sodbe predsednik senata pouči stranke o pravici do pritožbe in dolžnosti predhodne napovedi pritožbe. Pouk se vnese v zapisnik o poteku gl. obravnave.

Če je obtožencu izrečena pogojna obsodba, ga predsednik senata opozori na pomen pogojne obsodbe in na pogoje, ki se jih mora držati.

**Odreditev pripora ob izreku sodbe:** če senat obsodi obtoženca na kazen zapora, odredi pripor, če je podan utemeljen sum, da bo pobegnil (se skril) ali da bo ponovil, dokončal poskušeno ali storil zagroženo k.d. Če je obtoženec že v priporu in ni več razlogov, zaradi katerih je bil odrejen, se pripor odpravi. Senat lahko s posebnim sklepom podaljša pripor že priprtemu obtožencu, če so še (ali na novo) podani razlogi za pripor.

**Odprava pripora ob izreku obtožnice:** senat s posebnim sklepom vselej odpravi pripor in odredi izpustitev obtoženca, če: - je oproščen obtožbe,

- je spoznan za krivega pa mu je kazen odpuščena,

- je obsojen samo na denarno kazen,

- mu je izrečen sodni opomin ali pogojna obsodba,

- je zaradi vštetja pripora že prestal kazen,

- je bila obtožba zavrnjena,

- je bila obtožnica zavržena (razen če je bila zavržena zaradi nepristojnosti sodišča).

Odrejen ali podaljšan pripor sme trajati do pravnomočnosti sodbe, vendar najdalj do izteka časa kazni, izrečene v sodbi sodišča I. stopnje.

P I S N A I Z D E L A V A S O D B E

Razglašeno sodbo je treba pisno izdelati v 15 dneh – če je obtoženec v priporu, v ostalih primerih pa v 30 dneh po razglasitvi. Če sodba ni izdelana v tem roku, mora predsednik senata obvestiti predsednika sodišča, zakaj to ni bilo storjeno (predsednik ukrene, kar je potrebno, da se sodba čimprej izdela). Sodbo podpišeta predsednik senata in zapisnikar. Pismena sodba se mora popolnoma ujemati z izglasovano in razglašeno sodbo. Sodbo izdela predsednik senata. Pismena sodba mora imeti 3 dele:

1. ***uvod*** *–* obsega navedbo, da se sodba izreka v imenu ljudstva, imena predsednika in članov senata, zapisnikarja, obtoženca, tožilca, zagovornika, zakonitega zastopnika in pooblaščenca, k.d. (za katerega je bil obtožen), ali je bil obtoženec navzoč na gl. obravnavi, dan gl. obravnave, ali je bila javna, dan razglasitve izrečene sodbe.
2. ***izrek*** – (dispozitivni del, tenor) obsega osebne podatke o obtožencu in odločbo, s katero se:

* 🡪 spozna za krivega (izrek obsodilne sodbe),
* 🡪 oprosti obtožbe (izrek oprostilne sodbe),
* 🡪 obtožba zavrne (izrek zavrnilne sodbe).

Vsak izrek mora vsebovati opis dejanja. Če je oproščen obtožbe ali je bila ta zavrnjena ® mora izrek vsebovati opis dejanja, ki ga je bil obtožen, odločbo o stroških k.p. in o premoženjskopravnem zahtevku (če je bil podan). Pri steku k.d. ® sodišče v izreku navede vse kazni, ki jih je določilo za vsako posamezno k.d., nato pa enotno kazen za vsa dejanja v steku.



1. ***obrazložitev*** – sodišče navede razloge za vsako posamezno točko sodbe. V vsaki obrazložitvi se mora ugotoviti dejansko stanje in navesti razlogi za tako ugotovljeno dejansko stanje. Navede, katera dejstva šteje za dokazana ali nedokazana in iz katerih razlogov – pri tem navede zlasti, kako presoja verodostojnost protislovnih dokazov (*dokazna vprašanja*) in iz katerih razlogov ni ugodilo posameznim predlogom strank. Povedati mora, kateri razlogi so bili zanj odločilni pri reševanju *pravnih vprašanj* (zlasti pri ugotavljanju, ali sta podana k.d. in kaz. odgovornost obtoženca in pri uporabi posameznih določb KZ glede obtoženca in njegovega dejanja).

🡪 obsodilna sodba: sodišče posebej pove, katere *okoliščine* je upoštevalo pri odmeri kazni. Posebej mora obrazložiti, kateri razlogi so bili posebej odločilni za: izrek strožje kazni od predpisane (46.čl. KZ) ali za omilitev kazni, odpustitev kazni, izrek pogojne obsodbe, varnostnega ukrepa ali za odvzem premoženjske koristi.

🡪 oprostilna sodba: v obrazložitvi je treba navesti zlasti razloge za oprostitev (= dejanje po zakonu ni k.d.; podane okoliščine, ki izključujejo kaz. odgovornost; ni dokazano, da je storil k.d.).

* 🡪 zavrnilna sodba: v obrazložitvi se sodišče ne spušča v presojo glavne stvari, temveč se omeji samo na procesne razloge za zavrnitev obtožbe.

*46. čl. KZ –* ***strožja kazen pri večkratnem povratku***

*(1) Za naklepno k.d., za katero je predpisana kazen zapora, sme sodišče izreči strožjo kazen od predpisane, ob naslednjih pogojih:*

1. *če je bil storilec prej že 2x ali večkrat obsojen za istovrstna naklepna k.d. na zapor najmanj 1 leta;*
2. *če od dneva, ko je bil storilec odpuščen s prestajanja prej izrečene kazni, do novega k.d. še ni preteklo 5 let.*

*(2) Strožja kazen ne sme preseči dvojne mere predpisane kazni in ne 20 let zapora.*

*(3) Pri presoji, ali naj izreče strožjo kazen od predpisane, sodišče upošteva zlasti sorodnost storjenih k.d., nagibe, iz katerih so bila k.d. storjena, in druge okoliščine, ki kažejo na to, da bo storilec ponavljal takšna k.d.*

Pomote (imena, številke in druge očitne pisne in računske pomote), pomanjkljivosti glede oblike in neskladnosti pisno izdelane sodbe z izvirnikom s posebnim sklepom popravi predsednik senata na zahtevo strank ali po uradni dolžnosti.

Overjen prepis sodbe se vroči: tožilcu, obtožencu in zagovorniku. Obtožencu, zasebnemu tožilcu in oškodovancu kot tožilcu se vroči sodba s poukom o pravici do pritožbe.

Oškodovancu, ki nima pravice do pritožbe, sodišče vroči prepis sodbe (v primerih, ko je dovoljena vrnitev v prejšnje stanje) s poukom, da ima pravico zahtevati vrnitev v prejšnje stanje. Če zahteva, se mu vroči pravnomočna sodba.

**4/ S O D N I O P O M I N**

je posebna sankcija, ki se lahko izreče polnoletnemu storilcu za lažja k.d. (predpisana kazen zapora do 3 let), storjena v posebno olajševalnih okoliščinah. Izreče se s sklepom. V izreku se ne ugotovi krivda, temveč se samo navede, da se obtožencu izreka sodni opomin za dejanje, ki je predmet obtožbe, in zakonska označba k.d. V obrazložitvi sklepa sodišče navede razloge, po katerih se je ravnalo pri izreku sodnega opomina. Če ni drugače navedeno, se uporabljajo določbe ZKP, ki se nanašajo na sodbo, s katero je obdolženec spoznan za krivega; smiselno pa tudi sklep o sodnem opominu.

Sklep o sodnem opominu se z bistvenimi razlogi razglasi takoj pokončani gl. obravnavi. Predsednik senata opozori obtoženca, da se mu za storjeno k.d. ne izreka kazen, ker se pričakuje, da bo tudi sodni opomin zadosti vplival nanj, da ne bo ponavljal k.d. V izreku sklepa sodišče navede poleg osebnih podatkov o obdolžencu samo, da se mu izreka sodni opomin za dejanje, ki je predmet obtožbe, in zakonsko označbo k.d. Izrek sklepa o sodnem opominu mora obsegati tudi določbe o: (359/1 čl. - 5 in 7 tč.)

* varnostnih ukrepih in o odvzemu premoženjske koristi,
* stroških k.p., o premoženjskopravnem zahtevku in o tem, ali naj se pravnomočen sklep objavi v medijih.

Stranke in oškodovanec se lahko odpovejo pravici do pritožbe takoj po razglasitvi sklepa. Sklep o sodnem opominu se lahko izpodbija s pritožbo v glavnem iz enakih razlogov, iz katerih se izpodbija sodba (še posebej zaradi tega, ker niso podane okoliščine za izrek sodnega opomina).

Sklep o sodnem opominu se sme izpodbijati zaradi (1-3 isto kot za sodbo):

1. bistvene kršitve določb k.p.;
2. kršitve kaz. zakona (+ če je sodišče prekoračilo zakonske pravice – če je odločilo o varnostnem ukrepu ali o odvzemu premoženjske koristi);
3. zmotne in nepopolne ugotovitve dejanskega stanja;
4. če niso bile podane okoliščine, ki bi opravičevale izrek sodnega opomina;
5. če sklep vsebuje odločbo o varnostnih ukrepih, o odvzemu premoženjske koristi, o stroških k.p. ali o premoženjskopravnem zahtevku ® se spodbija iz razloga, da sodišče o tem ni pravilno odločilo oz. je odločilo v nasprotju z določbami zakona.

Kršitev kazenskega zakona je poleg navedenih primerov (372.čl./1-4 tč.) podana tudi, če je sodišče z odločbo o sodnem opominu, o varnostnem ukrepu ali o odvzemu premoženjske koristi prekoračilo pravice, ki jih ima po zakonu.

Če se je zoper sklep o sodnem opominu pritožil:

1) **tožilec v obdolženčevo škodo** ® lahko sodišče II. st. izreče sodbo, s katero:

* spozna obdolženca za krivega in ga obsodi na kazen ali
* izreče pogojno obsodbo, če spozna, da je sodišče I. st. pravilno ugotovilo odločilna dejstva, da pa prihaja ob pravilni uporabi zakona v poštev izrek kazni.

2) **kdorkoli** ® lahko sodišče II. st. izda:

* sklep o zavrženju obtožnice oz. obtožnega predloga ali
* sodbo, s katero zavrne obtožbo ali obtoženca oprosti obtožbe

če spozna, da je sodišče I. st. pravilno ugotovilo odločilna dejstva, da pa prihaja ob pravilni uporabi zakona v poštev ena od teh odločb.

Če niso podani razlogi za izpodbijanje, ne kršitve določb k.p. in ni bil v škodo obtoženca prekršen KZ ® izda sodišče II. st. sklep, s katerim zavrne pritožbo kot neutemeljeno in potrdi sklep sodišča I. st. o sodnem opominu.

**DOSTAVA SODBE ZARADI IZVRŠITVE KAZENSKE SANKCIJE**

Izvršitev kazenske sankcije ne spada v k.p. – pač pa vanj spada ugotovitev pravnomočnosti sodbe in njena dostava pristojnemu organu zaradi izvršitve. Pravnomočnost sodbe ugotavlja predsednik senata, ki je sodbo izdal na I. st. in on jo tudi pošlje v izvršitev. Gre za t.i. ***formalno pravnomočnost*** ® sodba se ne more več izpodbijati z rednim pravnim sredstvom ali zoper njo ni pritožbe. (129/1 čl.)

***Materialna pravnomočnost*** ® je posledica formalne. Vsebina odločbe (ki je razvidna iz izreka) se ne more več obravnavati in o njej se ne more ponovno odločati (*ne bis in idem*) + za resnično velja vsebina sodbe (samo izrek, ne pa obrazložitev). Sodišče mora vselej po uradni dolžnosti paziti (enako DT), ali gre morda za zadevo, ki je že pravnomočno razsojena (*res iudicata*). Materialna pravnomočnost pa ni ovira za ponovno obravnavanje zadeve v postopku izrednih pravnih sredstev, deloma pa tudi v postopku amnestije in pomilostitve.

**Sodba sodišča I. st. postane pravnomočna ob različnih procesnih stanjih:**

1. če do poteka pritožbenega roka nobena stranka ni vložila pritožbe;
2. če so se stranke odpovedale pritožbi ali so vloženo pritožbo umaknile;
3. če sodišče II. st. zavrne pritožbo kot neutemeljeno in zoper II. st. sodbo ni možna pritožba ali pa je zanjo potekel rok.

Pravnomočna sodba se izvrši, ko je vročena obsojencu in ko za njeno izvršitev ni zakonitih ovir (npr. smrt obsojenca, huda bolezen, paricijski rok za denarno kazen še ni potekel…). Za izvršitev pravnomočne sodbe je pristojno sodišče, na katerega območju ima obsojenec prebivališče ali je tam v priporu. Večkrat bo pristojno isto sodišče, ki je izdalo sodbo na I. st. ® v tem primeru bo predsednik senata dostavil sodbo za izvršitev kar izvršilnemu sodniku tega sodišča. Izvršilno sodišče mora takoj začeti postopek za izvršitev kazni (najkasneje v 3 dneh) – obsojencu pošlje poziv za nastop kazni v določenem kazenskem zavodu. Če sodišče, ki je izdalo sodbo na I. st., ni pristojno za njeno izvršitev, pošlje overjen prepis sodbe s potrdilom o izvršljivosti organu, ki je pristojen za izvršitev. (129/3 čl.)

Če nastane dvom o dovoljenosti izvršitve sodne odločbe, o računanju kazni ali o vštetju pripora ali prej prestane kazni, o tem odloči s posebnim sklepom predsednik senata sodišča, ki je sodilo na I. st. (pritožba ne zadrži izvršitve, razen če sodišče odloči drugače).

Na izvrševanje pravnomočne sodbe pa lahko v določeni meri vplivajo nekatera izredna pravna sredstva:

* *zahteva za obnovo k.p.* – če se zahteva v obsojenčevo korist in sodišče meni, da bo prišlo do oprostilne ali zavrnilne sodbe ali do izreka nižje kazni od že prestane, odredi, da se izvršitev sodbe odloži oz. začasno ustavi. (413/4 čl.)
* *zahteva za varstvo zakonitosti* – sodišče I. st. sme glede na vsebino zahteve za varstvo zakonitosti odrediti, da se izvršitev pravnomočne sodne odločbe odloži ali prekine. (422/3 čl.)

Zahteva za izredno omilitev kazni ne zadrži izvršitve kazni. (418/2 čl.)

**P R A V N A S R E D S T V A**

USKLAJENO Z ZKP!

Stadij pravnih sredstev je poseben stadij k.p., do katerega pride, kadar nezadovoljna stranka napada sodno odločbo in zahteva, da se ta razveljavi ali spremeni. Vsako pravno sredstvo temelji na tem, da izpodbijana odločba ne ustreza zakonu. Odločba je lahko nepravilna v več pogledih:

1. v procesnem, ker temelji na nezakonitem postopku,
2. zaradi kršitve kazenskega (materialnega) prava,
3. zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja,
4. zaradi nepravilno odmerjene kaz. sankcije.

Pravno sredstvo (v ožjem pomenu) je sredstvo, s katerim stranke oz. prizadete osebe izpodbijajo sodno odločbo in zahtevajo, da se ta razveljavi ali spremeni – nadomesti z drugo odločbo višjega ali istega sodišča. Namen pravnega sredstva je doseči pravilno in zakonito odločbo – tako, ki ustreza zakonu (to je tako v interesu strank kot skupnosti). Z reševanjem pravnih sredstev uresničujejo višja sodišča svojo nadzorno funkcijo nad zakonitim in pravilnim delom nižjih sodišč, odpravljajo nepravilnosti in napake v postopkih in pri uporabi zakonov ter usklajujejo sodno prakso.

* **redna:** pritožba zoper sodbo ali sklep
* **izredna:** obnova k.p., izredna omilitev kazni, zahteva za varstvo zakonitosti.
* ***suspenzivna:*** z njihovo vložitvijo se zadrži izvršitev izpodbijane odločbe (pritožba zoper sodbo). Pritožba zoper sklep je suspenzivno pravno sredstvo samo, če ni v zakonu drugače določeno. Izredna pravna sredstva nimajo nikoli suspenzivnega učinka (izjema: lahko se odloži ali začasno ustavi izvrševanje kazni).
* ***devolutivna:*** o njih odloča višje sodišče (ne tisto, ki je izdalo izpodbijano odločbo). Sodnik, ki je izdal odločbo na I. st., praviloma ne sme odločati o pravnem sredstvu zoper to odločbo, ker je prizadet in mora biti izločen. Devolutivna so vsa pravna sredstva, razen obnove postopka.

**Pomilostitev** in **amnestija** nista pravni sredstvi! Sta akta milosti, ki ju dajejo najvišji organi državne oblasti (ne sodišča). Z njima se ne prizadene avtoriteta sodne odločbe, ki se šteje še naprej za zakonito, in 3. osebe lahko na njeni podlagi uveljavljajo vse svoje civilnopravne zahteve.

**N A Č E L A**

**a) dispozitivno načelo:** sodišče II. st. preizkusi sodbo le v delu, v katerem se odločba izpodbija (npr. samo glede enega od več k.d.) in samo z vidika tistih razlogov, ki jih pravno sredstvo navaja (npr. zaradi določene bistvene kršitve določb k.p.).

I z j e m e :

* višje sodišče vselej po uradni dolžnosti preizkusi tudi, ali so podane nekatere bistvene kršitve določb k.p. in ali je bil v škodo obtoženca prekršen KZ;
* kadar je vložena pritožba zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja ali zaradi kršitve KZ v korist obtoženca ® se šteje, da je vložena tudi zaradi odločbe o kaz. sankciji in o odvzemu premoženjske koristi;
* če sodišče II. st. ob pritožbi kogarkoli ugotovi, da so razlogi, zaradi katerih je odločilo v korist obtoženca, tudi v korist kateremu od soobtožencev, ki se ni pritožil ali se ni pritoževal v tej smeri ® sodišče ravna po uradni dolžnosti kot da bi se pritožil tudi soobtoženec (*beneficium cohaesionis*);
* če nastane pri odločanju o zadevi za varstvo zakonitosti ali zahtevi za izreden preizkus pravnomočne sodbe precejšen dvom o resničnosti odločilnih dejstev, ki so bila ugotovljena v izpodbijani odločbi ® se sodba po uradni dolžnosti razveljavi in vrne v novo sojenje.

***Beneficium cohaesionis*** (lat. blagodat povezanosti, skupna dobrota) je pravilo, da se v postopku z več obdolženci učinek pravnega sredstva pod določenimi pogoji razširi tudi na tiste obdolžence, ki ga niso vložili. Pogoj je, da je višje sodišče odločilo v korist vlagatelja pravnega sredstva in da so isti razlogi tudi v korist soobdolžencev, ki se niso pritožili. Smisel pravila je v težnji. da se preprečijo različne pravne rešitve ob enakem pravnem stanju. V našem k.p. je to pravilo sprejeto za ugovor zoper obtožnico, za pritožbo, za zahtevo za obnovo k.p. in zahtevo za varstvo zakonitosti.

**b) nevezanost na pravno stališče višjega sodišča:** nižje sodišče po našem ZKP ni vezano na pravno stališče višjega sodišča. Pač pa mora sodišče I. st., ko dobi zadevo v ponovno sojenje, opraviti vsa procesna dejanja in pretresti vsa sporna vprašanja, na katera je opozorilo višje sodišče v svoji odločbi (v praksi nižja sodišča v glavnem sprejemajo pravna stališča višjih sodišč).

**c) prepoved reformacije in peius** (spremembe na slabše): kadar je pravno sredstvo vloženo samo v korist obdolženca, se sodba ne sme spremeniti v njegovo škodo glede pravne ocene dejanja in kazenske sankcije. Prepoved reformacije in peius deluje vse do pravnomočnega konca k.p. Velja za vsa redna in izredna pravna sredstva, razen za izredno omilitev kazni.

~ ~ ~ ~ ~ ~ ~

**⇨ PRITOŽBA ZOPER SODBO**

Vloži se lahko zoper vse sodbe in tudi zoper sklep. Je *devolutivno* in *suspenzivno* pravno sredstvo. Pri nas se sodbe ne preizkušajo po uradni dolžnosti, temveč le na pobudo upravičenih oseb.

**Pravico do pritožbe imajo** (367.čl.)**:** stranke, zagovornik, obtoženčev zakoniti zastopnik in oškodovanec. V korist obtoženca se smejo pritožiti: njegov zakonec (oz. oseba, s katero živi v izvenzakonski skupnosti), krvni sorodnik v ravni vrsti, posvojitelj, posvojenec, brat, sestra in rejnik. Tudi v tem primeru začne teči rok od dneva vročitve prepisa sodbe obtožencu oz. njegovemu zagovorniku. Ti se smejo pritožiti tudi brez posebnega obtoženčevega pooblastila, vendar ne proti njegovi volji.

* Obtoženec sme vložiti pritožbo samo v svojo korist, zato se sme izpodbijati samo obsodilno sodbo, ne pa oprostilne, čeprav bi imel interes za to (npr. če je bil oproščen zaradi neprištevnosti, hoče pa biti oproščen iz razloga, ker ni storil k.d.).
* DT se sme pritožiti tako v škodo kot v korist obtoženca (DT ima funkcijo državnega organa).
* Oškodovanec sme izpodbijati sodbo samo glede odločbe sodišča o stroških k.p. ® če pa je DT prevzel pregon od oškodovanca kot tožilca, se sme oškodovanec pritožiti iz vseh razlogov, iz katerih se sme izpodbijati sodba.
* Pritoži se lahko tudi oseba, kateri je bil vzet predmet ali premoženjska korist (pridobljena s k.d.) + pravna oseba, ki ji je bil izrečen odvzem premoženjske koristi.

**NAPOVED PRITOŽBE:** Upravičenci morajo pritožbo napovedati. Lahko jo napovejo takoj po razglasitvi sodbe oz. po pouku o pravici do pritožbe – najkasneje pa v **8. dneh** od dneva razglasitve sodbe. Če upravičenec ne napove pritožbe v zakonskem roku, se šteje, da se je odpovedal pravici do pritožbe (izjema: če je bila obdolžencu izrečena zaporna kazen, napoved ni potrebna). Če noben upravičenec ne napove pritožbe, ni potrebno, da bi pisno izdelana sodba vsebovala obrazložitev (izjema: če je bila obdolžencu izrečena zaporna kazen, mora biti vselej obrazložena).

**Rok:** zoper sodbo na I. st. se smejo upravičenci pritožiti v **15 dneh** od vročitve prepisa sodbe (v skrajšanem postopku: 8 dni). Pravočasna pritožba upravičenca zadrži izvršitev sodbe.

**Umik pritožbe:** Dokler sodišče II. st. ne izda odločbe, lahko pritožniki umaknejo pritožbo ® umik se ne more preklicati.

**Oblika:** pisno (z vlogo) ali ustno na zapisnik v zadostnem št. izvodov (po 1 izvod za vsako nasprotno stranko + izvod za sodišče).

**Vsebina:** Zakon predpisuje vsebino pritožbe tako, da je dostopna vsem državljanom, tudi če nimajo zagovornika oz. pooblaščenca. Pritožba mora obsegati:

1. navedbo sodbe, zoper katero se podaja pritožba,
2. razlog za izpodbijanje,
3. obrazložitev pritožbe,
4. predlog, da se izpodbijana sodba popolnoma ali deloma razveljavi ali spremeni,
5. podpis pritožnika.

Če pritožba nima vseh teh delov, jo mora pritožnik dopolniti s pisno vlogo ali na zapisnik pri tem sodišču. Če pritožnik ne dopolni pritožbe in ta ne vsebuje podatkov iz 2., 3. ali 5. točke, jo sodišče zavrže. Če pritožba ne vsebuje navedbo izpodbijane sodbe, jo sodišče zavrže samo, če ne more ugotoviti, na katero sodbo se nanaša. Če je pritožba podana v korist obtoženca in se da dognati, na katero sodbo se nanaša, jo sodišče vendarle pošlje sodišču II. st.; če pa se to ne da ugotoviti, jo zavrže.

V pritožbi sme pritožnik navajati nova dejstva in nove dokaze, vendar pa mora povedati razloge, zakaj jih ni navedel že prej. Ko se sklicuje na nova dejstva, mora navesti dokaze, s katerimi naj vi se ta dejstva dokazala; ko se sklicuje na nove dokaze, pa mora navesti dejstva, ki jih s temi dokazi želi dokazati.

**PRITOŽBENI RAZLOGI** **!**

1. bistvena kršitev določb k.p. (formalnega zakona – ZKP)
2. kršitev kazenskega zakona (materialnega – KZ)
3. zmotna ali nepopolna ugotovitev dejanskega stanja
4. določba o kazenskih sankcijah, o odvzemu premoženjske koristi, o stroških k.p., o premoženjskopravnih zahtevkih ali zaradi odločbe o objavi sodbe v medijih (tisk, radio, TV)

**1) kršitve določb k.p.** so razlog za razveljavitev sodbe le tedaj, če so bistvene ® med kršitvijo in nepravilno sodbo je podana vzročna zveza (ta je podana, če je kršitev procesnega zakona vplivala na pravilnost sodbe). Bistvene kršitve so lahko absolutne ali relativne.

* *absolutne kršitve*: so tiste, pri katerih se vzročna zveza domneva in je ni treba dokazati. Sodba velja za nepravilno in se mora razveljaviti, takoj ko se ugotovi absolutna kršitev formalnega zakona. ZKP taksativno našteva absolutne kršitve (11 točk). Nekatere mora sodišče upoštevati po uradni dolžnosti, druge pa le, če se jih pritožnik izrecno uveljavlja.
* *relativne kršitve*: ZKP jih takstativno ne našteva (omenja jih na splošno). Zakon pravi, da je relativna kršitev podana, če sodišče med pripravo gl. obravnave ali med njo ali pri izdaji sodbe ni uporabilo katere od določb ZKP ali če jo je uporabilo nepravilno ali če je na gl. obravnavi prekršilo pravice obrambe, pa je to vplivalo ali bi moglo vplivati na zakonitost ali pravilnost sodbe. Te kršitve so upoštevane le, če so v konkretnem primeru povzročile napačno sodbo; njihovo navzočnost je treba torej v konkretnem primeru preizkusiti (npr. presoditi je treba, ali je izpovedba priče, ki je bila pod vplivom kapcioznih vprašanj in uporabljena kot dokaz, vplivala na zakonitost in pravilnost sodbe).

|  |
| --- |
| Bistvena kršitev določb k.p. je podana, če: (371. čl. ZKP)   1. je bilo sodišče nepravilno sestavljeno ali če je pri izrekanju sodbe sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki ni sodeloval na gl. obravnavi ali je bil s pravnomočno odločbo izločen iz sojenja; 2. je na gl. obravnavi sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki bi moral biti izločen; 3. je bila gl. obravnava opravljena brez oseb, katerih navzočnost na gl. obravnavi je po zakonu obvezna, ali če je bil obdolženec, zagovornik, oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec kljub svoji zahtevi prikrajšan za pravico uporabljati na gl. obravnavi svoj jezik in v svojem jeziku spremljati njen potek; 4. je bila v nasprotju z zakonom izključena javnost gl. obravnave; 5. je sodišče prekršilo predpise k.p. o vprašanju, ali je podana obtožba upravičenega tožilca, ali je podan predlog oškodovanca ali dovoljenje pristojnega državnega organa; 6. je sodbo izdalo sodišče, ki zaradi stvarne nepristojnosti ne bi smelo soditi v tej stvari, ali če je sodišče nepravilno zavrnilo obtožbo zaradi stvarne nepristojnosti; 7. sodišče s svojo sodbo ni popolnoma rešilo predmeta obtožbe; 8. se sodba opira na dokaz, ki je bil pridobljen s kršitvijo z ustavo določenih človekovih pravic in temeljnih svoboščin ali na dokaz, na katerega se po določbah tega zakona sodba ne more opirati, ali na dokaz, ki je bil pridobljen na podlagi takega nedovoljenega dokaza. 9. je bila obtožba prekoračena; 10. je bil s sodbo prekršen 385. čl. tega zakona ("Če je podana pritožba samo v obtoženčevo korist, se sodba ne sme spremeniti v njegovo škodo glede pravne presoje dejanja in kaz. sankcije."); 11. je izrek sodbe nerazumljiv, če nasprotuje sam sebi ali razlogom sodbe; ali če obsodba sploh nima razlogov ali če v njej niso navedeni razlogi o odločilnih dejstvih ali so ti razlogi popolnoma nejasni ali v precejšnji meri s seboj v nasprotju; ali če je o odločilnih dejstvih precejšnje nasprotje med tem, kar se navaja v razlogih sodbe o vsebini listin ali zapisnikov o izpovedbah v postopku, in med samimi temi listinami oz. zapisniki.   Bistvena kršitev določb k.p. je podana tudi, če sodišče med pripravo gl. obravnave ali med gl. obravnavo ali pri izdaji sodbe ni uporabilo kakšne določbe tega zakona ali jo je uporabilo nepravilno ali je na gl. obravnavi prekršilo pravice obrambe, pa je to vplivalo ali moglo vplivati na zakonitost in pravilnost sodbe. |

**2) kršitev KZ** je podana, kadar sodišča napačno ali zmotno uporabi KZ ali pa ga sploh ne uporabi. Kršitev KZ vselej predpostavlja, da je sodišče pravilno ugotovilo dejansko stanje (kršitve KZ so npr. v vprašanjih ali je dejanje, za katerega je bila izrečena sodba, sploh k.d.; ali je v konkretnem primeru izključena kaz. odgovornost – neprištevnost, dejanska zmota, ni krivde; itd.). Kršitve KZ upošteva sodišče le, če jih pritožnik navaja, po uradni dolžnosti pa le, če so v škodo obtožencu. Če je podana kršitev KZ, pritožbeno sodišče spremeni sodbo (je ne razveljavi).

Kršitev kazenskega zakona je podana, če je prekršen v vprašanju, ali: (372. čl.)

1. je dejanje, zaradi katerega se obtoženec preganja, k.d.;
2. so podane okoliščine, ki izključujejo kaz. odgovornost;
3. so podane okoliščine, ki izključujejo kaz. pregon, zlasti pa, ali je kaz. pregon zastaran ali izključen zaradi amnestije ali pomilostitve, ali pa je stvar že pravnomočno razsojena;
4. je bil glede k.d., ki je predmet obtožbe, uporabljen zakon, ki se ne bi bil smel uporabiti;
5. je bila z odločbo o kazni, pogojni obsodbi ali sodnem opominu oz. z odločbo o varnostnem ukrepu ali o odvzemu premoženjske koristi prekoračena pravica, ki jo ima sodišče po tem zakonu;
6. so bile prekršene določbe o vštevanju pripora in prestane kazni.

**3) zmotna ali nepopolna ugotovitev dejanskega stanja** je v praksi najpogostejši pritožbeni razlog. Pritožbeno sodišče ga nikoli ne preizkuša po uradni dolžnosti, temveč samo, če je izrecno uveljavljen s pritožbo.

* *zmotna ugotovitev dejanskega stanja* je podana, če je sodišče enega ali več odločilnih (pravno relevantnih) dejstev zmotno ugotovilo, in sicer zaradi napačne dokazne ocene izvedenih dokazov.
* *nepopolna ugotovitev dejanskega stanja* obstaja, kadar sodišče kakšnega odločilnega dejstva sploh ni ugotavljalo ali ga ni zadosti ugotovilo (z zadostnimi dokazi). Dejansko stanje je nepopolno ugotovljeno tudi tedaj, če na to kažejo nova dejstva ali novi dokazi, ki jih lahko pritožnik navaja v pritožbi, vendar mora povedati razloge, zakaj jih ni navedel že prej.

Sodba se sme izpodbijati zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja, če je sodišče kakšno odločilno dejstvo ugotovilo zmotno ali ga sploh ni ugotovilo. Dejansko stanje je nepopolno ugotovljeno tudi tedaj, če na to kažejo nova dejstva ali novi dokazi. (373. čl.)

**4) pritožba zaradi odločbe o kazni:** ne uveljavlja se kršitev zakona, temveč gre za vprašanje primerne odmere kazni. Sodišče je pravilno ugotovilo dejansko stanje, pravilno kvalificiralo k.d. in izreklo kazen v mejah zakona – vendar pa kazni ni pravilno odmerilo glede na okoliščine, ki vplivajo na to, ali naj bo kazen večja ali manjša (olajševalne in oteževalne okoliščine).

P O S T O P E K S P R I T O Ž B O

1/ postopek pred sodiščem I. stopnje

Pritožba se poda pri sodišču, ki je izreklo sodbo na I. st. (v zadostnem številu izvodov za sodišče + nasprotno stranko in zagovornika, da nanjo odgovorita). Postopek vodi predsednik senata, ki je izrekel sodbo. Predsednik preizkusi formalno pravilnost pritožbe (ali vsebuje vse zakonite sestavne dele, ali je pravočasna, ali jo je vložila upravičena oseba, ali je dovoljena). Prepozno in nedovoljeno pritožbo zavrže s sklepom. Če je ne zavrže, vroči en izvod pritožbe nasprotni stranki, ki sme v 8. dneh po njenem prejemu podati sodišču **odgovor na pritožbo.** Nato predsednik pritožbo in odgovor z vsemi spisi predloži sodišču II. st.

2/ postopek pred sodiščem II. stopnje

1. Ko dobi to sodišče spis zadeve s pritožbo, določi predsednik pritožbenega senata *sodnika**poročevalca*. Ta prouči spis in o njegovi vsebini poroča na seji ali obravnavi pred sodiščem II. st. Če gre za k.d., za katero se storilec preganja na zahtevo DT, pošlje sodnik poročevalec spise pristojnemu DT, ki jih mora pregledati in brez odlašanja vrniti sodišču.
2. **Predlog DT:** ta lahko poda svoj predlog (ko vrne spise), lahko pa izjavi, da ga bo podal na seji senata. **Višji DT** je kot državni organ v svojem predlogu nepristranski – pritožbo nižjega DT lahko v celoti ali deloma podpre ali tudi ne, sme pa jo tudi umakniti. Prav tako lahko v celoti ali deloma podpre pritožbo obrambe ali pa ji nasprotuje.
3. **Sodnik poročevalec** si po potrebi lahko priskrbi poročilo o kršitvah določb k.p. (od sodišča I. st.) ali se prepriča o navedbah v pritožbi, ki se tičejo novih dejstev in dokazov (preko sodišča I. st. ali preko preiskovalnega sodnika sodišča, na katerega območju je treba opraviti dejanje ali na kak drug način) ali si preskrbi potrebna poročila in spise (od drugih organov ali pravnih oseb). Če ugotovi, da so v spisih *zapisniki in obvestila, na katera se sodna odločba po zakonu ne more opirati*, jih pošlje sodišču I. st. (pred sejo senata na II. st.) ® predsednik senata sodišča I. st. izda sklep o njihovi izločitvi iz spisov in jih po pravnomočnosti sklepa v zaprtem ovitku izroči preiskovalnemu sodniku (ta jih hrani ločeno od drugih spisov).
4. **Seja senata:** ko DT vrne spise, jo razpiše predsednik senata. Pritožbeno sodišče odloča praviloma na seji senata, izjemoma pa tudi na podlagi opravljene obravnave. O seji senata se obvesti pristojni DT (če gre za zadevo, za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti), drugi udeleženci postopka (obtoženec, zagovornik, oškodovanec kot tožilec, zasebni tožilec) pa le, če to v pritožbi oz. odgovoru na pritožbo kdorkoli od njih zahteva. Če je obtoženec v priporu ali prestaja kazen in se želi udeležiti seje senata, mu je to potrebno omogočiti.

* Ř Seja senata se začne s poročilom sodnika poročevalca o stanju stvari. Senat lahko zahteva od navzočih strank potrebna pojasnila v zvezi z navedbami v pritožbi. Stranke lahko predlagajo, naj se v dopolnitev poročila preberejo posamezni spisi, in lahko dajo potrebna pojasnila. Seja se opravi tudi, če nanjo ne pridejo v redu vabljene stranke in obtoženec, ki ni sporočil spremembe prebivališča ali naslova (in zato ni bil obveščen).
* Ř Na seji senata, na kateri so navzoče stranke, se sme izključiti javnost pod zakonsko določenimi pogoji (= kot za gl. obravnavo). Zapisnik o seji senata se priključi spisom sodišča I. in II. st.
* Ř Sodišče II. st. odloči na seji senata ali na podlagi opravljene obravnave (ali naj se opravi obravnava, odloči na seji).

1. **Obravnava pred sodiščem II. st.** se opravi samo, če je treba zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja izvesti nove dokaze ali ponoviti že prej izvedene dokaze in če so podani opravičeni razlogi za to, da se zadeva ne vrne sodišču I. st. v novo gl. obravnavo. Sodišče II. st. se bo odločilo za svojo gl. obravnavo predvsem takrat, kadar bo imelo resne pomisleke v pravilnost ali popolnost ugotovitve dejanskega stanja, pa ni pričakovati, da bi sodišče I. st. spremenilo svoje stališče do dejanskih vprašanj (predvsem, če je bila sodba že enkrat razveljavljena). Pritožbeno sodišče pa na seji, torej brez obravnave, ne more spremeniti dejanskega stanja.

* Ř Če v redu vabljena oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec ne prideta na obravnavo (in tudi ne njun pooblaščenec), senat ne ustavi postopka.
* Ř Obravnava se začne s poročilom poročevalca, ki razloži stanje stvari, ne da bi dal svoje mnenje o utemeljenosti pritožbe.
* Ř Na predlog ali po uradni dolžnosti se prebere sodba (ali njen del), na katerega se nanaša pritožba, po potrebi pa tudi zapisnik o gl. obravnavi. Nato se pozove pritožnik, da razloži pritožbo, za njim pa nasprotnik, naj mu odgovori.
* Ř Stranke smejo na obravnavi navajati nove dokaze in nova dejstva.
* Ř Tožilec sme glede na izid obravnave popolnoma ali deloma umakniti obtožnico ali jo spremeniti v obtoženčevo korist. Če DT popolnoma umakne obtožnico, ima oškodovanec pravice kot v postopku gl. obravnave pred sodiščem I. st. (= takoj izjavi, ali bo nadaljeval pregon; možna vrnitev v prejšnje stanje).
* Ř Drugače pa se smiselno uporabljajo določbe, ki veljajo za gl. obravnavo pred sodiščem I. st.

MEJE PREIZKUSA SODBE SODIŠČA II. ST.

Sodišče II. st. preizkusi sodbo v tistem delu, v katerem se izpodbija s pritožbo. Vedno pa mora po uradni dolžnosti preizkusiti, ali:

1. so podane nekatere bistvene kršitve določb k.p. (tč. 1, 5, 6 in 8-11);
2. je bila gl. obravnava v nasprotju z določbami ZKP opravljena v nenavzočnosti obtoženca, če je bila obvezna obramba pa tudi, ali je bila opravljena v nenavzočnosti njegovega zagovornika;
3. je bil v škodo obtoženca prekršen KZ.

Če je na gl. obravnavi sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki bi bil moral biti izločen ® na to bistveno kršitev določb k.p. se sme pritožnik sklicevati samo, če nanjo ni mogel opozoriti med gl. obravnavo ali če je nanjo opozoril, pa je sodišče I. st. ni upoštevalo.

Če je podana pritožba samo v obtoženčevo korist, se sodba ne sme spremeniti v njegovo škodo glede pravne presoje dejanja in kaz. sankcije.

Pritožba zaradi zmotne in nepopolne ugotovitve dejanskega stanja ali zaradi kršitve KZ, ki se poda v korist obtoženca, obsega tudi pritožbo zaradi odločbe o kaz. sankciji in o odvzemu premoženjske koristi.

ODLOČBE SODIŠČA II. STOPNJE

1. **pritožbo zavrže** (s sklepom) kot prepozno (če je podana po poteku zakonitega roka) ali nedovoljeno.

* Pritožba je nedovoljena, če:
* ź jo je podala neupravičena oseba,
* ź jo je podala oseba, ki se je pritožbi odpovedala,
* ź če se ugotovi, da je pritožba umaknjena ali da je bila po umiku ponovno vložena,
* ź pritožba po zakonu ni dovoljena.

1. **pritožbo zavrne** (s sodbo) kot neutemeljeno in potrdi sodbo sodišča I. st., če ugotovi, da niso podani razlogi, s katerimi se sodba izpodbija in tudi ne kršitve zakona (formalnega in materialnega), ki se upoštevajo po uradni dolžnosti.
2. **pritožbi ugodi in sodbo sodišča I. st. razveljavi ali jo razveljavi po uradni dolžnosti** ***(s sklepom)*** in vrne zadevo sodišču I. st. v novo sojenje in odločitev, če ugotovi, da je podana bistvena kršitev določb k.p. (razen, če je kršitev iz 8. tč. = sodba se opira na nedovoljen dokaz ® takrat se sodba ne sme razveljaviti, če bi bila razveljavitev samo iz tega razloga v škodo obtoženca) ali če misli, da je treba zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja odrediti novo gl. obravnavo pred sodiščem I. st. Ob tem sme odrediti, da se opravi nova gl. obravnava pri sodišču I. st. pred popolnoma spremenjenim senatom. Sodbo lahko razveljavi le delno, če je mogoče posamezne dele izločiti brez škode za pravilno razsojo.

* Sodišče II. st. razveljavi (s sklepom) sodbo sodišča I. st. tudi, ko sodba ni bila izpodbijana zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja, če nastane pri odločanju o pritožbi precejšen dvom o resničnosti odločilnih dejstev, ki so bila ugotovljena v sodbi, zaradi česar misli, da je bilo dejansko stanje zmotno ali nepopolno ugotovljeno v obtoženčevo škodo.

1. **pritožbi ugodi in sodbo sodišča I. st. spremeni ali jo spremeni po uradni dolžnosti** ***(s sodbo)***, če ugotovi, da so bila odločilna dejstva v sodbi I. st. sicer pravilno ugotovljena, da pa je treba glede na ugotovljeno dejansko stanje ob pravilni uporabi zakona izreči drugačno sodbo (npr. nižjo kazen, drugačna kvalifikacija, druga oblika krivde…) Sodbo lahko spremeni tudi v primeru nekaterih absolutnih kršitev določb k.p. (5.tč.= kršitev predpisov k.p. o vprašanju, ali je podana obtožba upravičenega tožilca ali je podan predlog oškodovanca ali dovoljenje pristojnega drž. organa; 9.tč.= prekoračitev obtožbe; 10.tč.= reformatio in peius).

O vseh pritožbah zoper isto sodbo odloči sodišče II. st. z eno odločbo.

Če sodišče II. st. ugotovi, da:

* bi morala biti obtožnica zavržena že na I. st. ® s sklepom **razveljavi sodbo** sodišča I. st. in **zavrže obtožnico.** Enako ravna, če ugotovi, da okrajno sodišče ni bilo stvarno pristojno za sojenje, razen če je bila pritožba podana samo v korist obtoženca.
* so podani zakonski pogoji za sodni opomin, s sklepom **spremeni sodbo** sodišča I. st. in izreče **sodni opomin.**

**Pripor:** Če je obtoženec v priporu, sodišče preizkusi, ali so še podani razlogi za pripor, in ga s sklepom podaljša ali odpravi (zoper sklep ni pritožbe). Če so zaradi spremembe sodbe sodišča I. st. izpolnjeni zakonski pogoji za odreditev oz. odpravo pripora (glej 361.čl. ZKP – 1. in 3. odst.), izda sodišče II. st. o tem poseben sklep (zoper njega ni pritožbe).

»»»»»»»»»»

Sodišče II. st. vrne vse spise sodišču I. st. z zadostnim številom overjenih prepisov svoje odločbe, da jih izroči strankam in drugim prizadetim osebam. Če je obtoženec v priporu, mora to storiti najkasneje v 3. m od dneva, ko je prejelo spise od sodišča I. st.

NOVA GLAVNA OBRAVNAVA NA I. ST.

* Sodišče I. st., ki je dobilo zadevo v sojenje, vzame za podlago prejšnjo obtožnico. Če je sodba le deloma razveljavljena, vzame za podlago samo tisti del obtožbe, ki se nanaša na razveljavljeni del sodbe.
* Stranke lahko navajajo nova dejstva in predlagajo nove dokaze.
* Sodišče mora opraviti vsa procesna dejanja in pretresti vsa sporna vprašanja, na katero je opozorilo sodišče II. st. v svoji odločbi.
* Pri izrekanju nove sodbe je sodišče vezano na prepoved, da se sodba ne sme spremeniti v škodo obtoženca glede pravne presoje dejanja in kaz. sankcije, če je podana pritožba samo v njegovo korist.
* Če je obtoženec v priporu, mora senat sodišča I. st. ravnati po 207/2 čl.
* Če je bil obtoženec še pred pravnomočnostjo sodbe oddan v zavod za prestajanje kazni, sme predsednik senata izdati sklep, da se obtoženca vrne v pripor.

**PRITOŽBA ZOPER SODBO SODIŠČA II. ST.** (398. čl.)

Zoper sodbo sodišča II. st. je dovoljena pritožba na **vrhovno sodišče**, vendar samo, če je sodišče II. st.:

1. izreklo kazen zapora 20 let ali če je potrdilo sodbo sodišča I. st., s katero je bila izrečena taka kazen;
2. na podlagi opravljene obravnave ugotovilo dejansko stanje drugače kot sodišče I. st. in na tako ugotovljeno dejansko stanje oprlo svojo sodbo;
3. spremenilo sodbo, s katero je sodišče I. st. obtoženca oprostilo obtožbe, in izreklo sodbo, s katero ga je spoznalo za krivega.

O pritožbi zoper sodbo sodišča II. st. odloča vrhovno sodišče na seji senata po določbah, ki veljajo za postopek na II. st. Pred tem sodiščem ni gl. obravnave.

Če se soobtoženec ni imel pravice pritožiti se zoper sodbo sodišča II. st. ® sodišče ravna po uradni dolžnosti, kakor da bi se bil pritožil tudi ta, če ugotovi, da so razlogi, zaradi katerih je odločilo v korist obtoženca, tudi v korist soobtoženca. (398/3 + 387. čl.)

**đ PRITOŽBA ZOPER SKLEP**

Zaradi heterogene pravne narave sklepa (končna ali vmesna odločba) nimamo toliko splošnih pravil kot za pritožbo zoper sodbo. Praviloma je tudi suspenzivno in devolutivno pravno sredstvo strank in oseb, katerih pravice so bile prekršene v postopku.

Zakon deli sklepe glede pritožbe takole:

1. zoper sklepe preiskovalnega sodnika in zoper druge sklepe sodišča, izdane na I. st., je praviloma dovoljena pritožba, razen če jo zakon izrecno izključuje (pritožijo se lahko stranke in osebe, katerih pravice so prekršene);
2. zoper sklep, ki ga izda senat pred ali med preiskavo, praviloma ni pritožbe, razen če je izrecno dovoljena;
3. zoper sklepe, ki se izdajajo za pripravo gl. obravnave in sodbe, ni dovoljena samostojna pritožba, temveč se smejo izpodbijati samo v pritožbi zoper sodbo:
4. zoper sklep vrhovnega sodišča ni pritožbe.

Pritožbo zoper sklep se poda pri sodišču, ki je izdalo sklep. Če ni v zakonu drugače določeno, je treba pritožbo podati v 3 dneh od dne, ko je bil sklep vročen. Z vložitvijo pritožbe se izvršitev sklepa zadrži, če ni v zakonu drugače določeno. Če nobena od upravičenih oseb ne vloži pritožbe v predpisanem roku, postane sklep pravnomočen (= da je končen in izvršljiv).

O pritožbi zoper sklep preiskovalnega sodnika odloča senat istega sodišča (izvenrazpravni senat), če ni v zakonu drugače določeno. O pritožbi zoper sklep sodišča I. st. odloča sodišče II. st. na seji senata, če ni v zakonu drugače določeno.

Odločbe sodišča, ki odloča o pritožbi zoper sklep – pritožbo s sklepom:

* *zavrže* kot prepozno ali nedovoljeno,
* *zavrne* kot neutemeljeno,
* ugodi pritožbi in *sklep spremeni ali razveljavi* in zadevo po potrebi pošlje v novo odločitev.

Ko sodišče odloča o pritožbi zoper sklep o zavrženju obtožnice, sme izreči zavrnilno sodbo, če spozna, da so podani pogoji za izdajo take sodbe. (402/4 čl.)

Ko sodišče preizkuša pritožbo, mora po uradni dolžnosti paziti, ali je bilo sodišče I. st. stvarno pristojno za sklep oz. ali je sklep izdal upravičeni organ. (402/5 čl.)

Za pritožbo zoper sklep se smiselno uporabljajo določbe zakona o pritožbi zoper sodbo sodišča I. st. (= pravica do pritožbe, napoved pritožbe, vsebina pritožbe, razlogi za izpodbijanje, bistvena kršitev določb k.p., kršitev KZ, postopek s pritožbo – smiselno, prepoved *reformatio in peius*).

Če je vložena pritožba zoper sklep o "varnostnem ukrepu obveznega psihiatričnega zdravljenja in varstva v zdravstvenem zavodu ali obveznega psihiatričnega zdravljenja na prostosti", se glede obveščanja na seji uporabijo določbe 378. čl. (= sodnik poročevalec).

Če ni v ZPP drugače določeno, se določbe o pritožbi zoper sklep smiselno uporabljajo tudi zoper vse druge sklepe, ki se izdajo po tem zakonu.

Določbe 365. čl. ZKP (= očitne pisne in računske pomote ter pomanjkljivosti glede oblike in neskladnosti pisno izdelane sodbe z izvirnikom, s posebnim sklepom popravi predsednik senata na zahtevo strank ali po uradni dolžnosti) se smiselno uporabljajo tudi za tiste sklepe, zoper katere je dovoljena posebna pritožba.

**đ OBNOVA KAZENSKEGA POSTOPKA**

Zahteva za obnovo k.p. je izredno, nedevlutivno, praviloma nesuspenzivno pravno sredstvo, s katerim se izpodbija pravnomočna sodna odločba (sodba, ustavitveni sklep) zaradi nepravilno ugotovljenega dejanskega stanja. Z obnovo k.p. se želi ugotoviti drugačno dejansko stanje, vendar ne z drugačno (bolj kritično) oceno že izvedenih dokazov, temveč na podlagi novih dejstev ali novih dokazov (z njimi se dokazuje, da je bilo v prejšnjem post. dejansko stanje nepravilno ugotovljeno). K.p., ki je končan s pravnomočnim sklepom ali s pravnomočno sodbo, se sme na zahtevo upravičenca obnoviti samo v primerih in ob pogojih, ki jih določa ta zakon.

Zakon pozna: a) nepravo – neformalno obnovo,

b) pravo – formalno obnovo,

c) posebno obnovo zaradi obsodbe v nenavzočnosti.

**a) neprava (neformalna) obnova k.p.** → V bistvu gre za spremembo pravnomočne sodbe brez obnove k.p. (zato "neprava" obnova). Pravnomočna sodba se spremeni samo v odločbi o kazni, ne pa tudi v dejanskem stanju (kar je sicer značilno za pravo obnovo k.p.).

ZKP določa, da se sme pravnomočna sodba spremeniti tudi brez obnove k.p. v naslednjih primerih:

1. če je bilo v 2 ali več sodbah zoper istega obsojenca pravnomočno izrečenih več kazni, pa niso bile uporabljene določbe o odmeri enotne kazni za dejanja v steku; ® sodišče z novo sodbo spremeni prejšnje sodbe glede odločbe o kazni in izreče eno samo kazen. Za novo sodbo je pristojno sodišče I. st. , ki je sodilo v zadevi, v kateri je bila izrečena najstrožja vrsta kazni; pri kazni iste vrste tisto sodišče, ki je izreklo najvišjo kazen; če so kazni enake, pa tisto sodišče, ki je zadnje izreklo kazen.
2. če je bila pri izreku enotne kazni po določbah o steku napačno upoštevana kot določena (48.čl. KZ − odmera kazni obsojencu) tudi kazen, ki je bila že zajeta v kazni, izrečeni po določbah o steku v kakšni prejšnji sodbi (torej dvakrat); ® svojo sodbo spremeni sodišče, ki je pri izreku enotne kazni napačno upoštevalo kazen, že zajeto v kakšni prejšnji sodbi.
3. če se pravnomočna sodba, s katero je bila za več k.d. izrečena enotna kazen, delno ne bi mogla izvršiti zaradi amnestije, pomilostitve ali iz drugih razlogov. ® sodišče, ki je sodilo na I. st., spremeni prejšnjo sodbo glede kazni in izreče novo kazen ali pa določi, koliko od kazni, ki je bila izrečena s prejšnjo sodbo, je treba izvršiti.

Novo sodbo izda sodišče na seji senata (izvenrazpravni senat) na predlog DT, če je tekel postopek na njegovo zahtevo, ali obsojenca po zaslišanju nasprotne stranke. Zoper novo sodbo imajo stranke pravico do pritožbe.---PREVERI

Če so bile v primerih 1. in 2. tč. pri izreku kazni upoštevane tudi sodbe drugih sodišč, je treba overjen prepis nove pravnomočne sodbe poslati tudi tem sodiščem.

**b) prava (formalna) obnova k.p.** → Postopek, ki je bil s sklepom ali sodbo (obsodilno, oprostilno, zavrnilno) pravnomočno končan, se vrne v stadij preiskave ali gl. obravnave in ponovno poteka po določbah, ki veljajo za prvi postopek. K.p., ki je končan s pravnomočno sodbo, se sme obnoviti samo v korist obsojenca.

O B N O V I T V E N I R A Z L O G I : (410. čl.)

1. če se dokaže, da temelji sodba na ponarejeni listini ali na krivi izpovedbi priče, izvedenca ali tolmača;
2. če se dokaže, da je prišlo do sodbe zaradi k.d. sodnika, sodnika porotnika ali osebe, ki je opravljala preiskovalna dejanja;
3. če se navedejo nova dejstva ali predložijo novi dokazi, ki utegnejo sami zase ali v zvezi s prejšnjimi dokazi povzročiti oprostitev tistega, ki je bil obsojen, ali pa njegovo obsodbo po milejšem kaz. zakonu;
4. če je bil kdo za isto dejanje večkrat sojen ali če je bilo več oseb obsojenih zaradi istega dejanja, ki ga je mogla storiti samo ena oseba ali samo nekatere od njih;
5. če je bil kdo obsojen za nadaljevalno k.d. ali za kakšno drugo k.d., ki obsega po zakonu več istovrstnih dejanj, navedejo nova dejstva ali predložijo novi dokazi, ki kažejo na to, da obsojenec ni storil dejanja, ki je obseženo s k.d. iz obsodbe, da pa bi to dejstvo bistveno vplivalo na odmero kazni.

V primerih iz 1. in 2. tč. se mora s pravnomočno sodbo dokazati, da so bile omenjene osebe spoznane za krive tistih k.d. Če se postopek zoper njih ne more izvesti, ker so umrle ali ker so podane okoliščine, ki izključujejo kaz. pregon, se smejo ta dejstva dokazovati tudi z drugimi dokazi.

**Upravičenci:**  Obnovo k.p. smejo zahtevati stranke in zagovornik; po obsojenčevi smrti pa DT (če je tekel postopek na njegovo zahtevo) in osebe, ki imajo pravico do pritožbe zoper sodbo v korist obtoženca (zakonec, izvenzakonski partner, krvni sorodnik v ravni vrsti, posvojitelj, posvojenec, brat, sestra in rejnik – 367/2 čl.).

**Rok za vložitev:** Obnova k.p. se sme zahtevati tudi potem, ko je obsojenec prestal kazen, in ne glede na zastaranje, amnestijo ali pomilostitev in tudi po njegovi smrti.

Če sodišče, ki bi bilo pristojno za odločitev o obnovi k.p., zve, da je podan kakšen razlog za obnovo k.p., obvesti o tem obsojenca oz. drugo osebo, ki je upravičena vložiti zahtevo. (411/3. čl.)

P O S T O P E K

O zahtevi za obnovo k.p. odloča senat (izvenrazpravni) sodišča, ki je v prejšnjem post. sodilo na I. st. (ni devolucije!). V zahtevi se mora navesti, iz katerega zakonskega razloga se zahteva obnova in s katerimi dokazi so podprta dejstva, na katera se zahteva opira. Če v zahtevi ni teh podatkov, zahteva sodišče od predlagatelja, naj jo v določenem roku dopolni. Pri odločanju o zahtevi v senatu ne more sodelovati sodnik, ki je sodeloval pri sodbi v prejšnjem postopku. Postopek se deli v 2 dela. V prvem delu se odloča o dovolitvi obnove, v drugem (če je bila obnova dovoljena) pa se opravi obravnava (od preiskave ali od gl. obravnave dalje).

**1. del postopka:** v njem se pred odločitvijo o obnovi post. ugotavlja obstoj pogojev (obnovitvenih razlogov in dokazov zanje) za obnovo postopka.

* Najprej se preizkusi formalna pravilnost vložene zahteve. Ta mora vsebovati zakoniti razlog, zaradi katerega se zahteva obnova + dokaze in dejstva, na katera se opira obnova. Sodišče s sklepom zavrže zahtevo, če ugotovi na podlagi same zahteve in spisov prejšnjega postopka, da:
* - jo je podala neupravičena oseba;
* - ni zakonskih pogojev za obnovo k.p.;
* - so bili dejstva in dokazi, na katere se opira zahteva, navedeni že v kakšni prejšnji zahtevi za obnovo k.p., ki je bila s pravnomočnim sklepom sodišča zavrnjena;
* - dejstva in dokazi očitno niso taki, da bi se mogla na podlagi njih dovoliti obnova;
* - tisti, ki zahteva obnovo, ni navedel, iz katerega zakonskega razloga zahteva obnovo k.p. in dokazov.
* Če sodišče ne zavrže zahteve, vroči njen prepis nasprotni stranki, ki ima nato v 8. dneh pravico nanjo odgovoriti.
* Ko prispe k sodišču odgovor na zahtevo ali ko poteče rok za odgovor, odredi predsednik senata, da se raziščejo dejstva in priskrbijo dokazi, na katere se sklicujeta zahteva in odgovor nanjo. Sodnik, ki opravlja poizvedbe, ravna po določbah ZKP (= o zasliševanju obdolženca obvesti DT in zagovornika; o opravljanju drugih preiskovalnih dejanj /razen če bi bilo nevarno odlašati/ obvesti DT, obdolženca, zagovornika in oškodovanca).
* Po opravljenih poizvedbah (v primerih, ko gre za k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti), odredi predsednik senata, naj se spisi pošljejo DT, ki jih mora brez odlašanja vrniti s svojim mnenjem.
* Ko DT vrne spise, sme sodišče odrediti, naj se poizvedbe dopolnijo; sicer pa na podlagi uspeha poizvedb sodišče o obnovi odloči s sklepom ® zahtevi ugodi in dovoli obnovo k.p. ali pa zahtevo zavrne. V sklepu, s katerim dovoli obnovo k.p., odloči sodišče, da se takoj razpiše nova gl. obravnava ali pa da se zadeva vrne v stanje preiskave oz. da se opravi preiskava (če je prej ni bilo). Prejšnja sodba se s tem sklepom še ne razveljavi. Če je bila obnova dovoljena v obsojenčevo korist, se za soobsojene uveljavi pravilo *beneficium cohaesionis*.
* Če sodišče misli, da bo obsojenec glede na predložene dokaze v obnovljenem post. obsojen na tako kazen, da bi moral biti po vštetju že prestane kazni izpuščen, bo oproščen obtožbe ali bo obtožba zoper njega zavrnjena ® odredi, da se izvršitev sodbe odloži oz. začasno ustavi.

**2. del postopka:** v njem se na podlagi sklepa o dovolitvi obnove post. opravi nov postopek po istih določbah kakor za prvi postopek. V novem postopku sodišče ni vezano na sklepe prejšnjega postopka.

* Če se novi post. ustavi do začetka gl. obravnave ® razveljavi sodišče s sklepom o ustavitvi post. tudi prejšnjo sodbo.
* Če pa izda sodišče v novem post. sodbo, izreče v njej, da se prejšnja sodba deloma ali v celoti razveljavi (če je obnova uspela), ali pa ostane v veljavi (če obnova ni uspela). V kazen, ki jo sodišče določi z novo sodbo, všteje obtožencu že prestano kazen; če je bila obnova dovoljena le za nekatera od dejanj, za katera je bil obtoženec obsojen, pa izreče novo enotno kazen po določbah KZ.
* V novem postopku je sodišče vezano na prepoved *reformacije in peius*.

**đ IZREDNA OMILITEV KAZNI**

To je *izredno*, *praviloma nesuspenzivno* in *devolutivno* pravno sredstvo, naperjeno zoper pravnomočno sodbo z namenom, da se spremeni njen izrek o kazni v milejšo obliko (ne velja za varnostne in vzgojne ukrepe).

Tako zahtevo je dovoljeno vložiti, če se po pravnomočnosti sodbe pokažejo take nove olajševalne okoliščine, ki jih ob izrekanju sodbe ni bilo ali so bile, pa sodišče zanje ni vedelo, ki pa bi očitno pripeljale do milejše odmere kazni (obsodbe). Torej ne pridejo v poštev okoliščine, ki so bile sodišču znane, ko se je sodba izrekala in jih je ob odmeri ocenjevali (ali pa tudi ne). Zoper nepravilno ceno olajševalnih okoliščin sme namreč stranka vložiti samo redno pravno sredstvo (pritožbo).

**Upravičenci:** DT (če je tekel postopek na njegovo zahtevo), obsojenec in njegov zagovornik ter osebe, ki imajo pravico do pritožbe zoper sodbo v obtoženčevo korist (osebe iz 367/2 čl.).

**Rok:** zahteva za izredno omilitev kazni ni omejena s posebnim rokom. Ne sme pa se vložiti, če je kazen že prestana, izvršena, odpuščena ali zastarana, ker to ne bi imelo nobenega praktičnega pomena. Nobene prepreke ni, da ne bi stranka večkrat zaporedoma vložila to zahtevo. Sodišče bo vsakokrat posebej presodilo njeno utemeljenost. Zahteva se lahko vloži tudi neposredno s prošnjo za pomilostitev – ker temeljita na različnih kriterijih, se medsebojno ne izključujeta.--- PREVERI (ZKP nič ne govori o rokih)

**P o s t o p e k :**

* O zahtevi za izredno omilitev kazni odloča **vrhovno sodišče.**
* Zahteva se poda pri sodišču, ki je izdalo sodbo na I. st. Zahteva ne zadrži izvršitve kazni.
* Predsednik senata sodišča I. st. zavrže zahtevo, če jo poda nekdo, ki nima te pravice.
* Sodišče I. st. najprej razišče, ali so podani razlogi za omilitev, nato pa po zaslišanju DT (drž. tožilca, če je postopek tekel na njegovo zahtevo) pošlje spise s svojim obrazloženim predlogom vrhovnemu sodišču.
* Če gre za k.d., za katero je postopek tekel na zahtevo DT, pošlje vrhovno sodišče (preden odloči o zahtevi) spise DT RS – ta lahko poda sodišču svoj pisni predlog.
* Vrhovno sodišče zahtevi: - ugodi ® in s sklepom spremeni pravnomočno sodbo glede odločbe o kazni ali

- zavrne ® če niso izpolnjeni zakonski pogoji.

**đ ZAHTEVA ZA VARSTVO ZAKONITOSTI**

To je *izredno*, *nesuspenzivno* in *nedevolutivno* pravno sredstvo, ki se vloži zoper pravnomočno sodno odločbo (sodbo, sklep, odredbo) ali zoper sodni postopek, ki je tekel pred táko pravnomočno odločbo, če je prekršen zakon (materialni ali procesni). Namen tega pravnega sredstva je varovanje zakonitosti kazenskega pravosodja in enotne uporabe zakona.

Zahteva se lahko vloži po pravnomočno končanem k.p. v naslednjih primerih:

1. zaradi kršitve kazenskega zakona (KZ);
2. zaradi bistvene kršitve določb k.p. ® če je bilo sodišče nepravilno sestavljeno ali če je pri izrekanju sodbe sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki ni sodeloval na gl. obravnavi ali je bil s pravnom. odločbo izločen iz sojenja (371/1-1 čl.);
3. zaradi drugih kršitev določb k.p., če so vplivale na zakonitost sodne odločbe.

DT RS pa sme vložiti zahtevo zaradi vsake kršitve zakona (ne glede na gornje 3 točke).

Med k.p. (ki ni pravnomočno končan) se sme vložiti zahteva samo zoper pravnomočno odločbo o odreditvi in podaljšanju pripora (ne glede na gornje 3 točke).

Zahteve ni mogoče vložiti zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja in tudi ne zoper odločbo vrhovnega sodišča, s katero je bilo odločeno o zahtevi za varstvo zakonitosti.

Razlog za zahtevo so le kršitve zakona (materialnega, procesnega). Z zahtevo je mogoče izpodbijati dosti večje število zakonskih kršitev kot s pritožbo.

**Upravičenci:**

* *DT RS* ® zahtevo lahko vloži v korist ali škodo obdolženca.
* *obdolženec* in *zagovornik*, po obdolženčevi smrti pa v njegovo korist *osebe*, ki imajo pravico do pritožbe zoper sodbo v obtoženčevo korist (osebe iz 367/2 čl.) ® v roku **3 m** od dneva, ko je obdolženec prejel pravnomočno sodno odločbo. Če zoper odločbo sodišča I. st. ni bilo pritožbe, se ta rok šteje od pravnomočnosti te odločbe.

**P o s t o p e k :**

* Zahtevo se poda pri sodišču, ki je izdalo odločbo na I. stopnji. Glede na vsebino zahteve lahko sodišče odredi, da se izvršitev pravnomočne sodne odločbe odloži ali prekine.
* Predsednik senata sodišča I. st. zavrže s sklepom (zoper njega je dovoljena pritožba na sodišče II.st.) zahtevo, če: - je vložena zoper odločbo vrhovnega sodišča,
* - jo je vložila neupravičena oseba,
* - je prepozna.
* O zahtevi odloča vrhovno sodišče na seji. Vrhovno sodišče s sklepom zavrže zahtevo, če je nedovoljena ali prepozna. Če je ne zavrže, pošlje izvod zahteve nasprotni stranki, ki lahko v **15 dneh** od prejema nanjo odgovori. DT RS se zahteva pošlje s spisi. Glede na vsebino zahteve lahko vrhovno sodišče odredi, da se izvršitev pravnomočne sodne odločbe odloži oz. prekine.
* Preden se zadeva predloži v odločanje, lahko sodnik (poročevalec) po potrebi preskrbi poročilo o zatrjevanih kršitvah zakona. Pri odločanju se sodišče omeji samo na preizkus tistih kršitev zakona, na katere se sklicuje vložnik v svoji zahtevi. Sodišče ne sme preizkusa razširiti na druge opažene kršitve. Vezano je na prepoved *reformacije in peius* in po uradni dolžnosti za soobsojence upošteva *beneficium cohaesionis*.

**Odločbe:** Vrhovno sodišče s sodbo lahko: (426. čl.)

1. zavrne zahtevo kot neutemeljeno ® če ugotovi, da ni podana kršitev zakona, na katero se sklicuje vložnik v svoji zahtevi ali če je zahteva vložena zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja;
2. če je zahteva utemeljena:

* a) spremeni pravnomočno odločbo;
* b) v celoti ali delno razveljavi odločbo sodišča I. st. in višjega sodišča ali pa samo odločbo višjega sodišča ® in zadevo vrne v novo odločitev ali sojenje sodišču I. st. ali višjemu sodišču;
* c) omeji se samo na to, da ugotovi kršitev zakona.

Če je zahteva vložena v obdolženčevo škodo in vrhovno sodišče spozna, da je utemeljena, ugotovi le, da je bil zakon prekršen, ne da bi posegalo v pravnomočno odločbo. (426/2 čl.)

Če sodišče II. st. po določbah tega zakona ni imelo pravice odpraviti kršitev zakona (ki je bila storjena v odločbi sodišča I. st. ali v sodnem postopku pred njo), vrhovno sodišče pa spozna, da je zahteva utemeljena in da je treba za odpravo storjene kršitve razveljaviti ali spremeniti odločbo sodišča I. st. ® razveljavi ali spremeni tudi odločbo sodišča II. st., čeprav z njo ni bil prekršen zakon. (426/3 čl.)

**Nova gl. obravnava:** Če nastane pri odločanju o zahtevi precejšen dvom o resničnosti odločilnih dejstev (ki so bila ugotovljena v odločbi, zoper katero je zahteva vložena) ® vrhovno sodišče s sodbo (s katero odloči o zahtevi) razveljavi to odločbo in odredi, da se opravi nova gl. obravnava pred istim ali drugim stvarno pristojnim sodiščem I. st. (427. čl.)

**Novo sojenje:** Če se pravnomočna sodba razveljavi in zadeva vrne v novo razsojo, se vzame za podlago prejšnja obtožnica ali tisti njen del, ki se nanaša na razveljavljeni del sodbe. Sodišče mora opraviti vsa procesna dejanja in pretresti vprašanja, na katera ga je opozorilo vrhovno sodišče. Pred sodiščem I. oz. II. st. smejo stranke navesti nova dejstva in predložiti nove dokaze. Sodišče je pri izdaji nove odločbe vezano na prepoved *reformatio in peius*. Če se poleg odločbe nižjega sodišča razveljavi tudi odločba višjega sodišča, se pošlje zadeva nižjemu sodišču po višjem sodišču.

**SKRAJŠANI POSTOPEK**

**PRED OKRAJNIM SODIŠČEM**

U V E D B A

V tem postopku se subsidiarno smiselno uporabljajo določbe iz rednega k.p.

K.p. se uvede na podlagi: - *obtožnega predloga* DT oz. oškodovanca kot tožilca ali

- *zasebne tožbe*

DT lahko vloži obtožni predlog tudi na podlagi same kaz. ovadbe. Obtožni predlog in zasebna tožba se vložita v toliko izvodih, kolikor jih je treba za sodišče in obdolženca.

Pred vložitvijo obtožnega predloga lahko DT predlaga sodniku posamezniku, da opravi posamezna preiskovalna dejanja. Če se preiskovalni sodnik s predlogom:

* strinja ® opravi preiskovalna dejanja (čim hitreje in na kratko) nato pa pošlje vse spise DT-ju.
* ne strinja ® obvesti o tem DT.

Ko DT prejme spise oz. obvestilo sodnika, lahko: - odloči, da bo vložil obtožni predlog ali

- izda sklep, s katerim zavrže kaz. ovadbo.

Če je kaz. ovadbo podal oškodovanec, pa DT v 1 mesecu po njenem prejemu ne vloži obtožnega predloga in tudi ne obvesti oškodovanca, da je zavrgel ovadbo oz. odložil kaz. pregon, ima oškodovanec pravico, da kot tožilec začne pregon s tem, da poda sodišču obtožni predlog. (433. čl.)

**Vsebina:** Obtožni predlog oz. zasebna tožba mora obsegati: ime in priimek obdolženca z osebnimi podatki (če so znani), opis k.d., sodišče (pred katerim naj se opravi gl. obravnava), predlog, kateri dokazi naj se izvedejo na gl. obravnavi in predlog, da se obdolženec spozna za krivega in obsodi po zakonu. V obtožnem predlogu se sme predlagati, da se obdolženec pripre. Če je obdolženec že v priporu ali če je bil med preiskovalnimi dejanji v priporu, je treba v obtožnem predlogu navesti, koliko časa je bil priprt. (434. čl.)

P R I P O R

Pripor se sme *izjemoma* odrediti zoper tistega, za katerega je utemeljen sum, da je storil k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti ali na predlog:

1. če se skriva, če se ne da ugotoviti njegova istovetnost ali če so podane druge okoliščine, ki očitno kažejo na nevarnost, da bi sicer pobegnil;
2. če gre za k.d. zoper javni red in mir, zoper spolno nedotakljivost ali za k.d. s prvinami nasilja, za katera se sme izreči kazen zapora 2 let, ali za druga k.d., za katera se lahko izreče kazen zapora 3 let, kadar je podan razlog za pripor iz 2. ali 3. tč., 2. odst. 201.člena (= uničenje sledov k.d.; vplivanje na priče, udeležence ali prikrivalce; nevarnost ponovitve k.d., dokončanja ali storitve zagroženega k.d.).

Pred vložitvijo obtožnega predloga sme trajati pripor le toliko, kolikor je treba, da s opravijo preiskovalna dejanja, vendar ne več kot **15** dni (op. prej 8). O pritožbi zoper sklep o priporu odloča senat (izvenrazpravni) okrožnega sodišča. Glede pripora od vložitve (op. v ZKP "izročitve"?) obtožnega predloga do konca gl. obravnave mora senat (izvenrazpravni) vsak mesec preizkusiti, ali so še dani razlogi za pripor. Če je obdolženec v priporu, mora sodišče postopati posebno hitro.

Glede pripora od izročitve (vložitve?) obtožnega predloga do konca gl. obravnave se smiselno uporabljajo določbe 207. čl. tega zakona: (432/3.čl.)

* po izročitvi obtožnice (obtožnega predloga) sodišču do konca gl. obravnave sme odrediti ali odpraviti pripor samo senat s sklepom po zaslišanju DT, če teče postopek na njegovo zahtevo
* zoper sklep o odreditvi pripora se sme priprti pritožiti v 24. urah od ure, ko mu je bil sklep vročen (o pritožbi mora sodišče odločiti v 48. urah)
* senat mora po preteku 2 mesecev od zadnjega sklepa o priporu tudi brez predloga strank preizkusiti, ali so še dani razlogi, in izdati sklep, s katerim pripor podaljša ali odpravi (pritožba ne zadrži izvršitve) ® zoper sklep, s katerim senat zavrne predlog za odreditev ali odpravo pripora, ni pritožbe.
* po vložitvi obtožnice (obtožnega predloga) lahko pripor traja največ 2 leti ® če v tem roku obtožencu ni izrečena obsodilna sodba, se pripor odpravi in se obtoženec izpusti.

P O S T O P E K

Ko sodišče prejme obtožni predlog ali zasebno tožbo, preizkusi sodnik najprej, ali je sodišče pristojno in ali so dani pogoji, da se obtožni predlog oz. zasebna tožba zavrže. Če sodnik spozna, da je za sojenje pristojno:

* krajevno pristojno drugo okrajno sodišče ® mu po pravnomočnosti sklepa odstopi zadevo.
* stvarno pristojno okrožno sodišče ® odstopi zadevo v nadaljnji postopek pristojnemu DT (če ta misli, da je pristojno sodišče, ki mu je poslalo zahtevo, zahteva odločitev senata okrožnega sodišča)

Če sodnik ne izda nobenega od prejšnjih sklepov (= pristojnost, pogoji), odredi vročitev obtožnega akta obdolžencu in takoj razpiše gl. obravnavo. Če v 1 mesecu ne določi gl. obravnave, obvesti o razlogih za to predstojnika sodišča (ta ukrene vse potrebno, da se obravnava čim prej določi). Ko je razpisana gl. obravnava, se sodišče po uradni dolžnosti ne more več izreči za krajevno nepristojno.

Sodnik **zavrže** obtožni predlog ali zasebno tožbo, če:

* je podan kakšen od zakonskih razlogov za ustavitev postopka (= ni k.d.; izključena kaz. odgovornost + ni razlogov za varnostni ukrep; zastaran kaz. pregon ali pa je k.d. obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo ali druge okoliščine /začasno/ izključujejo pregon; ni zahteve upravičenega tožilca ali potrebnega predloga ali dovoljenja za pregon);
* ni zadosti dokazov, da bi bil obdolženec utemeljeno sumljiv k.d. (če so bila opravljena preiskovalna dejanja)

Sklep s kratko obrazložitvijo se vroči tožilcu in obdolžencu.

Če ni pogojev za obvezno obrambo, se obdolžencu (ki ne more plačati stroškov za obrambo) na njegovo zahtevo postavi zagovornik po uradni dolžnosti, če je to v interesu pravičnosti. O zahtevi odloči sodnik.

**Vabilo:** Sodnik na gl. obravnavo povabi obdolženca in njegovega zagovornika, tožilca, oškodovanca in njihove zakonske zastopnike in pooblaščence, priče, izvedence in tolmača.

**Obdolžencu** se v vabilu sporoči/opozori, da:

* sme na gl. obravnavo priti z dokazi za svojo obrambo ali da lahko dokaze pravočasno sporoči sodišču, da bi se mogli preskrbeti za gl. obravnavo;
* se bo gl. obravnava opravila tudi v njegovi nenavzočnosti, če bodo podani zakonski pogoji za to (= pravilno vabljen, ni nujna navzočnost, že zaslišan);
* se bo štelo, da se je odpovedal pravici do pritožbe, če najkasneje v 8 dneh od dneva razglasitve sodbe ne bo napovedal pritožbe;
* ima pravico si vzeti zagovornika + če obramba ni obvezna: da gl. obravnava ne bo preložena, če zagovornik nanjo ne pride ali če bi si obdolženec šele na njej vzel zagovornika.

Z vabilom se mu vroči tudi prepis obtožnega akta (predloga oz. zasebne tožbe), če mu ni bil poslan takoj po preizkusu. Vabilo se mu vroči tako, da mu ostane med vročitvijo in gl. obravnavo zadosti časa za pripravo obrambe, najmanj pa **3 dnevi** (ta rok se lahko skrajša z obdolženčevo privolitvijo).

G L A V N A O B R A V N A V A

* Opravi se v kraju sodišča. V nujnih primerih (predvsem, če je treba opraviti ogled ali je to koristno za lažjo izvedbo k.p.) se lahko opravi v kraju storitve k.d. ali kraju ogleda, če je na območju tega sodišča (z dovoljenjem predsednika sodišča).
* Ugovor krajevne nepristojnosti se sme podati le do začetka gl. obravnave.
* Če sodnik med ali po končani obravnavi spozna, da je za sojenje stvarno pristojno okrožno sodišče ali da so podani isti razlogi, kot za zavrženje obtožnice (352.čl. ® 1-če je tekel postopek brez zahteve upravičenega tožilca, 2-če ni potrebnega predloga oškodovanca ali prist. drž. organa ali če je prist. drž. organ umaknil dovoljenje, 3-če so podane druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon) ® s sklepom zavrže obtožni akt.
* Če ne pride v redu vabljeni:
* *obdolženec* ® sme sodnik odločiti, da se obravnava opravi brez njega ® pogoj: navzočnost ni nujna + da je že bil zaslišan.
* *zagovornik* (in ne obvesti sodišča, zakaj je zadržan) ali če brez dovoljenja zapusti obravnavo ali če mu sodnik odreče nadaljnjo obravnavo zaradi motenja reda, obramba pa ni obvezna ® se obravnava opravi brez njegove navzočnosti, če si obdolženec ne vzame takoj drugega zagovornika.
* Obravnava se začne z branjem obtožnega predloga ali zasebne tožbe (prebere tožilec). Če je mogoče, se začeta obravnava konča brez prekinitve.
* Po obravnavi sodnik takoj izreče sodbo in jo razglasi z bistvenimi razlogi. Sodba mora biti izdelana pisno v 15 dneh od razglasitve. Zoper sodbo je dovoljena pritožba v 8 dneh od vročitve prepisa sodbe.
* **Pripor:** Če sodnik v sodbi izreče kazen zapora, sme odrediti, da se obdolženec pripre oz. da ostane v priporu, če obstajajo zakonski razlogi iz 432/1.čl. (= utemeljen sum o storitvi k.d., če se obdolženec skriva, če se ne da ugotoviti njegova istovetnost, nevarnost pobega, če gre za k.d. zoper javni red in mir, zoper spolno nedotakljivost ali k.d. s prvinami nasilja). Pripor sme trajati do pravnomočnosti sodbe – vendar največ do izteka kazni, ki jo je izreklo sodišče I. stopnje. Smiselno se uporabljajo določbe tudi o odpravi pripora potem, ko je izrečena sodba.

P O R A V N A V A S T R A N K (444. čl.)

Preden je razpisana gl. obravnava za k.d. iz pristojnosti sodnika posameznika, za katero se storilec preganja na **zasebno tožbo,** lahko sodnik povabi zasebnega tožilca in obdolženca, naj prideta določenega dne sama na sodišče, da se vnaprej razjasni stvar, če misli, da bi bilo to smotrno za hitrejši konec postopka. Obdolžencu se vroči z vabilom tudi prepis zasebne tožbe.

Če ne pride do poravnave strank in umika zasebne tožbe, sprejme sodnik izjave strank in jima naroči, naj predlagata dokaze, ki naj se preskrbijo.

Če sodnik ne zavrže tožbe, odloči, kateri dokazi naj se izvedejo na gl. obravnavi, in praviloma takoj razpiše gl. obravnavo ter to sporoči strankama.

Če sodnik misli, da ni treba zbirati dokazov in da tudi ni drugih razlogov, da se posebej razpiše gl. obravnava, lahko takoj začne z gl. obravnavo in po izvedbi dokazov (ki so pred sodiščem) odloči o zasebni tožbi. Na to je treba zasebnega tožilca in obdolženca posebej opozoriti v vabilu.

Če zasebni tožilec na vabilo ne pride, velja 58. čl. (= 1-če je bil v redu vabljen ali mu vabila ni bilo mogoče vročiti, se šteje, da je umaknil tožbo; 2-vrnitev v prejšnje stanje iz opravičenih razlogov).

P O S T O P E K N A I I. S T O P N J I (445. čl.)

Kadar odloča sodišče II. st. o pritožbi zoper sodbo, ki jo je izdalo sodišče I. st. po skrajšanem postopku, obvesti stranki o seji svojega senata samo, če predsednik senata ali senat spozna, da bi bila navzočnost strank koristna za razjasnitev stvari.

Če gre za k.d., za katero teče postopek na zahtevo DT, pošlje predsednik senata pred sejo senata spise DT, ki lahko da svoj pisni predlog.

**POSTOPEK PROTI MLADOLETNIKOM**

Posebno obravnavanje mladoletnikov v materialnem kazenskem pravu je imelo za posledico, da so sodobna procesna prava zgradila *poseben postopek* za mladoletnike. Predvsem zahteva posebna narava kaz. sankcij za mladoletnike, da se v tem postopku globlje razišče njihova osebnost in uporabi kar najbolj ustrezna kaz. sankcija z izključno prevzgojnim namenom. Poleg dejstev, ki se nanašajo na k.d. in na vprašanje storilca, je treba zlasti ugotoviti mladoletnikovo starost in okoliščine, ki so potrebne za presojo njegove duševne razvitosti, ter proučiti okolje in razmere, v katerih mladoletnik živi, in druge okoliščine, ki se tičejo njegove osebnosti.

Nekatere zakonodaje imajo poseben zakon o postopku proti mladoletnikom, da bi tako lažje uredile vse probleme mladoletniškega prestopništva in ravnanja z mladoletniki. Naš procesni zakon ima postopek proti mladoletnikom urejen v *posebnem poglavju*, ki obsega določbe s številnimi posebnostmi in odmike od rednega k.p. Vendar pa je zakon dopustil možnost, da se tudi v postopku proti mladoletnikom uporabljajo določbe rednega postopka, če niso v nasprotju s posebnimi določbami mladoletniškega postopka.

Mladoletniški postopek se pri nas uporablja proti osebam, ki so storile k.d. kot mladoletniki, pa ob uvedbi postopka oz. ob sojenju še niso stare 21 let. Meja 21 let je postavljena zaradi možnosti večjega časovnega presledka med storitvijo k.d. in začetkom postopka (pozno odkrivanje, pobegi itd.).

Nekatere določbe iz mladoletniškega postopka pa se uporabljajo tudi v postopku proti *mlajšemu polnoletnemu*, ki je kot mlajši polnoletnik storil k.d. (18-21 let), če se do začetka gl. obravnave ugotovi, da prihaja glede njega v poštev izrek vzgojnega ukrepa strožjega nadzorstva ali kakšen zavodski ukrep in da takrat še ni star 21 let.

Določbe tega poglavja se uporabljajo v postopku proti osebam, ki so storile k.d. kot mladoletniki ® ob uvedbi postopka oz. ob sojenju pa še niso stare 21 let. V kolikor ni tu drugače navedeno, se uporabljajo druge določbe ZKP.

Če se med postopkom ugotovi, da mladoletnik ob storitvi k.d. še ni bil star 14 let, se k.p. ustavi in o tem obvesti organ socialnega varstva. (452. čl.)

Mladoletnik ne sme biti sojen v nenavzočnosti ® in to pod nobenim pogojem, ker bi bilo nesmotrno opraviti postopek, ne da bi sodišče mladoletnika videlo, ocenilo njegovo zrelost, duševno razvitost in druge okoliščine, ki se tičejo njegove osebnosti, ter na ta način presodilo primernost določenega vzgojnega ukrepa ali morebitne kazni.

Pri procesnih dejanjih, pri katerih je mladoletnik navzoč, zlasti pri njegovem zaslišanju, morajo organi, ki sodelujejo v postopku, ravnati obzirno in upoštevati mladoletnikovo duševno razvitost, občutljivost in osebne lastnosti, da ne bi k.p. škodljivo vplival na njegov razvoj. Obenem morajo ti organi s primernimi ukrepi preprečevati vsako nedisciplinirano obnašanje mladoletnika.

**Zagovornik:**

* sme ga imeti od začetka pripravljalnega postopka.
* mora ga imeti od začetka pripravljalnega postopka, če gre za k.d., za katero je predpisana kazen zapora nad 3 leta ali če sodnik za mladoletnike spozna, da mu je potreben (za druga k.d., ki imajo milejšo kazen). Če si zagovornika ne vzame mladoletnik sam (ali njegov zakoniti zastopnik ali sorodniki), mu ga po uradni dolžnosti postavi sodnik za mladoletnike.

Zagovornik sme biti samo odvetnik.

Spoznavanje mladoletnikove osebnosti ima tolikšen pomen, da v tem postopku nihče ne more biti oproščen dolžnosti pričevanja o okoliščinah, ki so potrebne za presojo mladoletnikove duševne razvitosti ter za spoznanje njegove osebnosti in razmer, v katerih živi. (455. čl.)

**Izločitev postopka:** Če je mladoletnik sodeloval pri k.d. skupaj s polnoletnimi, se postopek proti njemu izloči in opravi po določbah tega poglavja.

**Združitev postopkov:** Postopek proti mladoletniku se sme združiti s postopkom zoper polnoletne in opraviti po splošnih določbah ZKP samo, če je združitev postopka nujna za vsestransko razjasnitev stvari. Sklep o tem izda senat za mladoletnike pristojnega sodišče na obrazložen predlog DT (zoper sklep ni pritožbe).

Če je kdo storil neko k.d. kot mladoleten, drugo pa kot polnoleten, se opravi enoten postopek po 32.čl. ZKP (= združitev in izločitev postopka) pred senatom, ki sodi polnoletne. (457. čl.)

**Organ socialnega varstva:** ima v postopku posebna pooblastila, ki mu omogočajo, da čim bolje in učinkovito sodeluje v postopku. Tako ima poleg drugih pravic tudi pravico seznaniti se s potekom postopka, dajati med postopkom predloge in opozarjati na dejstva in dokaze, ki so pomembni za pravilno odločbo. Kadar DT zahteva uvedbo postopka proti mladoletniku, mora to vselej sporočiti pristojnemu organu socialnega varstva.

**Vabilo:** Sodišče vabi mladoletnika po starših oz. zakonskem zastopniku, razen, če to ni mogoče, ker je treba hitro ravnati, ali zaradi drugih okoliščin. Za vročanje drugih pisanj se smiselno uporabljajo določbe 120. čl. (= osebno, po zastopniku), ne sme pa se vročiti tako, da se pisanje pritrdi na oglasno desko).

**Objave:** Brez dovoljenja sodišča se ne sme objaviti potek k.p. in tudi ne odločba, ki je bila v njem izdana. Objaviti se sme samo tisti del postopka oz. del odločbe, ki ga je sodišče dovolilo objaviti ® ne sme pa se objaviti mladoletnikovo ime in ne drugi podatki, iz katerih bi se dalo sklepati, za katerega mladoletnika gre.

Načeloma mora biti vsak k.p. hiter, toda v postopku proti mladoletnikom je *hitrost postopka* posebno poudarjena. Sodnik mora poročati predsedniku sodišča vsak mesec, katere mladoletniške zadeve še niso končane in zakaj v posameznih zadevah postopek še teče. Predsednik ukrene vse potrebno, da se postopek pospeši.

SESTAVA SODIŠČA

Senati za mladoletnike so pri: okrožnih, višjih in vrhovnem sodišču. Pri okrožnih sodiščih je po 1 ali več sodnikov za mladoletnike.

Sodišča I. st.: 1 sodnik za mladoletnike (predsednik) + 2 sodnika porotnika.

Sodišča II. st. in vrhovno sodišče: z razporedom dela se določijo senati za mladoletnike, ki jih sestavljajo 3 sodniki.

Sodniki porotniki: profesorji, učitelji, vzgojitelji in druge osebe, ki imajo izkušnje z vzgojo mladoletnikov.

Sodnik za mladoletnike sodišča I. st. opravlja pripravljalni postopek in druge zadeve v postopku.

Sodišče II. st. odloča o pritožbah zoper: - odločbe senata sodišča I. st.

- sklepe DT in sodnika za mladoletnike

**Krajevna pristojnost:** praviloma je pristojno sodišče stalnega prebivališča mladoletnika. Če ga nima ali je neznano, je pristojno sodišče začasnega prebivališča mladoletnika. Postopek se sme izvesti pred sodiščem, prisojnim za začasno prebivališče mladoletnika, ki ima stalno prebivališče, ali pred sodiščem, pristojnim za kraj storitve k.d., če je očitno, da se bo pri tem sodišču lažje izvedel. (464. čl.)

UVEDBA POSTOPKA

Za vsa dejanja se izvede k.p. samo na zahtevo DT. To velja tako za k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti, kot za tista, ki se sicer preganjajo na zasebno tožbo. Zasebni tožilec lahko DT-ju samo predlaga uvedbo postopka, ne more pa sam vložiti zasebne tožbe.

Postopek za k.d., za katera se storilec preganja na predlog ali zasebno tožbo, se sme uvesti, če predlaga oškodovanec uvedbo postopka pri pristojnem DT v roku iz 52.čl. (= 3 m od dneva, ko je zvedel za k.d.; pri nasprotni tožbi za k.d. razžalitve pa do konca obravnave).

V tem postopku tudi ni pravice do *subsidiarne tožbe*. Če DT ne zahteva uvedbe postopka, o tem obvesti oškodovanca. Ta ne more prevzeti postopka oz. ne more vložiti zasebne tožbe ® lahko pa v 8 dneh (od prejema sporočila DT) zahteva, naj senat za mladoletnike pristojnega sodišča uvede postopek.

Tudi v mladoletniškem postopku velja za DT *načelo legalitete* kaz. pregona, vendar samo za k.d., ki se za polnoletne storilce obravnavajo v rednem k.p. (predpisana kazen zapora nad 3 leta). Za k.d. iz skrajšanega postopka (do 3 leta zapora ali denarna kazen) je zakon sprejel *načelo oportunitete*, kar je izjema v našem pravu ® če gre za k.d., za katero je predpisana kazen do 3 leta zapora ali denarna kazen, lahko DT odloči, da **ne** bo uvedel k.p. (čeprav obstajajo dokazi, da je mladoletnik storil k.d.) ® če postopek proti mladoletniku ne bi bil smotrn glede na naravo k.d. in okoliščine, v katerih je bilo storjeno, ter glede na mladoletnikovo prejšnje življenje. Za ugotovitev teh okoliščin lahko DT zahteva sporočila od mladoletnikovih staršev oz. skrbnika ter od drugih oseb in ustanov (lahko jih tudi pokliče na drž. tožilstvo). DT lahko zahteva mnenje o smotrnosti postopka tudi od organa socialnega varstva. DT lahko tudi odloči, da bo ovadbo odstopil v postopek poravnanja (v njem lahko sodelujejo mladoletnikovi starši).

Če je v teku izvrševanje kazni ali vzgojnega ukrepa ® lahko DT odloči, da ne bo zahteval uvedbe k.p. za drugo mladoletnikovo k.d., če glede na težo tega k.d. in na kazen oz. vzgojni ukrep (ki se izvršuje) postopek in izrek kaz. sankcije zanj ne bi imela smisla.

Če DT spozna, da uvedba postopka v gornjih primerih (razen pri poravnanju) ne bi dosegla svojega namena, o tem obvesti organ socialnega varstva in oškodovanca ter jima sporoči razloge. Oškodovanec lahko v 8 dneh od senata za mladoletnike zahteva, naj uvede postopek.

Če oškodovanec od senata za mladoletnike zahteva, naj uvede postopek, odloči senat na seji, ko dobi spise od DT. Senat lahko odloči, naj se postopek ne uvede ali pa naj se uvede pred sodnikom za mladoletnike (zoper sklep ni pritožbe). Če senat odloči, da se uvede postopek, se ga DT lahko udeleži in ima vse pravice, ki mu gredo v postopku po tem zakonu. Niti zasebni tožilec niti drug oškodovanec ne moreta nastopiti v vlogi subsidiarnega tožilca, če se DT tega postopka ne bi udeležil.

PRIPRAVLJALNI POSTOPEK

Proti mladoletniku se ne uvede preiskava, temveč poseben pripravljalni postopek, ki ga opravi sodnik za mladoletnike. Uvedbo zahteva DT pri sodniku za mladoletnike pristojnega sodišča. Če se sodnik s tem ne strinja, zahteva, naj o tem odloči senat za mladoletnike višjega sodišča.

Sodnik lahko prepusti organu za notranje zadeve, naj izvrši odredbo o hišni preiskavi ali o zasegu predmetov.

V tem postopku je treba poleg dejstev, ki se nanašajo na k.d., zlasti ugotoviti mladoletnikovo starost in okoliščine, ki so potrebne za presojo njegove duševne razvitosti, ter preučiti okolje in razmere, v katerih živi, in druge okoliščine, ki se tičejo njegove osebnosti. Da se te okoliščine ugotovijo, je treba zaslišati mladoletnikove starše, skrbnika in druge, ki lahko dajo o njih potrebne podatke. O okoliščinah se zahteva poročilo organa socialnega varstva; če je bil proti njem uporabljen vzgojni ukrep, pa poročilo o tem. Podatke o mladoletnikovi osebnosti zbira sodnik (lahko pa zahteva, naj jih zbere določen strokovni sodelavec pri sodišču – socialni delavec, defektolog…) ali organ socialnega varstva.

Pri dejanjih sta lahko navzoča DT in zagovornik.

Zaslišanje mladoletnika se lahko opravi s pomočjo pedagoga ali druge strokovne osebe.

Sodnik lahko dovoli, da so pri dejanju navzoči predstavnik organa socialnega varstva in mladoletnikovi starši oz. skrbnik (lahko dajejo predloge in postavljajo vprašanja zaslišanemu).

Sodnik lahko odredi, naj se mladoletnik med tem postopkom odda v prehodni dom, v diagnostični center, postavi pod nadzorstvo organa socialnega varstva ali izroči drugi družini – če je to potrebno, da se izloči iz okolja, v katerem je živel, ali da se mu zagotovi pomoč, varstvo ali nastanitev.

**Pripor:** Sodnik sme izjemoma dovoliti, da se mladoletnik pripre, če so podani razlogi iz 1. ali 2. odst. 201.čl.:

* utemeljen sum, da je storil k.d., za katerega je predpisana kazen zapora 20 let,
* če se skriva, če ni mogoče ugotoviti njegove istovetnosti, begosumnost,
* nevarnost, da bo uničil sledove k.d. ali vplival na priče, udeležence ali prikrivalce,
* nevarnost ponovitve k.d., dokončanja poskušanega k.d. ali storitve zagroženega k.d.

Pripor lahko traja največ 1 m (senat ga lahko podaljša še za 2 m).

Mladoletnik mora biti priprt ločeno od polnoletnih (razen, če sodnik za mladoletnike odredi, naj bo priprt skupaj s polnoletnimi, če je to v konkretnem primeru v mladoletnikovo korist).

Če DT med pripravljalnim postopkom spozna, da ni podlage za postopek ali je podan kak drug razlog (postopek ne bi bil smotrn, postopek poravnanja) ® predlaga sodniku, naj ustavi postopek. O predlogu DT obvesti tudi organ socialnega varstva. Če se sodnik ne strinja s predlogom ® zahteva odločitev o tem od senata za mladoletnike višjega sodišča. Če senat ne ugodi predlogu DT, ima DT vse pravice, ki mu gredo v postopku po tem zakonu.

Po končanem pripravljalnem postopku DT ne vlaga obtožnice ali obtožnega predloga, temveč poda senatu za mladoletnike obrazložen predlog za kaznovanje oz. za vzgojni ukrep.

Ko sodnik preizkusi vse okoliščine, ki se nanašajo na k.d. in na mladoletnikovo osebnost, pošlje spise pristojnemu DT – ta lahko v 8 dneh zahteva, naj se pripravljalni postopek dopolni, ali poda senatu za mladoletnike obrazložen predlog za kaznovanje oz. za vzgojni ukrep. Predlog DT mora obsegati: ime in priimek mladoletnika, starost, opis dejanja, dokaze (iz katerih izhaja, da je storil k.d.), obrazložitev (ki mora navajati oceno mladoletnikove duševne razvitosti) in predlog, naj se kaznuje oz. zanj uporabi vzgojni ukrep.

POSTOPEK PRED SENATOM ZA MLADOLETNIKE

Sodnik mora razpisati gl. obravnavo ali sejo senata v 8 dneh od dneva, ko prejme predlog DT ali ko je končan pripravljalni postopek oz. ko je bilo na seji senata sklenjeno, naj se opravi gl. obravnava. Za vsako podaljšanje tega roka mora imeti sodnik odobritev predsednika sodišča.

Sodnik razpiše sejo senata ali gl. obravnavo: - ko prejme predlog DT

- če teče postopek brez predloga DT

Če teče postopek brez predloga DT, sodnik na začetku seje oz. gl. obravnave razloži, katerega k.d. je mladoletnik obdolžen.

Kazni in zavodski ukrepi se smejo izreči samo po gl. obravnavi. Drugi vzgojni ukrepi se smejo izreči tudi na seji senata. Sodnik sporoči mladoletniku vzgojni ukrep, ki mu je bil izrečen na seji senata.

**Seja senata:** na njej se lahko odloči, naj se opravi gl. obravnava. O seji se obvestijo: DT, zagovornik in predstavnik organa socialnega varstva (ki so lahko navzoči) + mladoletnik in njegovi starši (če je potrebno).

**Glavna obravnava:** smiselno se uporabijo določbe ZKP o pripravah na gl. obravnavo, vodstvu, preložitvi, prekinitvi, zapisniku in poteku gl. obravnave ® sodišče pa na ta pravila ni vezano, če spozna, da v posameznem primeru njihova uporaba ne bi bila smotrna.

* VABIJO SE: osebe iz 288. čl. (mladoletnik in zagovornik, tožilec, oškodovanec in njihovi zakoniti zastopniki in pooblaščenci, tolmač, priče, izvedenci) + mladoletnikovi starši oz. skrbnik + organ socialnega varstva (če ti ne pridejo, to ni ovira, da se gl. obravnava opravi).
* OBVEZNO NAVZOČI: mladoletnik, DT (če je podal predlog za kaznovanje oz. vzgojni ukrep), zagovornik (če je obramba obvezna).
* Javnost je vselej izključena. Senat lahko dovoli, da so na gl. obravnavi navzoče osebe, ki se ukvarjajo z varstvom in vzgojo mladoletnikov ali z zatiranjem mladoletniške kriminalitete, ter znanstveni delavci.

Med gl. obravnavo lahko senat odredi, da se odstranijo z zasedanja vse ali posamezne osebe, razen: DT, zagovornika in predstavnika organa socialnega varstva.

Med postopkom sme sodnik ali senat odločiti o začasni nastanitvi mladoletnika (prehodni dom, diagnostični center, nadzorstvo organa socialnega varstva ali druga družina), sme pa tudi razveljaviti poprejšnjo odločbo o tem.

Veljajo določbe o spremembi in razširitvi obtožbe (=predloga); senat pa je tudi brez predloga DT upravičen izdati odločbo na podlagi dejanskega stanja, ki se je spremenilo na gl. obravnavi.

Gl. obravnava se samo izjemoma preloži ali prekine (vsako preložitev ali prekinitev mora sodnik sporočiti predsedniku sodišča in mu pojasniti razloge za to).

Sodnik mora v **3** dneh po razglasitvi izdati pisno **sodbo** (izreče kazen) oz. **sklep** (izreče vzgojni ukrep).

Senat ni vezan na predlog DT pri odločanju o tem, ali naj se mladoletniku izreče kazen ali vzgojni ukrep. Če pa teče postopek brez predloga DT ali če DT umakne predlog – mu senat ne sme izreči kazni, temveč samo vzgojni ukrep.

**Ustavitev postopka:** V postopku proti mladoletnikom nista predvideni niti oprostilna niti zavrnilna sodba – v teh primerih se postopek ustavi s sklepom. Senat s sklepom ustavi postopek:

1. v primerih, v katerih izda sodišče sodbo, s katero:

* zavrne obtožbo po 357.čl. ® 2.tč. (če je oškodovanec umaknil predlog), 3.tč. (če je bil obtoženec za isto dejanje že pravnomočno obsojen, oproščen obtožbe ali je bil postopek zoper njega s sklepom pravnomočno ustavljen) ali 4.tč. (če je bil obtožencu odpuščen pregon z amnestijo ali pomilostitvijo ali če kaz. pregon ni več dopusten zaradi zastaranja ali če so podane druge okoliščine, ki izključujejo kaz. pregon);
* obtoženca oprosti obtožbe po 358. čl. (ni k.d., okoliščine izključujejo kaz. odgovornost, ni dokazano, da je storil k.d.)

1. kadar spozna, da ne bi bilo smotrno izreči mladoletniku niti kazni niti vzgojnega ukrepa.

**Izrek vzgojnega ukrepa:** senat izda *sklep* tudi, če mladoletniku izreče vzgojni ukrep. V izreku navede samo, kateri ukrep mu izreka (ne izreče, da je kriv za k.d.). V obrazložitvi opiše dejanje in navede okoliščine, ki opravičujejo izrečeni vzgojni ukrep.

**Izrek kazni:** *sodba*, s katero se mladoletniku izreče kazen, mora biti izdana v obliki, navedeni v 359. čl.:

1. navedba k.d. za katero je spoznan za krivega,
2. zakonska označba k.d. + uporabljen določbe KZ,
3. na kakšno kazen se obsodi,
4. odločba o pogojni obsodbi,
5. odločba o varnostnih ukrepih in o odvzemu premoženjske koristi,
6. odločba o vštetju pripora ali že prestane kazni,
7. odločba o stroških k.p., o premoženjskopravnem zahtevku.

Če je sodišče izreklo:

* **kazen** ® sme mladoletnika obsoditi na plačilo stroškov k.p. in na izpolnitev premoženjskopravnih zahtevkov;
* **vzgojni ukrep** ® stroški k.p. bremenijo proračun, oškodovanec pa se s premoženjskopravnim zahtevkom napoti na pravdo

Če ima mladoletnik lastne dohodke ali premoženje, se mu lahko naloži plačilo stroškov k.p. in izpolnitev premoženjskopravnega zahtevka – tudi če se mu izreče le vzgojni ukrep.

PRAVNA SREDSTVA

**Pritožba:** vsi, ki imajo pravico do pritožbe zoper sodbo, se lahko v **8** dneh po prejemu sodbe oz. sklepa pritožijo zoper:

* sodbo, s katero je mladoletniku izrečena kazen,
* sklep, s katerim mu je izrečen vzgojni ukrep,
* sklep, s katerim je postopek ustavljen.

V mladoletnikovo **korist** se lahko pritožijo tudi **proti njegovi volji**: zagovornik, DT, zakonec, krvni sorodnik v ravni vrsti, posvojitelj, skrbnik, brat, sestra in rejnik.

Pritožba zoper sklep, s katerim je mladoletniku izrečen vzgojni ukrep, ki se prestaja v zavodu, zadrži njegovo izvršitev – če sodišče v soglasju z mladoletnikovimi starši in po zaslišanju mladoletnika ne odloči drugače.

Na sejo senata sodišča II. st. povabi sodišče mladoletnika samo, če predsednik senata ali senat spozna, da bi bila njegova navzočnost koristna.

Senat sodišča II. st. sme spremeniti odločbo sodišča I. st. in izreči mladoletniku hujši ukrep samo, če je tako predlagano v pritožbi. (486/1 čl.)

Če z odločbo sodišča I. st. ni bila izrečena kazen mladoletniškega zapora, denarna kazen ali zavodski ukrep ® sme senat sodišča II. st. izreči to kazen oz. ukrep samo, če opravi obravnavo. Daljši mladoletniški zapor, višjo denarno kazen ali hujši zavodski ukrep od tistega, ki je bil izrečen na I. st., sme senat izreči tudi na seji.

**Zahteva za varstvo zakonitosti:** lahko se vloži v primeru, če je bil s sodno odločbo prekršen zakon ali če je bila za mladoletnika nepravilno uporabljena kazen ali vzgojni ukrep. (487. čl.)

**Obnova k.p.:** za obnovo postopka, končanega s pravnomočnim sklepom o uporabi vzgojnega ukrepa se smiselno uporabljajo določbe iz rednega k.p. (488. čl.)

NADZORSTVO SODIŠČA NAD IZVAJANJEM UKREPOV

Uprava zavoda, v katerem se izvršuje vzgojni ukrep proti mladoletniku, mora vsakih 6 m poročati sodišču (ki je izreklo vzgojni ukrep) o mladoletnikovem obnašanju. Sodnik tega sodišča lahko tudi sam obiskuje mladoletnike v zavodu.

Sodnik si sme pri organu socialnega varstva priskrbeti obvestila o izvrševanju drugih vzgojnih ukrepov, sme pa tudi odrediti, naj to opravi določen strokovni delavec (socialni delavec, defektolog in drugi), če je tak pri sodišču. Organ socialnega varstva mora najmanj vsakih 6 m poročati sodišču izvajanje izrečenega ukrepa.

USTAVITEV IZVRŠEVANJA IN SPREMEMBA ODLOČBE O VZGOJNIH UKREPIH

Sodišče, ki je na I. st. izdalo sklep o vzgojnem ukrepu, odloči o spremembi izrečenega vzgojnega ukrepa ali o ustavitvi izvrševanja vzgojnega ukrepa (kadar so izpolnjeni pogoji, ki jih določa zakon), če:

* sámo spozna, da je to potrebno,
* to predlaga DT, upravnik zavoda ali organ socialnega varstva.

Preden sodišče izda odločbo, zasliši: DT, mladoletnika, njegovega roditelja ali skrbnika in druge osebe + zahteva potrebna poročila od zavoda (v katerem mladoletnik prestaja zavodski ukrep), od organa socialnega varstva ali od drugih organov in ustanov.

O ustavitvi ali spremembi vzgojnega ukrepa odloča senat za mladoletnike. Pri odločanju mora upoštevati tudi uspešnost oz. neuspešnost izvajanja vzgojnega ukrepa in mladoletnikovo sodelovanje v njem.

*\*\*\* konec \*\*\**

**PREDKAZENSKI POSTOPEK (145. – 166. člen ZKP)**

***I. PREDKAZENSKI POSTOPEK***

* predkazenski postopek ni pravno urejen postopek, ampak le skupek norm, ki določajo pravice in dolžnosti **treh protagonistov predkazenskega postopka**: policije, državnega tožilca in preiskovalnega sodnika
* predkazenski postopek se nanaša le na kazniva dejanja, za katera se storilec preganja po uradni dolžnosti, namenjen je temu, da državni tožilec dobi podatke, na podlagi katerih se bo odločil ali naj sproži kazenski pregon
* v predkazenskem postopku se odkrivajo konkretna kazniva dejanja in zbirajo dokazi za utemeljen sum
* predkazenski postopek traja od **prve informacije o kaznivem dejanju**, do trenutka **uvedbe formalnega** **kazenskega postopka**
* **pomanjkljivost naše ureditve predkazenskega postopka** je, da v ZKP nikjer ni sistematično urejen položaj osumljenca in njegovih pravic in da nekatera pomembna pooblastila policije niso urejena v ZKP

***II. RAZMERJA MED PROTAGONISTI PREDKAZNENSKEGA POSTOPKA***

* v predkazenskem postopku nastopajo **trije avtonomni organi**, vendar težnja po v predkazenskem postopku danes nima več smisla:
* policija: najpomembnejši organ odkrivanja in preiskovanja kaznivih dejanj, ukrepati mora takoj, ko dobi prvo informacijo o kaznivem dejanju, trenutno je premočan faktor, včasih deluje po svoje in v prazno, policija bi morala biti pri preiskovanju podrejena tožilcu in početi samo tisto, kar ji naroči tožilec po svoji lastni presoji – policija bi dejansko morala samo izvrševati politiko pregona
* državni tožilec: organ pregona in ima v predkazenskem postopku izrazito prešibka pooblastila v primerjavi s policijo, zato ne more postati resnični dominus litis predkazenskega postopka, biti bi moral nadrejen policiji, moral bi imeti možnost vplivati na policijo in na njeno izvajanje pooblastil
* preiskovalni sodnik: naslednik inkvirenta, izrinja državnega tožilca iz njegove prave vloge v predkazenskem postopku, po eni stvari se vse bolj poudarja njegova funkcija sodnika garanta, še vedno pa ostaja tudi sodnik preiskovalec – ti dve funkciji pa preprosto nista združljivi

**POLICIJA V PREDKAZENSKEM POSTOPKU**

***I. VIRI INFORMACIJ O KAZNIVEM DEJANJU***

* pred začetkom odkrivanja kaznivega dejanja in storilca mora policija zvedeti za kaznivo dejanje
* policija lahko **izve za kaznivo dejanje** na dva načina:
* proaktivno delovanje policije: policija reagira še preden je kaznivo dejanje storjeno, ko se šele pripravlja izvrševanje kaznivega dejanja *(velja predvsem za organizirane kriminalne družbe)*
* reaktivno delovanje policije: policija reagira po tem ko je bilo storjeno kaznivo dejanje; reagira na informacijo o kaznivem dejanju ali pa sama odkrije kaznivo dejanje

***II. NALOGE POLICIJE V PREDKAZENSKEM POSTOPKU***

* **naloge policije v predkazenskem postopku** so zelo splošno opredeljene v ZKP *(148/1)*:
* odkrivanje in izsleditev storilca: policija mora najti storilca, ki na začetku ponavadi ni znan, storilca je treba nujno izslediti zaradi materialnopravnih razlogov *(če je izključena kazenska odgovornost, ni kaznivega dejanja)* in formalnopravnih razlogov *(pregon proti neznanemu storilcu ni mogoč)*
* iskanje in zavarovanje sledov kaznivega dejanja in predmetov, ki utegnejo biti dokaz: gre za fiksiranje dokazov, da jih bomo v nadaljevanju lahko uporabili, saj dokazi hitro izginjajo, se uničijo, pokvarijo...
* zbiranje drugih informacij in obvestil, ki bi lahko bila koristna za uspešno izvedbo postopka: za začetek pregona je treba imeti dovolj informacij *(utemeljen sum!)*
* policija v predkazenskem postopku opravlja predvsem **operativna** **kriminalistična dejanja**, za katera niso predpisane stroge procesne formalnosti, zato ta dejanja nimajo dokazne vrednosti
* izjemoma in pod posebnimi pogoji pa lahko policija v predkazenskem postopku opravi tudi posamezna **preiskovalna dejanja**, ki imajo dokazno vrednost v nadaljnjem postopku
* **policija začne opravljati naštete naloge**:
* na lastno pobudo: če so podani razlogi za sum, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, ki se preganja po uradni dolžnosti, če policija dobi neko informacijo o tem, da je bilo storjeno kaznivo dejanje
* na zahtevo državnega tožilca: če državni tožilec prejme ovadbo *(državni tožilec je naslovnik ovadbe, prav bi bilo, da bi se ovadbe podajale državnemu tožilcu, ne pa policiji)*

***III. NAMEN OPRAVLJANJA NALOG***

* policija v predkazenskem postopku zbira informacije o kaznivem dejanju, da bi jih posredovala državnemu tožilcu
* kadar policija prejme informacijo, o tem, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, bi morala to informacijo ustrezno evidentirati in jo takoj sporočiti državnemu tožilcu
* na ta način bi bil organ pregona informiran o kaznivem dejanju in bi lahko usmerjal policijske aktivnosti, tako da policija ne bi po nepotrebnem preiskovala zadev, katerih tožilec nima namena preganjati
* državni tožilec je namreč tisti, ki odloča, ali bo preganjal kaznivo dejanje ali ne, on je naslovnih vseh informacij, ki jih zbira policija, zato bi bilo pravilno, da bi bila policija podrejena, državnemu tožilcu
* vendar v praksi ni tako – ponavadi je policija prejemnik ovadbe, vendar je ne pošlje takoj državnemu tožilcu, ampak navedbe v ovadbi še dodatno raziskuje in šele potem vse skupaj posreduje državnemu tožilcu
* to pa jemlje tožilcu možnost, da bi usmerjal policijsko delo v predkazenskem postopku – zato gredo včasih policijske poizvedbe v napačno smer ali pa se na koncu izkaže, da državni tožilec sploh ne bo preganjal dejanja

***IV. DOKAZNI STANDARDI, KI VEŽEJO POLICIJO***

* dejavnost policije v predkazenskem postopku je zato vezana na **dve različne stopnje verjetnosti, da je bilo storjeno kaznivo dejanje**, in sicer
* razlogi za sum: dokazni standard, ki legitimira večino ukrepov in dejanj policije v predkazenskem postopku, gre za operativna dejanja, ki nimajo dokazne vrednosti
* utemeljeni razlogi za sum: dokazni standard, ki legitimira uporabo prikritih preiskovalnih ukrepov in nekaterih drugih procesnih dejanj *(ne pa vseh! sporno!)*, ki imajo dokazno vrednost na glavni obravnavi

***V. DEJAVNOST POLICIJE, ČE SO PODANI RAZLOGI ZA SUM***

* **če ima policija razloge za sum, lahko opravi naslednja dejanja**:
* zbiranje obvestil od oseb *(148/2, 148/3)*
* opravi potreben pregled prevoznih sredstev, potnikov in prtljage *(148/2)*
* omeji gibanje na določenem prostoru *(148/2)*
* ugotavlja identiteto oseb in predmetov *(148/2)*
* razpiše iskanje oseb, ki se iščejo *(148/2)*
* fotografiranje osumljenca *(149/2)*
* odvzem prstnih odtisov *(149/2)*
* odvzem brisa sluznice *(149/2)*
* napotitev in zadržanje na kraju dejanja *(149/1)*
* policijsko pridržanje *(157)*
* opravljanje ogleda *(164/2)*
* zaseg predmetov *(164/1)*
* hišna in osebna preiskava *(164/1)*

ZBIRANJE OBVESTIL *(148/2, 148/3)*

* če ima policija razloge za sum, lahko **sprašuje** in **zahteva od ljudi različna pojasnila** o kaznivem dejanju
* to je **široko pooblastilo**, ki dopušča policiji, da izpraša kogarkoli, ki bi lahko kaj vedel o kaznivem dejanju
* kogar policija **povabi na razgovor**, se je povabilu **dolžen odzvati**, ni pa dolžen sodelovati *(tega policija ne pove!)*
* spraševani ljudje niso zaslišani kot priče, kot obdolženci ali kot izvedenci
* **problem** pri tovrstnem razgovoru je, da **vprašani nima nobenega statusa**
* možno je, da policija v takem razgovoru **sprašuje storilca**, si lahko zapravi svoj privilegij zoper samoobtožbo ali pa sprašuje **privilegirano pričo**, ki si zapravi privilegij – ta dva **privilegija se namreč vežeta na storilca**, ki pa v fazi zbiranja obvestil ponavadi še ni znan
* **obremenilna izjavo** storilca ali privilegirane priče, ki jo policija pridobi v predkazenskem postopku, sicer **nima** nobenega **vpliva na kazenski postopek**, ker je izločena iz spisa, ima pa **vpliv na tožilca, da sproži pregon**

POLICIJSKO PRIDRŽANJE *(157)*

* **policija sme osebi odvzeti prostost in jo pridržati, če so podani naslednji pogoji**:
* če je alternativno podan kateri od pripornih razlogov *(201/1)*:
* *obstaja nevarnost begosumnosti*: nevarnost da bo storilec pobegnil in se izognil postopku
* *ponovitvena nevarnost*: nevarnost, da bo storilec ponovil dejanje
* *koluzijska nevarnost*: nevarnost da bo storilec vplival na dokaze, za materialno koluzijo gre, če storilec vpliva na materialne dokaze, za personalno koluzijo pa gre, če storilec vpliva na priče
* če je hkrati alternativno podan kateri od formalnih pogojev *(157/2)*:
* če so podani razlogi za sum, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, ki se preganja po uradni dolžnosti
* če je to potrebno za ugotovitev istovetnosti
* če je to potrebno za preverjanje alibija
* če je to potrebno za zbiranje obvestil.
* osebo, kateri je vzeta prostost je treba takoj **poučiti o njenih pravicah** *(4/1, 4/2, 4/4)*
* oseba sme biti pridržana **največ 48 ur**
* **po 6 urah** morajo osebi, ki ji je vzeta prostost izdati **pisno odločbo o razlogih za odvzem prostosti**
* na odločbo ima pridržana oseba **možnost pritožbe v roku 24 ur** – pritožba ne zadrži ukrepa odvzema prostosti
* **o pritožbi odloča zunajobravnavni senat**, ki mora **odločiti v 48 urah** *(pritožba dejansko nima smisla, ker za najmanj 6 ur prekoračimo celotno trajanje pridržanja)*
* po 48 urah je treba osebo **izpustiti** ali pa **pripeljati k preiskovalnemu sodniku** *(glej pripor)*
* če osebo pripeljejo pred preiskovalnega sodnika **lahko pride do transformacije odvzema prostosti v pripor**, saj lahko državni tožilec predlaga pripor
* o priporu so odloči na kontradiktornem naroku
* dokler narok ni razpisan, je oseba v **sodnem pridržanju**, ki sme trajati največ 48 ur
* tak odvzem prostosti je **hud poseg v človekove pravice** in se **močno razlikuje od ostalih dejanj policije** v predkazenskem postopku – to dejanje samo po sebi namreč ne pripelje do nobenih informacij ali obvestil, kaj šele de dokazov o kaznivem dejanju
* tu se postopek že osredotoča na domnevnega storilca
* gre za nekakšen predomejevalni ukrep

ZASEG PREDMETOV *(164/1)*

* če ima policija razloge za sum, **sme zaseči predmete**, ki bi lahko **služili v kazenskem postopku kot dokazi**, ki so bili **uporabljeni pri izvršitvi kaznivega dejanja**, ki so **nastali z izvršitvijo kaznivega dejanja**...
* **problem** nastane, če storilec ni spoznan za krivega – v takem primeru je policija neupravičeno posegla v lastninsko pravico osumljenega, za katerega se je na konuc izkazalo, da ni kriv!
* sporno je, **ali je** pri tako nizkem dokaznem standardu **upravičen tako hud poseg v lastninsko pravico!**

HIŠNA IN OSEBNA PREISKAVA *(164/1)*

* policija sme v predkazenskem postopku opraviti **hišno preiskavo** – taka preiskava se opravi brez odredbe:
* če imetnik stanovanja to želi
* če kdo kliče na pomoč
* če je treba prijeti storilca kaznivega dejanja, ki je bil zasačen pri samem dejanju *(in flagranti – v tem primeru ima hišna preiskava brez odredbe dokazno vrednost)*
* če je to potrebno za varnost ljudi in premoženja,
* če je v stanovanju kdo, ki ga je treba po odredbi pristojnega državnega organa pripreti ali prisilno privesti ali se je zaradi pregona tja zatekel *(v tem primeru ima hišna preiskava brez odredbe dokazno vrednost)*
* policija sme v predkazenskem postopku opraviti **osebno preiskavo** – brez prič in brez odredbe sodišča
* ko izvršujejo sklep po privedbi
* ko komu vzamejo prostost, če je podan sum, da ima ta orožje za napad ali sum, da bo odvrgel skril ali uničil predmete, ki mu jih je treba vzeti kot dokazilo v kazenskem postopku
* glede na to, da sta hišna in osebna preiskava zelo hud poseg v pravice posameznika, je dokazni standard razlogi za sum za tako hud poseg prenizek – to nam podre celo shemo tudi pri hišni in osebni preiskavi v preiskavi

NAPOTITEV IN ZADRŽANJE NA KRAJU DEJANJA *(149/1)*

* policija sme osebe, ki jih najde na kraju storitve kaznivega dejanja **napotiti k preiskovalnemu sodniku** ali pa **zadržati na kraju dejanja do 6 ur**, če je verjetno *(verjetnost nakazuje na dokazni standard razlogi za sum)*, da bi **mogle dati za važne podatke kazenski postopek** in jih **pozneje ne bi bilo mogoče več zaslišati**
* policija v lastnem interesu zadrži neko osebo, da bi lahko opravila eno izmed dejanj, ki so ji dovoljena
* ne gre za pridržanje osumljenca, postopek še ni osredotočen ampak za zbiranje informacij o kaznivem dejanju
* gre za nekakšen predomejevalni ukrep

***VI. DEJAVNOST POLICIJE, ČE SO PODANI UTEMELJENI RAZLOGI ZA SUM – PRIKRITI PREISKOVALNI UKREPI***

* **prikriti preiskovalni ukrepi** so ukrepi, ki se izvajajo na skrivaj in brez vednosti prizadete osebe, ki njihovega izvajanja sproti ne more spremljati in nadzorovati
* prikriti preiskovalni ukrepi se izvajajo, če obstajajo utemeljeni razlogi za sum, da je določena oseba izvršila, izvršuje ali pripravlja oziroma organizira katerega izmed taksativno naštetih kaznivih dejanj
* prikriti preiskovalni ukrepi precej **globoko posegajo v človekove pravice in svoboščine in v človekovo zasebnost**, zato je zanje predpisan višji dokazni standard – utemeljeni razlogi za sum
* če pride do uvedbe kazenskega postopka, ima gradivo zbrano z prikritimi preiskovalnimi ukrepi **dokazno vrednost**, če pa ne pride do uvedbe kazenskega postopka, je treba **gradivo uničiti**
* glede prikritih preiskovalnih ukrepov so **položaj in razmerja policije, državnega tožilca in preiskovalnega sodnika** ustrezno zastavljeni:
* preiskovalni sodnik odloča o dovolitvi preiskovalnih ukrepov in ima izrazito garantno punkcijo
* uporabnik informacij je državni tožilec
* policija pa jih izvaja
* **načela, ki veljajo za prikrite preiskovalne ukrepe**:
* uporabljajo se lahko le subsidiarno, kadar do dokazov v ni možno priti z drugimi ukrepi ali bi zbiranje dokazov lahko ogrozilo življenje in zdravje ljudi
* izvajati se smejo omejen čas
* niso dovoljeni za vsa temveč le za določena kazniva dejanja, ki so taksativno našteta v zakonu
* zanje se načeloma zahteva višji dokazni standard, kot za ostale dejavnosti policije
* njihova uporaba je dopustna le, če so bili odrejeni po predpisanem postopku, ki je formaliziran in strog

PRIKRITI PREISKOVALNI UKREPI, KI JIH DOVOLJUJE POLICIJA

* Zakon o policiji **določa prikrite preiskovalne ukrepe, ki jih lahko dovoljujejo nekatere osebe znotraj policije**: tajno opazovanje in sledenje z uporabo tehničnih sredstev za dokumentiranje, tajno policijsko delovanje, tajno policijsko sodelovanje, prirejene listine in identifikacijske oznake
* problem pri teh prikritih preiskovalnih ukrepih je, da so **vezani na nižji dokazni standard** – na razloge za sum, vendar **imajo** **kljub temu** podatki, ki so pridobljeni na ta način **dokazno vrednost v kazenskem postopku**
* zato je policija v sklop teh preiskovalnih ukrepov z Zakonom o Policiji prištela še nekatere svoje običajne dejavnosti in jim s tem zagotovila dokazno vrednost v kazenskem postopku

PRIKRITI PREISKOVALNI UKREPI, KI JIH DOVOLJUJE TOŽILEC

* **nekatere preiskovalne ukrepe sme odobriti državni tožilec**: navidezni odkup, navidezno sprejemanje ali dajanje daril, navidezno jemanje oz. dajanje podkupnine
* za uporabo teh ukrepov so potrebni utemeljeni razlogi za sum
* pri tovrstnih preiskovalnih ukrepih država uporabi provokacijo ali zvijačo *(entrapment)* in tisti ki uporabi tovrstno provokacijo ali zvijačo, obenem stori kaznivo dejanje
* zato je treba predpisati meje, do katerih sme država pri provokaciji
* izvajalcu provokacije je treba zagotoviti imuniteto pred kazenski pregonom

PRIKRITI PREISKOVALNI UKREPI, KI JIH DOVOLJUJE SODIŠČE

* to so **najbolj kompleksni ukrepi**, ki globoko posegajo v različne pravice in svoboščine ljudi: prisluškovanje in snemanje telekomunikacij, kontrola pisem in drugih pošiljk, kontrola računalniškega sistema banke ali druge pravne osebe, prisluškovanje in snemanje pogovorov, prisluškovanje in opazovanje v tujem stanovanju z uporabo tehničnih sredstev za dokumentiranje in tajnim policijskim vstopom v prostore
* poleg utemeljenih razlogov za sum je tu vgrajenih še več drugih varovalk, ki naj zagotovijo konkretno uporabo ukrepov, preprečujejo zlorabo in omogočajo kontrolo odločanja o ukrepih in njihovem izvajanju
* ukrepe odredi preiskovalni sodnik na pisni predlog državnega tožilca
* izjemoma lahko policija izvede ukrepe na podlagi ustne odredbe preiskovalnega sodnika, če pisne odredbe preiskovalnega sodnika ni možno pravočasno pridobiti in je nevarno odlašati

***VII. RAZMERJE MED POOBLASTILI POLICIJE IN PRAVICAMI OBDOLŽENCA***

* policija lahko v predkazenskem postopku s svojimi dejanji lahko posredno vpliva na izid kazenskega postopka
* zato mora ZKP natančno urejati **pooblastila policije**, ki določajo, kaj mora in sme policija storiti če ima razloge za sum, da je bilo storjeno kaznivo dejanje; po drugi strani pa mora ZKP določiti tudi **kavtele**, ki določajo omejitve za delo policije in njeno pristojnost ter določajo pravice obdolženca v predkazenskem postopku
* zrcalna slika policijskih pooblastil so pravice osumljenca v predkazenskem postopku

POOBLASTILA POLICIJE

* pri nas ima policija v primerih, ko so podani razlogi za sum, precej **široka** in dokaj **nejasna pooblastila**, **brez** **zadostnih kavtel** **in garancij** za osebe, ki so vpletene v kazenski postopek, kar je problematično zlasti takrat, ko policija opravlja dejavnosti po svoji presoji in ne pod vodstvom državnega tožilca
* situacija se ne bi bistveno izboljšala, če bi uvedli stroge kavtele in garancije v predkazenskem postopku, ker bi se policija počutila preveč utesnjeno in bi se pri izvajanju pooblastil približala robu ali pa bi ga celo prestopila
* treba najti neko uravnoteženo ureditev, ki bi v predkazenskem postopku dala policiji dovolj široka pooblastila za učinkovito opravljanje dela in jo obenem omejevati, da ne bo zlorabljala pravic in svoboščin ljudi

PRAVICE OBDOLŽENCA

* obseg pravic obdolženca je sicer širok, vendar je problem, da so pravice osumljenca urejene nesistematično
* ni preprosto ugotoviti, kakšne pravice ima osumljenec in kaj mu je treba zagotoviti, ker so določbe razmetane
* sporno je, da zakon v določbah o predkazenskem postopku ureja pooblastila policije in ne pravic osumljenca
* večina pravic, ki jih zakon zagotavlja pripadejo osumljencu šele na formalnem začetku kazenskega postopka.

**PREGON V PREDKAZENSKEM POSTOPKU**

***I. SPLOŠNO O PREGONU***

* upravičeni tožilec lahko zahteva **začetek kazenskega postopka** *(zahteva za preiskavo)* le pod pogojem, da je podan **utemeljen sum**, da je določena oseba storila kaznivo dejanje
* upravičeni tožilci so: državni tožilec, subsidiarni tožilec in zasebni tožilec
* utemeljeni sum je podan, kadar obstajata določen obseg in kvaliteta dokazov, po katerih je možno z visoko stopnjo verjetnosti sklepati, da je bilo storjeno določeno kaznivo dejanje in da ga je storil določen storilec

***II. DRŽAVNI TOŽILEC***

PREGON PO URADNI DOLŽNOSTI *(45 – 51)*

* državni tožilec je **upravičeni tožilec pri kaznivih dejanjih, ki se preganjajo po uradni dolžnosti**
* po uradni dolžnosti se preganjajo tista kazniva dejanja, ki prizadenejo interes države – teh je kar veliko
* državni tožilec je **specializirani državni organ za kazenski pregon** in pomemben subjekt kazenskega postopka
* v naši ureditvi ni ostre razmejitve med sodno in izvršilno vejo oblasti, zato pravimo, da je državni tožilec **organ sui generis** – ima namreč elemente sodne in izvršilne oblasti
* za državnega tožilca velja tudi **načelo** **legalitete**, ki pomeni, da mora preganjati vsa dejanja, ki imajo znake kaznivega dejanja, nima pravice presojati smiselnosti uvedbe kazenskega postopka *(to bi bilo načelo oportunitete)*
* državni tožilec mora biti **objektiven** in **nepristranski**, enako mora obravnava vse primere
* velja načelo **oficialnosti pregona**, to pomeni, da je pregon v rokah specializiranega organa ki ima za seboj policijo
* državni tožilec v kazenskem postopku **nastopa kot stranka ali kot državni organ** – v predkazenskem postopku nastopa s pozicije državnega organa, v kazenskem postopku pa s pozicije stranke, ki je nasproti obdolžencu
* državni tožilec naj bi bil **dominus litis predkazenskega postopka**, moral bi usmerjati policijo pri njenem delu, vendar zaradi avtonomnega položaja treh protagonistov predkazenskega postopka ni vedno tako
* državni tožilec je **naslovnik kazenske ovadbe** in mora se odločiti, kaj bo z njo naredil – tožilec lahko sprejme ovadbo, odda ovadbo v dopolnitev, zavrže ovadbo

PREGON NA PREDLOG *(52 – 59)*

* za nekatera kazniva dejanja je v KZ določeno, da se **pregon začne na predlog**
* **upravičeni tožilec je** **državni tožilec**, torej gre za kazniva dejanja, ki se preganjajo po uradni dolžnosti, vendar je predlog oškodovanca posebna procesna predpostavka
* državni tožilec se v pregon spusti samo, na predlog oškodovanca, oškodovanec ne sme nasprotovati pregonu
* to je nekakšna srednja pot med pregonom po uradni dolžnosti in pregonom na zasebno tožbo
* rizika preiskovanja ne nosi oškodovanec, ampak država
* predlog je treba podati državnemu tožilcu v 3 mesecih od kar je oškodovanec zvedel za kaznivo dejanje
* predlog mora podati upravičenec, če predlog poda tretja oseba, se šteje da tak predlog ni bil podan
* predlog je **mogoče umakniti do konca glavne obravnave**, po umiku ni mogoče ponovno vložiti predloga
* kako naj **ukrepa državni tožilec** če izve za kaznivo dejanje ali **policija**, če zazna kaznivo dejanje, ki se preganja na predlog, pa **ni podan predlog za pregon**?
* policija sme brez predloga opraviti le tista dejanja, ki ne trpijo odlašanja, drugih dejanj pa ne more opraviti
* če državni tožilec nima predloga, z informacijo o kaznivem dejanju ne more napraviti ničesar, razen tega, da čaka na potek roka *(3 mesece)* in pozove upravičenca naj se izjasni ali podaja predlog ali ne
* če je oškodovanec pasiven, ne policija ne državni tožilec ne moreta ukrepati, kar mu utegne biti v škodo

***III. SUBSIDIARNI TOŽILEC* (60, 61)**

* če se državni tožilec ugotovi, da **ni podlage za pregon kaznivega dejanja**, ki se preganja po uradni dolžnosti ali če državni tožilec **med postopkom odstopi da pregona**, potem **oškodovanec pravico, da vstopi na njegovo mesto kot subsidiarni tožilec**
* **pogoji za nastop subsidiarnega tožilca**
* če državni tožilec odstopi od pregona kaznivega dejanja, ki se preganja po uradni dolžnosti, mora biti oškodovanec v 8 dneh obveščen in poučen o tem, da lahko začne pregon sam
* oškodovanec mora v 8 dneh po prejemu obvestila nadaljevati pregon, ali pa se mora oškodovanec že na glavni obravnavi izjasniti, ali bo nadaljeval pregon
* **subsidiarni tožilec opravlja funkcijo v javnem interesu**, čeprav ga pri tem morda vodijo čisto osebni interesi
* subsidiarna tožba pa **ni mogoča pri kaznivih dejanjih, pri katerih ni oškodovanca**
* državni tožilec lahko do konca glavne obravnave ponovno prevzame pregon od subsidiarnega tožilca – v tem primeru oškodovanec preneha biti tožilec in ponovno zavzame položaj oškodovanca, ki ga je imel prej
* **subsidiarni tožilec** je nekakšen **korektiv odločitve državnega tožilca** – če se državni tožilec v konkretnem primeru odloči, da ni podlage za kazenski pregon, zoper takšno odločitev storilca ni nobenega pravnega sredstva
* vendar je subsidiarna tožba bolj za psihološki korektiv, saj prisili državnega tožilca, da je bolj previden, saj obstaja možnost, da bo na njegovo mesto stopil oškodovanec – zato do subsidiarne tožbe pride zelo redko

***IV. ZASEBNI TOŽILEC* (52 – 59)**

* za nekatera kazniva dejanja je v KZ določeno, da se preganjajo na zasebno tožbo, razmeroma malo jih je
* v teh primerih je **upravičeni tožilec zasebni tožilec** – to je ponavadi oškodovanec, njegov pooblaščenec ali zakoniti zastopnik, skratka posameznik, ki ima interes za preganjanje kaznivega dejanja, ker je bil prizadet s kaznivim dejanjem, ki pa ni velikega pomena, zato mu država prepušča pregon
* pregon na zasebno tožbo je **izjema od načela oficialnosti pregona**, ker ni v rokah specializiranega organa
* zasebni tožilec se za pregon odloča po **načelu opurtunitete**, če se mu zdi smiselno, se spusti v pregon
* v tem primeru **zasebni tožilec sam nosi tveganje preiskovanja** – tveganje procesno in materialno, kajti samo če je kazenski postopek za oškodovanca uspešen, dobi od storilca povrnjene stroške, če pa kazenski postopek ni uspešen bo moral oškodovanec sam plačati stroške postopka, obstaja pa tudi možnost, da ga bo storilec tožil
* **kazenski postopek**, ki teče na zasebno tožbo, je **popolnoma v rokah zasebnega tožilca**
* **zasebni tožilec** **ima** po zakonu **enak položaj kot državni tožilec**, dejansko pa je njegov položaj šibkejši – sam mora zbrati potrebne podatke in dokaze za vložitev zasebne tožbe in sam mora plačati stroške sodnega postopka
* zasebno tožbo je treba vložiti v **treh mesecih** od dneva, ko je upravičenec izvedel za kaznivo dejanje in storilca – prekluzivni rok začne teči v trenutku, ko sta storilcu znani obe dejstvi
* zasebna tožba ne more biti vložena zoper neznanega storilca
* zasebna tožba je obtožni predlog *(v skrajšanem postopku)*, zahteva za preiskavo ali predlog za neposredno obtožnico *(v rednem postopku)*
* zasebno tožbo je **mogoče umakniti do konca glavne obravnave**, po umiku pa je ni več dopustno vložiti
* šteje se da je zasebna tožba umaknjena, če povabljeni zasebni tožilec ne pride na glavno obravnavo, ali če mu ni mogoče vročiti vabila, ker ni sporočil spremembe naslova *(fikcija!)*

***V. OVADBA***

* **ovadba** je informacija državnemu tožilcu, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, ki se preganja po uradni dolžnosti.
* pojem ovadba se **nanaša zgolj na kazniva dejanja, ki se preganjajo po uradni dolžnosti**
* **ovadba nima dokazne vrednosti**, ker gre za informacijo, z njo ni možno dokazati dejstev, ki jih vsebuje
* ovadba se poda **pristojnemu državnemu tožilcu** – on je edini naslovnih ovadbe, ne policija, če je ovadba podana policiji, sodišču ali nepristojnemu državnemu tožilcu, jo morajo odstopiti pristojnemu državnemu tožilcu
* **oblika ovadbe** ni predpisana – lahko se poda pisno ali ustno, zasebno ali uradno, prostovoljno ali obvezno, lahko je podpisana ali anonimna...
* tudi **vsebina ovadbe** načeloma ni določena, razen če gre za uradno ovadbo, ki jo poda policija *(148/6)*
* ovadba **ni procesna predpostavka**, to pomeni, da **ni pogoj za začetek kazenskega postopka**
* državni tožilec mora začeti pregon zoper kazniva dejanja, ki se preganjajo po uradni dolžnosti ne glede na to, na kakšen način je izvedel za kaznivo dejanje, zaradi načela oficialnosti
* ker ovadba ni procesna predpostavka, **umik ovadbe ne vpliva na pregon**, saj lahko poteka tudi brez nje – ko je ovadba enkrat podana in sprožen pregon, ovaditelj z njo ne more več razpolagati
* podana **ovadba** državnega tožilca **ne zavezuje k pregonu**, saj državni tožilec namreč samostojno odloča o pregonu na podlagi strokovnih kriterijev

ODLOČANJE O OVADBI

* vendar pa mora državni tožilec o vsaki ovadbi odločiti *(161)*:
* sprejme ovadbo: vloži zahtevo za preiskavo *(če oceni, da je podan utemeljen sum, da je določena oseba storila kaznivo dejanje, ki se preganja po uradni dolžnosti)* ali vloži neposredno obtožnico
* vrne ovadbo policiji in zahteva njeno dopolnitev: če iz ovadbe ne more presoditi, ali so navedbe verjetne, če ni dovolj dokazov, da bi zahteval preiskavo, če je o kaznivem dejanju izvedel sam, če storilec ni znan *(v tem primeru lahko od preiskovalnega sodnika zahteva, da opravi določena preiskovalna dejanja)*
* zavrže ovadbo: če dejanje ni kaznivo dejanje, ki se preganja po uradni dolžnosti, če so podane okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon, če ni podan utemeljen sum da je storilec storil kaznivo dejanje *(državni tožilec s tem vstopi v sfero odločanja, opustitev ovadbe zaradi pomanjkanja utemeljenega suma je že zelo blizu sodbi sodišča)*

***VI. MEŠANI SISTEM PREGONA***

* pri nas je od leta 1995 dalje v veljavi **mešani sistem pregona**, in sicer **legalitetni pregon pri hujših kaznivih** **dejanjih** in **oportunitetni pregon pri lažjih kaznivih dejanjih**
* do uvedbe mešanega sistema pregona je prišlo zaradi uvedbe novih proce**snih institutov, ki omogočajo državnemu tožilcu, da kazenskega pregona ne sproži**
* podlaga za zavrženje ovadbe je, da je organ pregona ocenil, da pregon ne bi bil smotrn, oportun

PORAVNAVA *(161a)*

* gre za institut iz skupine **procesnopravnih selekcijskih mehanizmov**, o njeni uporabi odloča državni tožilec
* sama poravnava pa je prepuščena neodvisnemu poravnalcu, torej osebi zunaj kazenskega pravosodja
* v poštev pride **pri kaznivih dejanjih iz pristojnosti okrajnega sodišča** *(denarna kazen ali zapor do treh let)*
* obdolženec in oškodovanec morata pristati na uporabo tega instituta
* vsebina poravnave je, da obdolženec in oškodovanec **skleneta sporazum** z medsebojnim popuščanjem
* če je **v predpisanem roku izpolnjen sporazum**, ki je bil dosežen pri poravnavi, se ovadba zavrže
* če pride to zavrženja ovadbe zaradi poravnave, oškodovanec nima pravice do subsidiarnega pregona
* če ne pride do poravnave, državni tožilec sproži pregon
* poravnava pa ni omejena samo na predkazenski postopek, ampak je možna tudi v kazenskem postopku.

POGOJNO ODLOŽENI KAZENSKI PREGON *(162)*

* o uporabi pogojno odloženega pregona odloča državni tožilec in tudi izvaja ga sam
* v poštev pride pri kaznivih dejanjih iz pristojnosti okrajnega sodišča *(denarna kazen ali zapor do treh let)*
* osumljenec in oškodovanec morata pristati na uporabo tega instituta
* vsebina pogojno odloženega kazenskega pregona je, da obdolženec izpolni nalogo, ki mu jo odredi državni tožilec
* če je v predpisanem roku **obdolženec izpolni nalogo**, se ovadba zavrže
* **naloge**: odpraviti ali poravnati škodo, plačati prispevek v korist javne ustanove, v sklad za povračilo škode žrtvam kaznivih dejanj, v dobrodelne namene, opraviti splošno koristno delo, poravnati preživninske obveznosti
* če pride so zavrženja ovadbe, oškodovanec nima pravice do subsidiarnega pregona

DRUGI POGOJI ZA OPUSTITEV PREGONA *(163)*

* državni tožilec lahko odstopi od pregona, če KZ predpisuje, da se sme storilcu kaznivega dejanja kazen odpustiti in državni tožilec glede na konkretne okoliščine oceni, da obsodba brez kazenske sankcije ne bi bila potrebna
* državni tožilec lahko odstopi od pregona, če gre za kaznivo dejanje za katero je predpisana denarna kazen ali kazen zapora do 1 leta, obdolženec pa se kesa in prepreči škodljive posledice ali poravna vso škodo in ko državni tožilec glede na konkretne okoliščine primera oceni, da kazenska sankcija ne bi bila upravičena

***VII. NAČELA PREGONA* (vaje)**

NAĆELO OFICIALNOSTI PREGONA

* državni tožilec mora kot specializiran organ po uradni dolžnosti sprožiti pregon zoper storilca tistega kaznivega dejanja, ki se preganja po uradni
* dolžnosti, po uradni dolžnosti se preganjajo predvsem tista kazniva dejanja, ki prizadevajo interes države
* pregon se sproži neodvisno od tega ali oškodovanec to želi ali ne
* izjeme od oficialnosti pregona:
* *pregon na zasebno tožbo*: pri zasebni tožbi pregona ne sproži državni tožilec ampak zasebni tožilec, gre predvsem za kazniva dejanja, ki prizadenejo samo interese obtoženca, zato je obtožba za ta kazniva dejanja popolnoma prepuščena oškodovancu oz. zasebnemu tožilcu

NAČELO LEGALITETE PREGONA

* državni tožilec mora sprožiti pregon vsakič, ko so izpolnjeni zakonski znaki kaznivega dejanja, ki se preganja po uradni dolžnosti – kriterije za pregon določa zakon
* **izjeme od načela legalitete**: v teh primerih ne pride do pregona po uradni dolžnosti pride, ker državni tožilec smatra, da je to z javnega stališča ni smotrno preganjati, ni oportuno – gre torej za oportunitetno načelo
* če je kazenski pregon vezan na dovoljenje: državni tožilec bo smel preganjati le, če bo dobil dovoljenje za pregon, to velja pri kaznivih dejanjih zoper tujce in tuje države, ko je sporen interes naše države
* če ima storilec kaznivega dejanja imuniteto: tisti, ki imajo imuniteto ne morejo biti preganjani
* če gre za mladoletnika, ki je storil lažje kaznivo dejanje: nima smisla začeti postopka proti mladoletniku, ker bi bilo od tega več škode kot koristi, zato velja kombinirani pregon, namen je namreč vzgajati, zato ima državni tožilec diskrecijsko pravico, da pregona ne sproži, če meni da to ni potrebno.

**PREISKOVALNI SODNIK V PREDKAZENSKEM POSTOPKU**

***I. FUNKCIJE PREISKOVALNEGA SODNIKA***

* tretji protagonist v predkazenskem postopku je preiskovalni sodnik, ki ima dve pomembni funkciji:
* 1. funkcija: preiskovalni sodnik odloča o posegih v pravice in svoboščine udeležencev kazenskega postopka, zlasti osumljenca, vedno bolj postaja sodnik garant
* 2. funkcija: preiskovalni sodnik se ukvarja z zavarovanjem dokazov, zavaruje in izvaja predvsem dokaze, ki so v nadaljevanju postopka težko izvedljivi in dokazljivi – zaslišuje osumljenca in priče, opravi ogled in ga vodi, imenuje izvedence, odredi obdukcijo, ekshumacijo, prikrite preiskovalne ukrepe

***II. PROBLEMI PREISKOVALNEGA SODNIKA***

* problem je, da sta **ti dve funkciji** preiskovalnega sodnika enostavno **nezdružljivi**
* ko zavaruje in izvaja dokaze, deluje kot preiskovalni sodnik, **naslednik inkvirenta**, ko pa odloča o posegih v človekove pravice in svoboščine deluje kot **sodnik garant**
* drugi problem je, da **pristojnosti, pravice in dolžnosti** državnega tožilca, policije in preiskovalnega sodnika **niso dovolj natančno opredeljene** in **posegajo ena v drugo**
* **policija** rada **angažira preiskovalnega sodnika**, da zavaruje dokaze, saj s tem lahko preko preiskovalnega sodnika **pripelje svoja dejanja v dokazni postopek**, čeprav sploh še ne ve ali bo državni tožilec sprožil pregon
* ta "naveza" pa izpušča državnega tožilca, ki bi moral biti dominus litis predkazenskega postopka
* vse to je posledica stroge delitve in avtonomnosti treh protagonistov predkazenskega postopka
* rešitev tega problema bi bila, da bi bila **policija sicer avtonomna**, ampak **pod kontrolo državnega tožilca** in da bi se na preiskovalnega sodnika lahko obračala samo preko državnega tožilca, ki bi odločil ali je to potrebno *(takšna pravilna ureditev je pri prikritih preiskovalnih ukrepih)*
* policija ne sme sama neposredno angažirati preiskovalnega sodnika, ker to ni v skladu z delitvijo oblasti
* sodna oblast mora reagirati na akcijo

***III. OMEJEVALNI UKREPI***

SPLOŠNO O OMEJEVALNIH UKREPIH

* preiskovalni sodnik lahko v predkazenskem postopku **odredi omejevalne ukrepe**
* omejevalni ukrepiso **začasni prisilni ukrepi zoper domnevnega storilca kaznivega dejanja**, ki ga omejujejo v njegovih pravicah in svoboščinah, še preden je bil obsojen s pravnomočno sodbo
* sodišče jih sme uporabiti, da bi z njimi odpravilo nevarnost, ki jo domnevni storilec predstavlja za izvedbo kazenskega postopka ali za varnost ljudi
* iz zakona bi moralo biti razvidno, kaj je možno ukreniti zoper obdolženca pred pravnomočno sodbo in pod kakšnimi pogoji – zato bi moral biti **natančno opredeljen dokazni standard**, ki mora biti podan, da bo **osnovno načelo omejevalnih ukrepov** pa je, da moramo vedno uporabiti milejši ukrep s katerim lahko dosežemo enak učinek
* omejevalni ukrepi so v različnih medsebojnih razmerjih – nekateri se lahko med seboj nadomeščajo, nekateri se prekrivajo, ali deloma prepletajo, nekatere je mogoče kumulirati, eni delujejo v širokem drugi v ozkem spektru...
* omejevalni ukrep zakonit *(v ZKP ni tako, dokazni standard je določen samo za pripor)*

UREDITEV OMEJEVALNIIH UKREPOV V ZAKONU

* zakon na enem mestu sistematično ureja širši sklop ukrepov, ki ustrezajo definiciji omejevalnih ukrepov, gre za cel katalog omejevalnih ukrepov, to povečuje njihovo jasnost in določnost
* omejevalni ukrepi niso urejeni na enem mestu, ampak so raztreseni po celem zakonu *(tako je pri nas)*

TRAJANJE OMEJEVALNIH UKREPOV

* **trajanje omejevalnih ukrepov** je različno – nekateri trajajo do pravnomočnosti sodbe, nekateri se potegnejo čez pravnomočnost sodbe in se spremenijo v:
* ukrep, ki naj zagotovi učinkovitost kazenske sankcije *(varščina preneha šele, ko obsojenec nastopi kazen),*
* kazensko sankcijo samo *(začasni odvzem vozniškega dovoljenja, začasni odvzem predmetov),*
* druge končne odločitve sodišča *(zavarovanje premoženjskopravnega zahtevka, odvzem protipravne premoženjske koristi)*
* zaradi teh značilnosti imajo omejevalni ukrepi tudi učinke, ki naj zagotavljajo učinkovitost kazenskih sankcij in kazenskega pravosodja

ODLOČANJE O OMEJEVALNIH UKREPIH

* **odločanje o omejevalnih ukrepih** – omejevalne ukrepe se odredi preiskovalni sodnik na predlog državnega tožilca, sodišče ne more po uradni dolžnosti poseči po omejevalnih ukrepih, razen če gre za ukrepe, pri katerih se utrjuje avtoriteta sodišča, ki bi bila sicer prizadeta, pri vseh drugih ukrepih pa bi bilo v nasprotju s položajem in funkcijo sodišča, če bi odločalo o uporabi omejevalnih ukrepov
* ukrep se odpravi po uradni dolžnosti, ko so za to podani razlogi

DELITEV OMEJEVALNIH UKREPOV

* **osebni, personalni omejevalni ukrepi**: ukrepi, ki neposredno prizadevajo osebnost obdolženca, zlasti njegovo osebno svobodo, svobodo gibanja
* prisilni omejevalni ukrepi: pripor, hišni pripor, prepoved približevanja, obvezno javljanje na policijski postaji, prepoved zapustitve države
* prepovedni omejevalni ukrepi: začasni odvzem vozniškega dovoljenja *(drugod sem spada še začasna prepoved opravljanja določenega dela ali poklica, tudi odvzem roditeljske pravice)*
* **stvarni, realni omejevalni ukrepi**: ukrepi, ki posegajo v premoženje obdolženca
* prepoved uporabe koristi in kaznivega dejanja, prepoved uničenja predmetov kaznivega dejanja, zavarovanje premoženjskopravnega zahtevka, začasen poseg na celotno premoženje obdolženca, če ni mogoče ugotoviti, kateri dej premoženja je bil pridobljen s kaznivim dejanjem *(zelo sporen ukrep)*

***IV. UREDITEV OMEJEVALNIH UKREPOV V ZKP***

* pri nas omejevalni ukrepi niso urejeni v na enem mestu in njihova ureditev nekonsistentna
* za večino ukrepov ni jasno določeno v kakšnem postopku se o njih odloča, predvidene so različne vrste odločb, pravica do pritožbe pogosto ni zagotovljena, o njihovem trajanju zakon ne pove ničesar...

VABILO *(193)*

* vabilo je ukrep, s katerim se poziva osebe, ki se morajo biti prisotne v kazenskem postopku
* vabilo **ni omejevalni ali prisilni ukrep** – njegova uvrstitev med omejevalne ukrepe v ZKP je strokovna napaka, ker se omejevalni ukrepi nanašajo le na obdolženca *(poleg obdolženca se vabi se vse udeležence v postopku!)*
* vabilo je oblika komuniciranja med sodiščem in vabljeno osebo.

PRISILNA PRIVEDBA *(194)*

* tudi za prisilno privedbo je **sporno, ali jo lahko štejemo za omejevalni ukrep**, ker jo je mogoče odrediti tudi za druge udeležence kazenskega postopka, ne samo za obdolženca
* prisilna privedba je **sankcija zoper nediscipliniranega udeleženca v postopku**
* **odredi se z odredbo**, zoper katero ni možno pravno sredstvo *(kar je sporno glede na to, da se s prisilno privedbo vsaj za kratek čas omeji svoboda gibanja privedene osebe ter se tako poseže v njene pravice in svoboščine)*
* **prisilno privedbo lahko odredijo**: preiskovalni sodnik, sodeči sodnik posameznik, policija
* prisilna privedba obdolženca se lahko odredi v 3 primerih: če je izdan sklep o priporu, če obdolženec ni prišel in svojega izostanka ni opravičil, če obdolžencu ni bilo možno vročiti vabila in je iz okoliščin jasno, da se izmika
* odredbo za prisilno privedbo izvrši policija

OBLJUBA OBDOLŽENCA, DA NE BO ZAPUSTIL PREBIVALIŠČA *(195)*

* ta omejevalni ukrep zagotavlja procesnim organom, da jim bo obdolženec vsak čas na voljo
* obdolženec ustno obljubi, da se ne bo skrival in da ne bo zapuščal prebivališča brez dovoljenja sodišča
* ukrep je mogoče **izreči** samo s **sodno odločbo**, zoper katero ima obdolženec pravico do pritožbe.
* ukrep se izreče, če obstaja realna bojazen, da se bo obdolženec skril, da bo pobegnil ali da bo odšel v tujino
* če obdolženec prekrši obljubo, se zoper njega lahko odredi pripor

ODVZEM POTNE LISTINE *(195)*

* ta ukrep ZKP obravnava skopa z obljubo o nezapustitvi prebivališča, čeprav bi lahko bil samostojen ukrep
* ko obdolženec obljubi, da ne bo zapuščal prebivališča, se mu lahko začasno odvzame potni list
* z ukrepom hoče sodišče obdolžencu preprečiti, da bi odšel v tujino in s tem oviral kazenski postopek
* obdolženec se lahko na sklep o odvzemu potne listine pritoži, vendar pritožba ne zadrži izvršitve

PREPOVED PRIBLIŽEVANJA DOLOČENEMU KRAJU ALI OSEBI *(195a)*

* ta ukrep pomeni poseg v svobodo gibanja
* sodišče ga izreče, če so podane okoliščine, ki kažejo na nevarnost, da bo obdolženec oviral kazenski postopek
* sodišče odredi minimalno razdaljo, ki se je mora obdolženec držati, sicer se zoper njega odredi pripor
* sklep se izreče na predlog tožilca po postopku za odločanje o priporu – po opravljenem kontradiktornem naroku
* sklep mora vsebovati utemeljeni sum in biti obrazložen

JAVLJANJE NA POLICIJSKI POSTAJI *(195b)*

* tudi ta ukrep pomeni poseg v svobodo gibanja
* ta ukrep se izreče, če obstaja realna bojazen, da se bo obdolženec skril, pobegnil ali odšel v tujino
* sodišče s sklepom odloči, da se mora obdolženec vsak dan ali občasno javljati na policijski postaji
* če se ne javlja na postaji, se zoper njega odredi pripor
* sklep se izreče na predlog tožilca po postopku za odločanje o priporu – po opravljenem kontradiktornem naroku
* sklep mora vsebovati utemeljeni sum in biti obrazložen

VARŠČINA *(196)*

* varščina je namenjena zagotavljanju navzočnosti obdolženca v kazenskem postopku
* mišljena je kot nadomestni ukrep za pripor zaradi begosumnosti ali ponovitvene nevarnosti
* z razlago zakona lahko sklepamo, da je za odločanje o varščini potreben kontradiktoren narok, na katerem je treba razpravljati tudi o višini varščine

HIŠNI PRIPOR *(199a)*

* nov omejevalni ukrep, s katerim se poseže v prostost obdolženca, vendar ne tako hudo kot pri priporu
* ta ukrep je precej prilagodljiv, zato ga mora sodišče napolniti z vsebino, ki je prilagojena obravnavanemu primeru
* hišni pripor se odredi, če obstajajo razlogi za pripor, vendar pripor ni neizogibno potreben za varnost ljudi ali potek postopka – obdolženec se ne sme iz poslopja, v katerem stalno ali začasno prebiva
* sodišče odredi hišni pripor na predlog tožilca, po postopku, ki je določen za odločanje o priporu, torej na kontradiktornem naroku, zanj je potreben enak dokazni standard kot za pripor
* pred vložitvijo obtožnice odloča o podaljšanju hišnega pripora zunajobravnavni senat na predlog preiskovalnega sodnika ali državnega tožilca

PRIPOR *(201 – 213d)*

* ukrep, ki najgloblje posega v pravice in svoboščine domnevnega storilca kaznivega dejanja pred obsodilno sodbo

**USTAVNI TEMELJI PRIPORA** *(20)*

* osebo se sme pripreti samo **na podlagi odločbe sodišča**
* za osebo, zoper katero se odredi pripor **mora obstajati utemeljen sum, da je storila kaznivo dejanje**
* pripor je dopusten samo, kadar je to **neogibno potrebno za potek kazenskega postopka ali za varnost ljudi**
* v 24 urah po priporu mora biti priprtemu vročena pisna, obrazložena odločba, priprti ima pravico do pritožbe
* pripor sme trajati največ tri mesece, Vrhovno sodišče sme pripor podaljšati še za nadaljnje tri mesece – če do izteka teh rokov obtožnica ni vložena, se obdolženca izpusti

**PRIPORNI RAZLOGI**

* pripor je možen *(fakultativen, ne obligatoren)* če obstaja **utemeljen sum, da je določena oseba storila kaznivo dejanje** in če so **kumulativno podani priporni razlogi**
* naš zakon pozna **tri priporne razloge**, ki jih mora sodišče ugotoviti, utemeljiti na konkretnih okoliščinah in opisati v odločbi o priporu *(obrazložitev je bistvena za učinkovito varstvo v pritožbenem postopku)*
* **begosumnost** *(201/1-1)*:
* če se oseba skriva, če ni mogoče ugotoviti njene istovetnosti ali če obstaja nevarnost, da bo pobegnila
* s priporom omogoči izvedba kazenskega postopka, sicer bi se mu obdolženec z begom ali skrivanjem izognil
* če je pripor odrejen zato, ker ni mogoče ugotoviti istovetnosti osebe, sme trajati toliko časa, dokler istovetnost ni ugotovljena
* **koluzijska nevarnost** *(201/1-2)*:
* če obstaja nevarnost da bo oseba vplivala na dokaze
* materialna koluzija: če oseba skuša vplivati na materialne dokaze
* personalna koluzija: če oseba vpliva na priče, udeležence ali prikrivalci
* koluzija je lahko priporni razlog ves čas trajanja kazenskega postopka, ampak samo do trenutka, dokler niso bili zagotovljeni dokazi, ki bi bili lahko prizadeti z obdolženčevo aktivnostjo
* **ponovitvena nevarnost** *(201/1-3)*:
* je najbolj sporen priporni razlog – pripor tako ali tako prizadenejo obdolženca še preden je ugotovljena njegova krivda, pri ponovitveni nevarnosti pa ga dokončno zanikamo njegovo domnevo nedolžnosti, saj ga pripremo ga zato, da ne bi storil novega kaznivega dejanja, pripremo ga zaradi dejanja, ki ga sploh še ni storil

**POSTOPEK ODLOČANJA O PRIPORU**

* ZKP izhaja iz predpostavke, da je v času odločanja o priporu, obdolženec že v policijskem priporu , saj verjetno nima interesa, da bi prišel na narok v katerem se odloča o odvzemu njegove prostosti
* policija pripelje obdolženca k preiskovalnemu sodniku, ki ga mora **poučiti o pravicah v skladu** s 4. členom
* preiskovalni sodnik mora obdolženca **čim prej zaslišati**, če ga ne more takoj zaslišati s **sklepom odredi sodno** **pridržanje**, ki sme trajati največ 48 ur
* zoper sklep o sodnem pridržanju je **mogoča pritožba**, o kateri odloča zunajobravnavni senat v 48 urah
* v 48 urah odkar mu je bil obdolženec pripeljan, mora preiskovalni sodnik **določiti kontradiktorni narok** *(pri nas imamo sistem predhodne kontradiktornosti, narok se mora izpeljati preden se odloči o pripru)*
* zasliši osumljenca
* po zaslišanju mora državni tožilec izjaviti, ali bo zahteval uvedbo kazenskega postopka in predlagal pripor, tožilec mora svoj predlog mora tudi obrazložiti *(pripor se odredi na predlog tožilca, ne sodišča!!!)*
* obramba pa ima možnost, da odgovori na tožilčeve navedbe in se jim upre, zato mora osumljenec nujno imeti zagovornika ves čas dokler traja pripor in odločanje o priporu
* po opravljenem kontradiktornem naroku preiskovalni sodnik **odloči o priporu**:
* preiskovalni sodnik odredi pripor in izda sklep o priporu: priprti se lahko pritoži v roku 24 ur, pritožba ne zadrži izvršitve sklepa, o pritožbi odloča zunajobravnavni senat v 48 urah.
* preiskovalni sodnik ne odredi pripora, o priporu odloča še zunajobravnavni senat:
* *zunajobravnavni senat odredi pripor in izda sklep o priporu* – priprti se lahko pritoži v roku 24 ur, pritožba ne zadrži izvršitve sklepa
* *zunajobravnavni senat ne odredi pripora*
* ko državni tožilec izve, da je bil odrejen pripor, mora v 48 urah vložiti pisno zahtevo za uvedbo kazenskega postopka *(preiskave)*, če ne preiskovalni sodnik pripor odpravi in priprtega izpusti

**ODLOČBA OZ. SKLEP O PRIPORU**

* sklep o priporu mora vsebovati *(202/2)*:
* ime in priimek osebe, ki ji je vzeta prostost
* natančno določeno kaznivo dejanje gre, zaradi katerega je odrejen pripor
* zakonski razlogi za pripor
* pouk o pravici do pritožbe
* navedena morajo biti odločilna dejstva, ki so bila pomembna za odreditev pripora *(razlogi za utemeljen sum, obrazložitev pripornih razlogov, navesti zakaj je pripor neizogibno potreben)*

**TRAJANJE PRIPORA**

* **do vložitve obtožnice** *(predkazenski postopek in preiskava)* lahko traja pripor **največ 6 mesecev**, če do izteka tega roka ni vložena obtožnica, se pripor odpravi in obdolženec izpusti – kako pridemo do teh 6 mesecev:
* po sklepu o priporu preiskovalnega sodnika, sme biti obdolženec v priporu največ 1 mesec
* zunajobravnavi senat lahko sme pripor podaljšati še za dodatna 2 meseca
* senat vrhovnega sodišča sme pripor podaljšati še za dodatne 3 mesece, če gre za kaznivo dejanje, za katero je predpisana kazen nad 5 let zapora
* **po vložitvi obtožnice** do konca glavne obravnave sme senat sodečega sodišča odpraviti ali podaljšati pripor – tak pripor lahko traja **največ 2 leti**, če v tem roku obdolžencu ni izrečena obsodilna sodba, se pripor odpravi, obdolženec pa izpusti
* zoper sklep o odreditvi pripora se sme priprti pritožiti v 24 urah, vendar pritožba ne zadrži izvajanja pripora
* o pritožbi odloča višje sodišče v 48 urah
* senat mora po preteku 2 mesecev od zadnjega sklepa o priporu preizkusiti, ali so še podani razlogi a pripor in izdati sklep, s katerim pripor podaljša ali odpravi – zoper tak sklep ni pritožbe

***V. PRAVICE OBDOLŽENCA OB ODVZEMU PROSTOSTI V ZKP***

* pravice v smislu miranda rights so navedene v sklopu temeljnih načel v 4. členu ZKP
* vendar to niso pravice, ki jih ima obdolženec ob zaslišanju, ampak ob odvzemu prostosti
* oseba kateri je vzeta prostost, mora biti takoj obveščena o razlogih za odvzem prostosti
* oseba ni dolžna ničesar izjaviti – torej ima pravico do molka
* oseba ima pravico do zagovornika od odvzema prostosti dalje
* če si oseba ne more zagotoviti zagovornika, mu ga postavi država, če je to v interesu pravičnosti
* če oseba želi, se o odvzemu prostosti obvesti njene najbližje *(tega miranda nima)*
* pri nas izjave, dane v predkazenskem postopku nimajo dokazne vrednostni na glavni obravnavi, zato je čudno, da osebam dajemo te pravice – s tem ZKP kaže, da se dejansko kazenski postopek začne že z odvzemom prostosti *(osredotočanje preiskave)* in ne šele s preiskavo, ko se kazenski postopek tudi formalno začne

**PREISKAVA (167. – 191. člen)**

***I. ZAČETEK KAZENSKEGA POSTOPKA***

* kazenski postopek se lahko začne le, če njegovo **uvedbo zahteva upravičeni tožilec** *(načelo akuzatornosti)*
* **redni kazenski postopek** pred okrožnim sodiščem **se začne**:
* z zahtevo za uvedbo preiskave
* z vložitvijo neposredne obtožnice
* z vložitvijo zasebne tožbe, če gre za zasebnega tožilca

***II. SPLOŠNO O PREISKAVI***

* preiskava je zamišljena kot **prva in obvezna faza rednega kazenskega postopka** pred okrožnim sodiščem
* preiskava je obvezna za kazniva dejanja s predpisano kaznijo nad 5 let zapora, državni tožilec lahko za ta dejanja vloži neposredno obtožnico le s soglasjem preiskovalnega sodnika
* preiskava je fakultativna za kazniva dejanja s predpisano kaznijo od 3 do 5 let zapora, državni tožilec lahko za ta dejanja vloži neposredno obtožnico brez soglasja preiskovalnega sodnika
* preiskava je neko **pripravljalno fazo** za glavni kazenski postopek
* dominus litis preiskave je **preiskovalni sodnik**
* preiskava je **najbolj značilni institut inkvizitornega postopka**, ki so ga prevzeli mešani postopki
* pogoj za uvedbo preiskave je **utemeljen sum** – preiskava se lahko začne na zahtevo upravičenega tožilca zoper določeno osebo, če je utemeljen sum, da je storila kaznivo dejanje *(167/1)*
* utemeljeni sum, ki se zahteva za preiskavo, preprečuje neutemeljeno preiskovanje
* v preiskavi se preverja utemeljenost suma, da je določena oseba storila kaznivo dejanje
* preiskava **ni javna**, kar je sicer tipično za inkvizitorne postopke
* pri preiskavi so **lahko prisotne stranke**, kar je kontradiktorni dodatek k preiskavi

***III. NAMEN PREISKAVE***

* **namen preiskave je v zakonu jasno določen** *(167/2)*:
* zbiranje dokazov in podatkov, ki so potrebni za odločitev, ali naj se vloži obtožnica ali naj se postopek ustavi
* zbiranje dokazov, za katere obstaja nevarnost, da jih na glavni obravnavi ne bo mogoče ponoviti
* zbiranje drugih dokazov, ki utegnejo biti koristni za postopek in je smotrno da se izvedejo
* preiskava je namenjena **preizkusu utemeljenosti kazenskega pregona**
* v njej se zbere le toliko dokazov o kaznivem dejanju in storilcu, da se lahko presodi, naj se kazenski postopek nadaljuje ali ne

***IV. ZAČETEK PREISKAVE***

ZAHTEVA ZA PREISKAVO

* preiskava se začne **na zahtevo upravičenega tožilca** – s tem se tudi formalno začne kazenski postopek
* **zahteva za preiskavo** mora biti po vsebinski in formalni plati opremljena s takšnimi podatki ali dokazi, da omogoča preiskovalnemu sodniku odločitev brez dodatnih poizvedb
* **v zahtevi za preiskavo je treba navesti** *(168/3)*:
* osebo zoper katero se zahteva preiskava *(preiskava zoper neznanega storilca ni mogoča)*
* opis kaznivega dejanja
* pravna kavalifikacija dejanja
* okoliščine iz katerih izhaja utemeljenost suma
* že zbrane dokaze
* **v zahtevi tožilec predlaga**
* katere posamezne okoliščine naj se raziščejo
* katera preiskovalna dejanja naj se opravijo
* o kakšnih vprašanjih naj se zaslišijo posamezne osebe
* naj se zoper osebo, za katero se zahteva preiskava, odredi pripor *(fakultativno)*
* poleg tega državni tožilec pošlje preiskovalnemu sodniku **kazensko ovadbo**, **spise**, **zapisnike o opravljenih** **dejanjih** in vse **predmete, ki utegnejo biti dokaz** *(168/4)*

ODLOČANJE O UVEDBI PREISKAVE

* o **uvedbi preiskave odloča preiskovalni sodnik** na zahtevo upravičenega tožilca, ne sme pa na lastno pobudo
* preden preiskovalni sodnik odloči o preiskavi, mora zaslišati osebo, zoper katero se zahteva uvedba preiskave
* **če se preiskovalni sodnik strinja z zahtevo** izda sklep o preiskavi – zoper sklep o preiskavi se obdolženec lahko pritoži, o pritožbi odloča zunajobravnavni senat v 48 urah, pritožba ne zadrži izvršitve sklepa *(169)*
* **če se preiskovalni sodnik ne strinja z zahtevo**, o uvedbi preiskave odloča zunajobravnavni senat – zoper odločitev senata je možna pritožba v 48 urah, pritožba ne zadrži izvršitve sklepa *(169)*
* po ZKP lahko preiskovalni sodnik pred uvedbo preiskave določi tudi **preiskovalni narok**, na katerem se državni tožilec in preiskovanec ustno izjavita o okoliščinah, ki so lahko pomembne za odločitev o uvedbi preiskave tožilec lahko spremeni ali dopolni zahtevo za preiskavo ali pa predlaga postopek po neposredni obtožnici: s tem se je mogoče izogniti preiskavi, jo omejiti, prilagoditi ali skrajšati – v praksi nikoli ni zaživel

***V. RAZŠIRITEV IN DOPOLNITEV PREISKAVE***

* preiskovalni sodnik opravi preiskavo le glede tistega kaznivega dejanja in tiste osebe, na katero se nanaša sklep o uvedbi preiskave *(načelo akuzatornosti)*
* med preiskavo pa se lahko pokaže, da jo je treba razširiti še na druga kazniva dejanja in druge osebe
* o nastalem položaju preiskovani sodnik obvesti upravičenega tožilca
* upravičeni tožilec nato poda **zahtevo za razširitev preiskave**, ki se obravnava enako kot zahteva za preiskavo
* **razširitev preiskave je treba ločevati od dopolnitve**
* **dopolnitev preiskave** daje upravičenemu tožilcu možnost, da **vpliva na poglobljenost preiskave**, tako da zahteva dopolnitev med njenim izvajanje

***VI. KONEC PREISKAVE***

REDNI KONEC PREISKAVE

* preiskovalni sodnik konča preiskavo, ko spozna da je stanje stvari dovolj razjasnjeno, da se bo upravičeni tožilec lahko odločil, ali naj odstopi od pregona ali naj vloži obtožnico *(184/1)*
* preiskovalni sodnik pošlje spise upravičenemu tožilcu
* upravičeni tožilec mora v 15 dneh predlagati dopolnitev preiskave, vložiti obtožnico ali pa odstopiti od pregona
* ta rok se sme na predlog senata podaljšati, ampak samo državnemu tožilcu *(184/2)*
* če preiskava ni končana v 6 mesecih, mora preiskovalni sodnik obvestiti predsednika sodišča, zakaj preiskava še ni končana – predsednik sodišča mora ukreniti vse, da se preiskava čim prej konca *(185)*.

USTAVITEV PREISKAVE

**USTAVITEV PREISKAVE, KER TOŽILEC ODSTOPI OD PREGONA**

* preiskava se lahko konča predčasno, če **upravičeni** **tožilec odstopi od pregona**
* **preiskovalni sodnik s sklepom ustavi preiskavo**, ne glede na to kakšna je njegova ocena zadeve – mora ustaviti preiskavo, ker ne obstaja več tožilčeva zahteva za pregon *(načelo akuzatornosti)*
* tožilec ni dolžan navajati razlogov za odstop od pregona
* če državni tožilec odstopi od pregona, lahko pregon nadaljuje oškodovanec kot subsidiarni tožilec *(180/1)*
* če pride preiskovalni sodnik so spoznanja, da so podani razlogi za ustavitev postopka, sam ne more končati preiskave, lahko pa tožilca obvesti o svojem spoznanju in zahteva od tožilca na odstopi od preiskave

**USTAVITEV PREISKAVE PO URADNI DOLŽNOSTI**

* **zunajobravnavni senat lahko po uradni dolžnosti ustavi preiskavo**, ko odloča o kateremkoli vprašanju med preiskavo in ugotovi *(181/1)*
* da dejanje, za katerega je obdolženec obdolžen, ni kaznivo dejanje
* da so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost obdolženca pa ni pogojev za varnostne ukrepe
* da so podane okoliščine ki izključujejo kazenski pregon *(kazenski pregon zastara, amnestija, pomilostitev...)*
* da ni dokazov, da je obdolženec storil kaznivo dejanje
* o ustavitvi preiskave mora zunajobravnavni senat izdati sklep

**SKLEP O USTAVITVI PREISKAVE**

* preiskava se ustavi:
* s sklepom preiskovalnega sodnika, ker tožilec odstopi od pregona
* s sklepom zunajobravnavnega senata, po uradni dolžnosti
* sklep o ustavitvi preiskave se pošlje državnemu tožilcu, obdolžencu in oškodovancu
* priprtega obdolženca je treba izpustiti iz pripora takoj po sprejemu sklepa
* zoper sklep preiskovalnega sodnika, ni možna pritožba.
* zoper sklep zunajobravnavnega senata se lahko pritožita državni tožilec in oškodovanec

PREKINITEV PREISKAVE

* preiskava se prekine, če se v zvezi z obdolžencem **pojavijo ovire ali motnje**, ki **začasno** **preprečujejo** **pregon**
* preiskavo prekine **preiskovalni sodnik s sklepom**
* gre za primere, ko obdolženec duševno ali telesno zboli, je na begu, ali so podane druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon
* pred prekinitvijo mora preiskovalni sodnik zbrati vse dokaze o kaznivem dejanju in kazenski odgovornosti
* ko prenehajo ovite, ki so povzročile prekinitev, se preiskava nadaljuje – o nadaljevanju ni potrebno izdati sklepa

***VII. SUBJEKTI V PREISKAVI***

1. VLOGA PREISKOVALNEGA SODNIKA V PREISKAVI

* preiskovalni sodnik je **dominus litis preiskave**
* preiskovalni sodnik izvaja preiskavo **po lastnem preudarku**, tako kakor se njemu zdi najbolj prav in primerno, lahko pa opravi **nekatera preiskovalna dejanja na predlog strank**
* **tipična preiskovalna dejanja, ki se opravljajo v preiskavi**: zaslišanje obdolženca, zaslišanje prič, ogled, pridobivanje izvedenskih mnenj, hišna in osebna preiskava, zaseg predmetov, pregled in raztelešenje trupla, izkop trupla, telesni pregled obdolženca ali drugih oseb, odvzem krvi, odvzem prstnih odtisov...
* preiskovalni sodnik večinoma **sam neposredno izvaja preiskavo** *(171/1)*, nekatera preiskovalna dejanja pa lahko zaupa drugim organom, v mejah ki jih določa ZKP
* preiskovalni sodnik lahko **policiji prepusti izvedbo nekaterih preiskovalnih dejanj**, ki jih je sam odredil *(hišna preiskava, osebna preiskava, zaseg predmetov, fotografiranje, jemanje prstnih odtisov)*, sicer pa je sodelovanje policije v preiskavi omejeno na tehnično pomoč *(172/3, 172/4)*.
* preiskovalni sodnik je na nek način kontaminiran, ker uvede preiskavo samo, če je podan utemeljen sum – začne preiskovati zadevo s predpostavko krivde

2. VLOGA OSTALIH SUBJEKTOV V PREISKAVI

**NAVZOČNOST STRANK V PREISKAVI**

* zakon se trudi, da bi strankama omogočil aktivno udeležbo v preiskavi.
* stranke, zagovornik in včasih tudi oškodovanec so lahko **navzoči pri preiskovalnih dejanjih**, če pa ne pridejo, lahko preiskovalni sodnik preiskovalno dejanje opravi brez njihove navzočnosti:
* pri zaslišanju obdolženca: zagovornik in državni tožilec, v nekaterih primerih je njuna navzočnost obvezna
* pri zaslišanju prič: državni tožilec, obdolženec in zagovornik, obdolženec se lahko odstrani če priča želi
* pri zaslišanju izvedencev in pri ogledu: državni tožilec, obdolženec, zagovornik in oškodovanec
* pri hišni preiskavi: državni tožilec in zagovornik

**PREDLOGI STRANK MED PREISKAVO**

* **tožilec** že v zahtevi za preiskavo predlaga, katere okoliščine naj se raziščejo in katera dejanja naj se opravijo
* **obdolženec** oz. njegov **zagovornik** in **oškodovanec** pa lahko med preiskavo predlagajo preiskovalnemu sodniku, naj opravi posamezna preiskovalna dejanja, od katerih pričakujejo korist za lastne interese v postopku
* če se preiskovalni sodnik s predlogom ne strinja, zahteva, naj o njem odloči zunajobravnavni senat

**PREGLED SPISOV IN DOKAZNEGA MATERIALA**

* stranke in oškodovanec lahko med preiskavo pregledajo spise in si ogledajo dokazne predmete
* ta pravica se jim lahko odreče zaradi razlogov varnosti ali obrambe države *(v tem primeru lahko pregleda spise in si ogleda dokazne predmete le državni tožilec – njemu ni možno odreči pregleda spisov in ogleda predmetov)*
* zakon določa celo, da sme preiskovalni sodnik med preiskavo pozvati stranki, naj se seznanita z izvedenimi dokazi in podata predloge za izvedbo novih dokazov – to se redno uporablja, vendar bi bilo koristno za tehnično izvedbo preiskave in za razčiščevanje spornih vsebinskih vprašanj

**HIŠNA PREISKAVA**

***I. POJEM HIŠNE PREISKAVE***

* hišna preiskava je po odvzemu prostosti **najhujši poseg v človekove pravice**
* gre za poseg v ustavno **invaziven poseg v ustavno pravico** nedotakljivosti stanovanja, **še preden je izrečena pravnomočna sodba**, zaradi interesov kazenskega pravosodja
* **hišna preiskava** je preiskava stanovanja in drugih prostorov obdolženca ali drugih oseb ter stvari v teh prostorih *(omare, postelje, obleke, vreče, predali...)*

***II. POGOJI ZA HIŠNO PREISKAVO***

* hišna preiskava se lahko opravi samo na podlagi **obrazložene pisne odredbe sodišča** *(formalni pogoj)*
* v odredbi je treba navesti razloge za hišno preiskavo, vendar se obrazložitev ne nanaša na utemeljen sum, ampak na razloge za sum, teh pa ni težko obrazložiti *(dovolj je da policist sumi, da lahko najde dokaze, sumi pa lahko vedno, to pomeni, da lahko kadarkoli dobi odredbo za hišno preiskavo)*
* **sodišče odredi hišno preiskavo, če je verjetno** *(materialni pogoj)*:
* da bo mogoče pri hišni preiskavi obdolženca prijeti
* da se bodo pri hišni preiskavi odkrili sledovi kaznivega dejanja
* da se bodo pri hišni preiskavi našli pomembni predmeti za kazenski postopek
* **problem**: termin "verjetnost" je presplošen pojem, ne določa stopnje verjetnosti storjenega kaznivega dejanja, je presplošne dokazni standard – dejansko pomeni razloge za sum, kar pa je zelo nizek dokazni standard za tako hud poseg v človekove pravice, poleg tega pa na lahko hišna preiskava pripelje do dokazov, ki jih je mogoče uporabiti v kazenskem postopku – na tem mestu bi pričakovali vsaj utemeljeni sum
* termin verjetnost se uporablja zato, ker je hišno preiskavo mogoče izvesti že v predkazenskem postopku, kjer pa utemeljeni sum formalno še ni podan – to nam poruši celo shemo, ker nimamo varovalke utemeljenega suma

***III. POTEK HIŠNE PREISKAVE***

* hišna preiskava se najpogosteje opravi v predkazenskem postopku, redkeje v preiskavi
* najprej je treba na podlagi verjetnosti dobiti od sodišča pisno **odredbo o preiskavi**
* pred začetkom preiskave je treba **izročiti odredbo o preiskavi tistemu, pri katerem se preiskava opravlja** *(razen če se pričakuje oborožen odpor, če je potrebno, da se preiskava opravi nepričakovano, če se preiskava opravi v javnih prostorih)*
* pred začetkom preiskave je treba osebo poučiti, da ima **pravico obvestiti odvetnika**, ki je lahko navzoč pri preiskavi – če oseba zahteva navzočnost odvetnika, se začetek hišne preiskave odloži do prihoda odvetnika, vendar najdalj za 2 uri
* pred začetkom hišne preiskave se od tistega, na katerega se nanaša odredba o preiskavi, **zahteva, naj prostovoljno** **izroči** osebo oz. predmete, ki se iščejo
* hišna preiskava se opravlja med 6. in 22. uro, izven tega časa se opravlja le izjemoma *(če se do 22. ure še ni končala, če se opravlja brez sodne odredbe, če to dovoli preiskovalni sodni)* – zato ker je hišno preiskavo treba opraviti obzirno
* pri hišni preiskavi ima **pravico biti navzoč tisti, čigar stanovanje ali prostor se preiskuje** ali njegov zastopnik
* pri hišni preiskavi **morata biti navzoči dve polnoletni priči** – solenitetni priči, prič ne sme postaviti policija, ampak morata biti neodvisni, imata funkcijo javnosti, zagotavljata korektnost policije *(da ni podtikanja dokazov)*, priči prebereta zapisnik in lahko ugovarjata, če mislita, da vsebina zapisnika ni pravilna
* o hišni preiskavi se **napravi zapisnik, ki ga podpišejo**: tisti, pri katerem se je preiskava opravljala, njegov odvetnik in priči – zapisnik o hišni preiskavi ima dokazno vrednost na glavni obravnavi
* pri hišni preiskavi se **zasežejo le predmeti in listine, ki so v zvezi z namenom** posamezne hišne preiskave
* v zapisnik se vpišejo in natančno opišejo zaseženi predmeti in listine, osebi, ki so ji bili predmeti oz. listine zaseženi, se izda potrdilo

***IV. IZJEME PRI HIŠNI PREISKAVI***

HIŠNA PREISKAVA BREZ NAVZOČNOSTI PRIČ

* hišna preiskava se sme opraviti tudi brez navzočnosti prič, če **ni mogoče takoj zagotoviti** njihove **navzočnosti** in bi bilo **nevarno odlašati s preiskavo** *(spet premalo natančno določeno kdaj je to)*
* **razlogi** za preiskavo brez navzočnosti prič **morajo biti navedeni v zapisniku** *(218/3)*

HIŠNA PREISKAVA BREZ ODREDBE SODIŠČA

* **hišna preiskava** se sme **po potrebi opraviti brez odredbe sodišča**
* če imetnik stanovanja to želi
* če kdo kliče na pomoč
* če je treba prijeti storilca kaznivega dejanja, ki je bil zasačen pri samem dejanju *(in flagranti – v tem primeru ima hišna preiskava brez odredbe dokazno vrednost)*
* če je to potrebno za varnost ljudi in premoženja,
* če je v stanovanju kdo, ki ga je treba po odredbi pristojnega državnega organa pripreti ali prisilno privesti ali se je zaradi pregona tja zatekel *(v tem primeru ima hišna preiskava brez odredbe dokazno vrednost)*
* če policija vstopi v stanovanje brez odredbe sodišča, se ne napravi zapisnik, ampak se imetniku stanovanja takoj izda potrdilo, v katerem se navede vzrok vstopa v stanovanje *(218/2)*
* če se opravi tudi hišna preiskava se je treba ravnati po določbah o hišni preiskavi
* **problem**: zakon pravi, da sme policija po potrebi opraviti preiskavo – to je spet zelo nedoločen termin, ki ga je mogoče različno razlagati, subjektivna ocena policistov, kdaj bodo izvedli preiskavo, kot neka oblika skrajne sile
* pri nas se hišne preiskave brez odredbe sodišča prepogosto dogajajo

***V. IZKLJUČITEV DOKAZNE VREDNOSTI HIŠNE PREISKAVE***

* **sodišče ne sme opreti svoje odločbe na dokaze, pridobljene s hišno preiskavo**:
* če je bila hišna preiskava opravljena brez odredbe sodišča
* če je bila hišna preiskava opravljena brez oseb, ki morajo biti navzoče
* če za hišno preiskavo brez odredbe sodišča in brez navzočnosti prič niso bili izpolnjeni pogoji

***VI. PLAIN VIEW DOKTRINA V ZKP***

* če se pri hišni preiskavi najdejo predmeti, ki niso v zvezi s kaznivim dejanjem, zaradi katerega je bila preiskava odrejena, in ti predmeti kažejo na drugo kaznivo dejanje, se tudi ti predmeti zasežejo
* o najdbi se sporoči državnemu tožilcu, da začne kazenski pregon
* če državni tožilec spozna, da ni razloga za pregon, se ti predmeti takoj vrnejo
* ta določba je premalo natančna
* ta člen opredeljuje le način ravnanja z dokazi pridobljenimi pri plain view, medtem ko o zakon molči o kriterijih, ki veljajo za plain view – tu so pomembne ugotovitve ameriških sodišč
* treba uporabiti plain view doktrino in kriterije, ki veljajo zanjo

***VII. PRIMERI, KI SE NAVEZUJEJO NA HIŠNO PREISKAVO***

HIŠNA PREISKAVA OB ARETACIJI

**CHIMEL v. CALIFORNIA – OBSEG HIŠNE PREISKAVE OB ZAKONITI ARETACIJI NA DOMU**

* **problem**: policisti so obdolženca z odredbo aretirali na njegovem domu *(pri nas tega ne poznamo)*, poleg tega pa so opravili še temeljito hišno preiskavo, čeprav niso imeli odredbe za hišno preiskavo, več kot eno uro so brskali po hiši in zasegli večjo količino kovancev, medalj žetonov
* ali je preiskava obdolženčevega doma na podlagi zakonite aretacije brez odredbe za hišno preiskavo upravičena?
* ali je mogoče reči, da je preiskava celotne hiše opravičena kot stranski dogodek ob aretaciji?
* ko **policist opravlja aretacijo** lahko **preišče osebo** z namenom, da odstrani kakršnokoli orožje, ki bi ga aretirani uporabil za upiranje aretaciji ali pobeg – iz tega izhaja, da policist, ki vrši aretacijo, lahko popolnoma upravičeno išče in zaseže kakršnekoli dokaze, ki so pri aretirancu, da jih ta ne skrije ali ne uniči *(pri nas lahko policist, ko odvzame osebi prostost brez odredbe in brez prič opravi osebno preiskavo, če je podan sum, da ima oseba orožje za napad, ali sum, da bo odvrgla, skrila ali uničila predmete, ki mu jih je treba vzeti kot dokazilo v kazenskem postopku)*
* **podobno pravilo se mora nanašati tudi na prostor**, v katerega aretirani lahko poseže z namenom, da bi zgrabil orožje ali dokazni predmet – iz tega izhaja, da je od aretaciji na domu dovoljeno preiskati prostor, ki ga ima aretiranec pod svojim neposrednim nadzorom, vendar za preiskavo katerekoli druge sobe razen tiste, v kateri se opravi aretacija, podobno opravičilo ne obstaja
* če bi to dovolili, bi policisti brez utemeljenega suma, ki je potreben za preiskavo *(pri nas so dovolj razlogi za sum)*, osumljenca raje aretirali doma kot kje drugje, saj bi poleg aretacije lahko izvršili še hišno preiskavo brez naloga
* obseg preiskave v konkretnem primeru je bil torej neupravičen, zaseženi dokazi so torej nezakoniti

**WARDEN v. HAYDEN – IZJEMNI PRIMERI, KO JE DOVOLJENA HIŠNA PREISKAVA BREZ ODREDBE OB ARETACIJI NA DOMU**

* **problem**: obdolženec je izvršil oborožen rop in zbežal, dva moška sta ga zasledovala in videla, kako je izginil v hišo, nato sta poklicala policijo; ko je prišla policija so vstopili v hišo, našli so obdolženca, in ga aretirali, poleg tega so našli orožje in njegovo obleko v pralnem stroju, pod vzmetnico strelivo, v predalu pa naboje za puško
* v tem primeru sta bila zaradi spleta okoliščin vstop brez odredbe in preiskava sta bila veljavna
* policisti so ravnali upravičeno, ko so vstopili v hišo in pričeli iskati moža, čigar opis so poznali ter orožje, ki ga je moški uporabil pri ropu in bi ga lahko tudi proti njim
* policistom ti treba zavlačevati postopka preiskovanja, če bi to ogrozilo njihova življenja ali življenja drugih
* v takih primerih mora biti dovoljeni okvir preiskave tako širok, kolikor je to upravičeno potrebno, da se onemogoči storilčev pobeg ali odpor
* **izjeme, ki dovoljujejo za preiskavo ob aretaciji, čeprav ni odredbe so**:
* hot pursuit *(vroče prijetje)*
* search to intented to arrest *(iskanje, da bi aretirali nekoga)*

PLAIN VIEW

* **plain view doktrina**: kaj se zgodi, če policist pri preiskavi najde predmete, ki niso v zvezi s kaznivim dejanjem, zaradi katerega je bila preiskava odrejena, ampak kažejo na drugi kaznivo dejanje? – v določenih okoliščinah lahko policist brez odredbe in brez utemeljenega suma zaseže predmete, ki imajo obremenilno dokazno vrednost v nekem drugem kaznivem dejanju, ne pa v kaznivem dejanju ki ga preiskujejo – izpolnjeni morajo biti določeni pogoji, da je tak dokaz dopusten
* preiskava mora biti zakonita: preiskava kaznivega dejanja, pri katerem so našli predmete, ki kažejo na drugo kaznivo dejanje, mora biti zakonita, policist mora imeti odredbo in utemeljen sum *(pri nas je itak vseeno, ker ni treba da ima policist utemeljen sum, ampak so dovolj razlogi za sum)* – zaseg je legitimen tudi, če gre za katero od priznanih izjem: hot pursuit *in* search intented to arrest
* najdba mora biti nenadejana: policisti ne smejo vnaprej vedeti, da bodo ob preiskavi našli kaj obremenilnega, razen tistega, za kar imajo odredbo – sicer bi lahko policisti nekoga sumili za težje kaznivo dejanja, ampak zanj ne bi imeli utemeljenega suma, bi pa imeli utemeljen sum, za neko lažje kaznivo dejanje, za katero bi zahtevali odredbo za preiskavo, v kateri bi potem našli dokaze za težje kaznivo dejanje – s tem bi obšli utemeljen sum *(pri nas to ni problematično, ker ne potrebuješ utemeljenega suma, da dobiš odredbo)*
* predmet mora biti vidno na očeh: način iskanja mora biti tak, da je preiskava zakonita, ko najdejo tisto, zaradi česar je bila preiskava odrejena morajo prenehati z iskanjem – če policisti iščejo truplo jim ni treba pogledati v vsak najmanjši predalček in potem odkrijejo drogo, tak dokaz ni dovoljen
* obremenilna narava najdenih stvari mora biti neposredno očitna: že ko policisti prvič vidijo predmet, morajo imeti utemeljen sum, da je predmet inkriminatoren, brez dodatnega raziskovanja

**COOLIDGE v. NEW HAMPSHIRE (določa meje doktrine plain view)**

* **problem**: ob avtocesti so našli truplo umorjene deklice, začelo se je obsežno preiskovanje; osumili in aretirali so obdolženca, ki naj bi deklico peljal v svojem avtu; državni tožilec je izdal odredbo za preiskavo avtomobila; avto so odvlekli na policijsko postajo in ga preiskali; našli so mikrosledove in jih uporabili kot dokaz proti obdolžencu
* tu je glavna napaka to, da je tožilec izdal odredbo za preiskavo avtomobila, namesto da bi dobil sodno odredbo
* tožilstvo je skušalo opravičiti zaseg in preiskavo avtomobila brez odredbe, s sklicevanjem na plain view doktrino – češ, da naj bi bil avto zločinsko orodje in so ga lahko zasegli, ker je bil neposredno na očeh
* doktrina plain view se v tem primeru ne more uporabiti, ker bi policisti lahko pridobili veljavno sodno odredbo
* tožilstvo je vedelo so kako izgleda avtomobil, kje se nahaja in ko so ga prišli iskat so vedeli, da ga bodo zasegli – tak zaseg je protiustaven in dokazi, pridobljeni v preiskavi so nedopustni

**HORTON v. CALIFORNIA (omili pogoje plain view, obide nenadejanost)**

* v tem primeru sodišče omili pogoje za plain view, ker meni, da nenadejanost ni nujni pogoj za plain view
* problem: policist je preiskoval rop in je imel odredbo za zaseg naropanih stvari, ne pa tudi za zaseg orožja; ko je policist preiskal obdolženčevo stanovanje, ni našel naropanih stvarni, našel pa je orožje, ki je bilo neposredno na očeh in ga zasegel; priznal je, da so ga medtem, ko je iskal naropane stvari, zanimali tudi drugi dokazi, ki bi obdolženca obremenili, še posebej orožje – zaseženih dokazov torej ni odkril nenadejano.
* v tem primeru je preiskavo opravičila sodna odredba, zaseg pa doktrina plain view, s tem da so kot kriterij odpravili nenadejanost, saj naj bi bil čisto subjektivne narave
* problem je, da ta doktrina ne loči med preiskavami in zasegi – preiskava posega v zasebnost, zaseg pa v v lastnikov oblastveni interes, onemogoča mu posest

**OSEBNA PREISKAVA**

***I. POGOJI ZA IZVEDBO OSEBNE PREISKAVE***

* hišna preiskava se lahko opravi samo na podlagi **obrazložene pisne odredbe sodišča** *(formalni pogoj)*
* **osebna preiskava** se sme opraviti, če je verjetno, da se bodo pri preiskavi našli sledovi in predmeti, ki so pomembni za kazenski postopek *(214/2)*

***II. POTEK OSEBNE PREISKAVE***

* najprej je treba na podlagi verjetnosti dobiti od sodišča pisno **odredbo o preiskavi**
* pred začetkom preiskave je treba **izročiti odredbo o preiskavi tistemu, pri katerem se preiskava opravlja**
* pred začetkom preiskave je treba osebo poučiti, da ima **pravico obvestiti odvetnika**, ki je lahko navzoč pri preiskavi – če oseba zahteva navzočnost odvetnika, se začetek hišne preiskave odloži do prihoda odvetnika, vendar najdalj za 2 uri
* pred začetkom hišne preiskave se od tistega, na katerega se nanaša odredba o preiskavi, **zahteva, naj prostovoljno** **izroči** osebo oz. predmete, ki se iščejo
* pri osebni preiskavi **morata biti navzoči dve polnoletni priči** – solenitetni priči, prič ne sme postaviti policija, ampak morata biti neodvisni, imata funkcijo javnosti, zagotavljata korektnost policije *(da ni podtikanja dokazov)*
* če se osebno preiskuje žensko, sme preiskavo opraviti samo ženska in tudi priče so ženske
* o osebni preiskavi se **napravi zapisnik, ki ga podpišejo**: tisti, ki je bil preiskovan, njegov odvetnik in priči – zapisnik o hišni preiskavi ima dokazno vrednost na glavni obravnavi
* pri osebni preiskavi se **zasežejo le predmeti in listine, ki so v zvezi z namenom** posamezne hišne preiskave
* v zapisnik se vpišejo in natančno opišejo zaseženi predmeti in listine, osebi, ki so ji bili predmeti oz. listine zaseženi, se izda potrdilo

***III. IZJEME PRI OSEBNI PREISKAVI***

OSEBNA PREISKAVA BREZ ODREDBE IN BREZ NAVZOČNOSTI PRIČ

* policisti smejo opraviti osebno preiskavo **brez odredbe sodišča in brez navzočnosti prič** *(218/4)*:
* ko izvršujejo sklep po privedbi
* ko komu vzamejo prostost, če je podan sum, da ima ta orožje za napad ali sum, da bo odvrgel skril ali uničil predmete, ki mu jih je treba vzeti kot dokazilo v kazenskem postopku
* termin "sum" je spet premalo določen, vsekakor pa to ni utemeljen sum, ampak razlogi za sum
* to pomeni, da ti lahko policisti ko ti odvzamejo prostost, zraven opravijo še osebno preiskavo brez prič in brez odredbe sodišča, če imajo razloge za sum *(to jih imajo vedno)*

***IV. IZKLJUČITEV DOKAZNE VREDNOSTI OSEBNE PREISKAVE***

* **sodišče ne sme opreti svoje odločbe na dokaze, pridobljene z osebno preiskavo**:
* je bila osebna preiskava opravljena brez odredbe sodišča
* je bila osebna preiskava opravljena brez navzočnosti prič
* za osebno preiskavo brez odredbe sodišča in navzočnosti prič niso bili izpolnjeni pogoji

**ZASLIŠANJE OBDOLŽENCA IN NJEGOVE PRAVICE**

***I. POJEM ZASLIŠANJA OBDOLŽENCA***

* zaslišanje obdolženca je procesno dejanje, s katerim pridemo do **izpovedbe obdolženca**
* obdolženec ima v mešanih postopkih **dvojno naravo**
* subjekt postopka: je enakopravna stranka v postopku, ima pravico do obrambe, lahko zastopa lastne interese
* objekt postopka: je pomembno dokazno sredstvo, obdolženčeva izpovedba, dana v preiskavi ali na glavni obravnavi je pomemben dokaz, obdolženec je vir informacij zoper samega sebe *(vendar se zagovarja in je dokazno sredstvo le pod pogojem, če na to prostovoljno pristane)*

***II. ZASLIŠEVANJE OBDOLŽENCA V PREDKAZENSKEM POSTOPKU***

* **policija** ima v okviru zbiranja obvestil v predkazenskem postopku, pravico **spraševati** in **zahtevati od ljudi različna pojasnila** o kaznivem dejanju *(tudi od osumljenca)*
* policija osebe ponavadi povabi na **informativni razgovor**
* oseba, ki je povabljena na informativni razgovor, se je **dolžna odzvati vabilu**, sicer jo prisilno privedejo
* spraševani ljudje **niso** zaslišani kot **priče**, kot **obdolženci** ali kot **izvedenci**
* policija tem osebam **ne daje nobenega pouka o njihovih pravicah**, saj te osebe nimajo nobenega statusa in zato tudi ne nobenih pravic, ki bi bile vezane na njihov status
* **postopek** v teh fazi **še ni osredotočen** na obdolženca
* oseba **ni dolžna odgovarjati na vprašanja** policije in lahko **kadarkoli odide**
* če je osebi policija ne dovoli oditi ali ji **odvzame prostost**, pa je očitno, da se je **postopek že začel osredotočati** nanjo – zato ji **pripadejo vse pravice**, ki sicer pripadajo obdolžencu
* izjava, ki jo da oseba policiji, **nima dokazne vrednosti** na glavni obravnavi

***III. ZASLIŠANJE OBDOLŽENCA V PREISKAVI***

* **preiskovalni** **sodnik** zasliši obdolženca včasih že v predkazenskem postopku
* če bi bilo z zaslišanjem nevarno odlašati
* če mu policija privede osumljeno osebo zaradi odreditve pripora
* ponavadi pa je obdolženec zaslišan v preiskavi, ko se je postopek že osredotočil nanj, saj je podan utemeljen sum, da je storil kaznivo dejanje
* zaslišanje opravlja preiskovalni sodnik po strogih formalnih predpisih

PRAVICE OBDOLŽENCA OB ZASLIŠEVANJU

* obdolžencu je treba **povedati katerega dejanja je obdolžen in kaj je podlaga za obdolžitev** *(5)*
* obdolžencu je treba omogočiti da neovirano pripoveduje o dogodku in da se **izjavi o obremenjujočih dokazih in da navede dokaze v svojo korist** *(5/2, 227/5)*
* obdolženec ima **pravico do molka** – ni dolžan zagovarjati ali odgovarjati na vprašanja, vendar ga je treba poučiti o tem, da si utegne s tem otežiti zbiranje dokazov za svojo obrambo
* obdolženec ima **privilegij zoper samoobtožbo** – če se obdolženec odloči, da se bo zagovarjal ni dolžan izpovedati zoper sebe ali svoje bližnje
* obdolženec ima **pravico do zagovornika**, ki si ga obdolženec izbere izmed odvetnikov; če si obdolženec ne more zagotoviti zagovornika, pa ga želi imeti, mu ga mora postavi sodišče na stroške države; če si ne vzame zagovornika sam, mu ga postavi sodišče, če je obramba obvezna
* zagovornik mora biti navzoč pri zaslišanju obdolženca, razen:
* če se je obdolženec odpovedal tej pravici in obramba ni obvezna *(če je obramba obvezna mora biti navzoč)*
* če zagovornik ni navzoč, čeprav je bil obveščen o zaslišanju
* če si obdolženec za prvo zaslišanje ni zagotovil zagovornika v 24 urah od pouka o pravici do zagovornika

POTEK ZASLIŠANJA

* obdolženec se je dolžan odzvati vabilu naj pride na zaslišanje, sicer ga je mogoče prisilno privesti
* ko je obdolženec prvič zaslišan, se vzamejo njegovi osebni podatki
* obdolženca se opozori na njegove pravice *(glej zgoraj)*
* obdolženca se zaslišuje ustno, dovoli se mu uporabljati njegove zapiske
* obdolženec najprej neovirano pripoveduje o dogodku, potem pa se mu lahko postavljajo še dodatna vprašanja – vprašanja ne smejo biti sugestivna in kapciozna, obdolženu na vprašanja ni treba odgovarjati
* obdolženčeva izpovedba se zapiše v zapisnik v obliki pripovedovanja – vprašanja in odgovori se le izjemoma vpišejo v zapisnik, obdolženec lahko svojo izpovedbo sam narekuje na zapisnik

***IV. ZASLIŠANJE OBDOLŽENCA NA GLAVNI OBRAVNAVI***

* na glavni obravnavi zasliši obdolženca **predsednik sodečega senata**
* za to zaslišanje veljajo enake določbe, kot za zaslišanje obdolženca v preiskavi

***V. IZKLJUČITEV DOKAZNE VREDNOSTI ZASLIŠANJA OBDOLŽENCA***

* kršitve pravic obdolženca so sankcionirane s procesnimi sankcijami *(izločitev nezakonitih dokazov)*, nekatere pa so predvidene kot posebna kazniva dejanja
* **sodišče ne sme opreti svoje odločbe na dokaze, pridobljene zaslišanjem obdolženca**:
* če se je proti obdolžencu uporabljala sila, grožnja ali druga sredstva, da bi se dosegla izjava ali priznanj
* če je obdolženec zaslišan brez navzočnosti zagovornika *(227/9)*

***VI. PRIMERI, KI SE NAVEZUJEJO NA ZASLIŠANJE OBDOLŽENCA***

* bistveno je vprašanje, **kdaj obdolžencu pripadejo njegove pravice**, ki jih ima ob zaslišanju – to so pravica do molka, privilegij zoper samoobtožbo in pravica do zagovornika
* obdolženec **pridobi te pravice v neki kritični faza postopka** – treba je določiti kdaj je kritična faza

PRAVICA DO ODVETNIKA NA ZASLIŠANJU PRED VLOŽITVIJO OBTOŽNICE

**ESCOBEDO v. ILLINOIS**

* **problem**: osumljenec je bil osumljen umora, formalno mu je bila odvzeta prostost, kljub temu, da še ni bil obtožen; začeli so ga zasliševati, da bi iz njega izvlekli priznanje, osumljencu pa so kljub njegovi zahtevi onemogočili stik z odvetnikom; nazadnje je osumljenec na prigovarjanje obtožil sostorilca in s tem izdal še sebe – policisti so trdili, da obtožbe še ni bilo, da formalni postopek še ni tekel in zato ni imel pravice do odvetnika
* iz tega primera izhaja, da je **pomembno, kdaj se preiskava začne osredotočati na osumljenca, ne pa kdaj se postopek formalno začne**
* **preiskava je neosredotočena**, če policija samo poizveduje o kaznivem dejanju in tipa v temi, ko še nima določenega osumljenca, na katerega bi se preiskava osredotočila
* **preiskava je osredotočena**, ko policija sama pride do sklepa, da je dejanje storil čisto določeni osumljenec, takrat policija preneha poizvedovati, postavi neki predpostavki o krivdi in začne zbirati dokaze za potrebe bodoče obtožbe in za razsodbo – v tem trenutku začne prihajati do konfliktov med državo in posameznikom, posameznik pa je glede na državo v podrejenem položaju, zato potrebuje zaščito, da se njegov položaj izenači
* **ko se preiskava začne osredotočati na osumljenca**, osumljencu začnejo **pripadati vse njegove pravice**
* v tem primeru se je **preiskava začela** **osredotočati** na osumljenca, ko so ga **začeli zasliševati**, da bi iz njega izvlekli priznanje – v tem trenutku pa je osumljencu **začela pripadati tudi pravica do odvetnika**
* to **zaslišanje** **je bilo kritična faza postopka**, kjer bi osumljencu prav ob zaslišanju pomoč zagovornika najbolj koristila, čeprav obtožnica še ni bila vložena
* ker ob obdolžencu ni bilo zagovornika, se ni zavedal, da je njegovo priznanje, da je sostorilec zanj enako škodljivo, kot če bi priznal, da je storilec – če **bi imel ob sebi odvetnika, bi mu v tem občutljivem položaju** lahko **svetoval o njegovih pravicah**
* če bi pravico do zagovornika obdolženec dobil šele s trenutkom, ko se začne proces pred sodiščem, ker bi to izničilo pomen glavne obravnave – pravica do odvetnika na glavni obravnavi nima pomena, če je zadeva praktično že odločena z zaslišanjem, takrat mu tudi najboljši odvetnik ne more več pomagati

PRAVICE OBDOLŽENCA NA ZASLIŠANJU PO VLOŽITVI OBTOŽNICE

**SPANO v. NEW YORK**

* **problem**: zoper obdolženca je bila že vložena obtožnica in prostovoljno se je predal policiji; policisti so ga začeli zasliševati, obdolženec pa je po navodilu odvetnika molčal, vmes je še nekajkrat pa prosil, če bi smel govoriti z odvetnikom; policisti so zavrnili njegovo prošnjo; nazadnje so izrabili njegovega prijatelja iz mladosti, ki je bil policist, da je z lažjo izvlekel iz obdolženca priznanje
* v tem primeru pa so policisti **namenoma so prezrli obdolženčeve prošnje**, **da bi prišel v stik z odvetnikom**, saj je to policiji omogočilo proizvesti bistvene dokaze zoper obdolženca *(priznanje)*, ki so zadostovali za obsodbo
* s tem je **prišlo do kršitve že uveljavljenega načela, da ima obdolženec pravico do zagovornika** ne le na sojenju, temveč tudi pri pripravah na sojenje in ko se preiskava osredotoča nanj
* v tej fazi je prisotnost odvetnika bistvena, saj odvetnik obdolžencu lahko nudi pravno pomoč, nadzoruje postopek in zagotavlja, da ne pride do nepravilnosti – skratka ščiti obdolženca
* poleg tega pa je **obdolžencu pripadal tudi** **privilegij zoper samoobtožbo** – ker je bila zoper njega že vložena obtožnica, ki je jasno nakazovala prehod v začetek formalnega kazenskega postopka
* od trenutka, **ko policija izoblikuje hipotezo o krivdi storilca in poskuša obsoditi obdolženca, mu pripade privilegij zoper samoobtožbo** – hipoteza o krivdi storilca pa je gotovo izoblikovana že, ko policija zaslišuje osumljenca, zato osumljencu že ob zaslišanju pripada privilegij zoper samoobtožbo

CELOVITA UREDITEV PRAVIC OSUMLJENCA NA ZASLIŠANJU

**MIRANDA v. ARIZONA**

* **kustodialno zaslišanje** pomeni postavljanje vprašanj s strani in na pobudo organov pregona, potem ko so osebo priprli ali ji kako drugače omejili prostost
* **problem kustodialnega zasliševanja** je bil ta, da je ponavadi potekalo v zasebnosti, kjer je bil obdolženec odrezan od zunanjega sveta, ne da bi ga obvestili o ustavnih pravicah, poleg tega je bil podvržen zastraševalnim metodam zasliševanja – v kustodialnih zaslišanjih je torej obstajala očitna **nevarnost samoobtoževanja**
* sčasoma, se je privilegij zoper samoobtožbo uveljavit tudi med kustodialnim zaslišanjem, ko je bila obdolžencu odvzeta prostost – tožilstvo ni smelo uporabiti izjav, ki so izhajale iz takega zaslišanja, razen če so obdolženca ustrezno in učinkovito opozorili na njegove pravice, kar je varovalo privilegij zoper samoobtožbo
* razvil se je sklop pravic, s katerimi morajo organi pregona seznaniti obdolženca, ko mu odvzamejo prostost

**MIRANDA RIGHTS**

* sklop pravic, ki se imenuje miranda rights **opredeljuje vsebino privilegija zoper samoobtožbo**
* **pravica do molka**
* priprti osebi, ki jo bodo zaslišali, morajo na samem začetku jasno povedati da ima pravico molčati
* če obdolženi želi izkoristiti svojo pravico do molka, morajo zasliševalci to spoštovati in zasliševanje končati
* zasliševalci morajo obdolžencu priznati to pravico, kadarkoli bi jo želel izvrševati
* izjava, pridobljena po tem, ko je oseba začela uporabljati pravico do molka, se domneva da je rezultat prisile
* **vsako izjavo, ki jo poda lahko uporabijo kot dokaz proti njemu**:
* opozorilo na pravico do molka mora biti vedno spremljano s pojasnilom, da bodo vse, kar bo posameznik povedal na sojenju uporabili zoper njega
* to je pomembno zato, da se posameznik zaveda tudi posledic privilegija, ki bodo nastopile če se mu odpove
* **pravica do zagovornika**:
* pomeni pravico do posvetovanja z odvetnikom in pravico do odvetnikove navzočnosti na zaslišanju
* navzočnost odvetnika je nujna, saj zagotavlja da se obdolženi neovirano odloči o pravici do molka
* z odvetnikovo pristojnostjo med zaslišanjem se policijska prisila zmanjša, če se zaslišani odloči, da bo govoril
* če oseba ne zahteva odvetnika, to še ne pomeni, da se odpoveduje tej pravici – oseba, ki ne zahteva odvetnika očitno ne pozna svojih pravic, kar kaže na to, da ga verjetno najbolj potrebuje
* če obdolženec zahteva odvetnikovo navzočnost na zaslišanju, morajo zasliševalci prenehati z zasliševanjem, dokler odvetnik ne pride
* če odvetnik ne more priti v razumnem roku, mora policija spoštovati odločitev obdolženca, da bo molčal
* če se zasliševanje nadaljuje brez odvetnikove prisotnosti in oseba poda izjavo, mora država dokazati, da je bila odpoved pravici do zagovornika in pravici do molka prostovoljna, zavestna in razumna
* **če si obdolženec ne more privoščiti zagovornika, mu ga po uradni dolžnosti zagotovi država**:
* država ne sme prezreti obdolženčeve zahteve po odvetniku, če si ga ta ne more plačati
* finančna sposobnost ne sme biti v povezavi z obsegom pravic obdolženega med zaslišanjem
* privilegij zoper samoobtožbo se nanaša na vse ljudi, bogate in revne – država ne sme izkoriščati revščine
* obdolženca je treba obvestiti o tem, da mu bodo odvetnika imenovali po uradni dolžnosti, v kolikor si ga ne bo mogel sam plačati
* danes so opozorila o pravicah nujni pogoj, da država lahko katerokoli obdolženčevo izjavo uporabi kot dokaz
* če osumljenec ni obveščen o svojih pravicah, se vsako priznanje šteje za izsiljeno
* osebo je treba nujno opozoriti na njene pravice **če je oseba zadržana na policijski postaji ali če so osebi kako drugače občutno omejili prostost *in* je v tej situaciji podvržena zasliševanju**
* s tem osebo opozorijo, da je že v kazenskem postopku in da je preiskava že osredotočena
* ko so ta opozorila enkrat podana ima obdolženec možnost da se odloči, kako bo ravnal
* če se zaslišani odpove tem pravicam in poda izjavo, je breme dokazovanja odpovedi na strani države

OMEJENOST PRIVILEGIJA ZOPER SAMOOBTOŽBO IN PRAVICE DO MOLKA

**MURRAY v. UNITED KINGDOM**

* obdolženec ima sicer pravico do molka in privilegij zoper samoobtožbo, vendar pa ti dve **pravici nista absolutni pravici, ki bi ju obdolženec lahko uživati brez omejitev**
* včasih ima obdolženčev molk med kazenskim postopkom zanj lahko tudi **negativne posledice**
* **kadar se zahteva obdolženčeva razlaga glede dokazov, ki jih je navedla obtožba** *(ko sodišče poskuša oceniti te dokaze)* je mogoče upoštevati tudi obdolženčev molk kot dokaz zoper njega
* iz molka je dovoljeno potegniti nekatere za obdolženca neugodne sklepe vendar samo **v natančno določenih okoliščinah** in **če po zdravi pameti** lahko izpeljemo sklep, da obdolženec nima pojasnila in da je kriv
* kdaj dokaz zahteva odgovor in kdaj ne je stvar konkretnega primera
* izpeljava logičnih sklepov iz molka pa **ne sme povzročiti prenosa dokaznega bremena s tožilstva na obrambo**, ker bi to povzročilo kršitev domneve nedolžnosti
* v tej kritični fazi je treba obdolžencu zagotoviti **pravico in dostop do zagovornika** s katerim reši dilemo, ki se nanaša na njegovo obrambo – ali naj se odloči za molk in se lahko zoper njega izpeljejo neugodni sklepi ali naj se odloči za prekinitev molka in tvega prejudiciranje svoje obrambe ter možnost izpeljave sklepov proti njemu

**ZASLIŠANJE PRIČE**

***I. POJEM PRIČE***

* **priča** je oseba, ki ni obdolženec ali izvedenec, za katero je verjetno, da bi mogle kaj povedati o kaznivem dejanju in storilcu in o drugih pomembnih okoliščinah
* izjava priče, do katere pridemo z zaslišanjem je eno izmed **najbolj klasičnih dokaznih sredstev**
* položaj priče je precej slab – zakon je do priče strog, od nje se veliko zahteva, hkrati pa je nenehno pod sumom, da je nezanesljiva in pristranska, razmeroma malo se ščiti njeno dostojanstvo
* priča se je dolžna **odzvati vabilu**, **pričati** in **govoriti resnico**
* če se priča ne odzove vabilu jo je mogoče prisilo privesti, če pa krivo priča, gre za kaznivo dejanje

***II. KDO JE LAHKO PRIČA***

* kot priče so lahko zaslišani oškodovanec, subsidiarni tožilec in zasebni tožilec
* **nekaterih prič ni dopustno zaslišati**
* tistega ki bi z izpovedbi kršil varovanje uradne ali vojaške dolžnosti
* obdolženčevega zagovornika o tem, kar mu je zaupal obdolženec
* **nekatere priče so oproščene pričanja** – sodišče mora ti priče opozoriti na privilegij, da jim ni treba pričati, lahko pa se same odločijo, da bodo pričale, v tem primeru zanje veljajo vse dolžnosti, kot za ostale priče
* obdolženčevi sorodniki in bližnje osebe
* verski spovednik o tistem, o čemer mu je povedal obdolženec
* odvetnik, zdravnik, socialni delavec, psiholog, ali druga oseba, ki je izvedela za dejstva pri opravljanju poklica in zanjo velja dolžnost, da mora ohraniti kot tajnost tisto, kar je izvedela pri opravljanju poklica

***III. POTEK ZASLIŠANJA***

* priče se vabijo s pisnim vabilom
* priče se zaslišujejo vsaka zase in brez navzočnosti drugih prič
* pričo je treba opomniti, da je dolžna govoriti resnico in da ne sme ničesar zamolčati, opozoriti jo je treba, da je kriva izpovedba kaznivo dejanje
* priča daje odgovore ustno
* priča mora najprej povedati vse, kar ve o zadevi (neovirano pripoveduje o dogodku), nato se ji postavljajo dodatna vprašanja
* priča ni dolžna odgovarjati na posamezna vprašanja, če je verjetno, da bi s tem spravila sebe ali svojega bližnjega v hudo sramoto, znatno materialno škodo ali v kazenski pregon
* možna je začasna odstranitev obdolženca z naroka za zaslišanja priče *(ali z glavne obravnave)*, če obstaja bojazen, da bo izpoved priče zaradi tega neverodostojna
* za varovanje priče, je možno zaslišanje brez razkritja njene identitete in z uporabo tehničnih sredstev – preiskovalni sodnik izda poseben sklep, s katerim se zagotovi anonimnost priči
* priče je mogoče soočiti, če se njihove izpovedbe ne ujemajo – soočita se samo dve priči naenkrat

***IV. IZKLJUČITEV DOKAZNE VREDNOSTI ZASLIŠANJA PRIČE***

* **sodišče ne sme opreti svoje odločbe na dokaze, pridobljene zaslišanjem priče**:
* če je bila izpovedba priče izsiljena s silo, grožnjo ali kakšnim drugim sredstvom *(zdravniški posegi, sredstva ki vplivajo na voljo pri izpovedovanju)*,
* če je zaslišana priča, ki ne bi smela biti zaslišana kot priča
* če priča, ki ni bila dolžna pričati ni bila poučena o pravici
* če se pouk in odpoved pričevanju nista zapisali v zapisnik
* če je bil zaslišan mladoletnik, ki ni mogel razumeti pomena pravice, da ni dolžan pričati *(237)*

**ZASEG PREDMETOV, OGLED IN IZVEDENSTVO**

***I. ZASEG PREDMETOV***

* **zaseg predmetov** je preiskovalno dejanje, s katerim se pridobi stvari, pomembne za kazenski postopek
* izročitvena dolžnost je **splošna državljanska dolžnost izročitve predmetov** **na zahtevo sodišča** **ali policije**, kdor ima predmete, pomembne za kazenski postopek, jih mora izročiti na zahtevo sodišča
* za zaseg predmetov je potrebna **pisna odredba sodišča**
* o zasegu predmetov se napravi **zapisnik**, v katerem se navede, kje so bili predmeti najdeni, in poda opis predmetov, za zasežene predmete se izda **potrdilo**
* predmeti, ki se začasno zasežejo med kazenskim postopkom, se vrnejo lastniku ali imetniku, če se postopek ustavi in če ni razlogov, da se odvzamejo trajno

***II. OGLED***

* ogled je procesno dejanje, pri katerem se z neposrednim opazovanjem ugotavlja za postopek pomembna dejstva
* rezultat neposrednega ugotavljanja dejstev se vpiše v zapisnik
* najbolj pogost je ogled kraja storitve kaznivega dejanja, ki se opravi po kaznivem dejanju
* ogled se najbolj pogosto izvaja v fazi predkazenskega postopka, v tej fazi je težko zagotoviti kontradiktornost, ker procesne vloge še niso določene
* **rekonstrukcija dogodka** je posebna vrsta ogleda, opravi se tako, da se dejanja ali situacije ponovijo v istih razmerah – namen je preveriti izvedene dokaze in ugotoviti dejstva, ki so pomembna za razjasnitev stvari
* ogled opravlja preiskovalni sodnik, če pa ne more takoj priti na kraj dejanja, lahko ogled v predkazenskem postopku opravi policija – ne more pa opraviti obdukcije in izkopa trupla
* ogled med glavno obravnavo opravlja ogled sodeči senat, zunaj glavne obravnave pa zunajobravnavni senat

***III. IZVEDENSTVO***

* **izvedenec** je oseba, ki s strokovnim znanjem pomaga pri ugotavljanju pomembnih dejstev, ki se lahko ugotovijo le s pomočjo posebnega strokovnega znanja
* sodišče potrebuje pomoč izvedenca, ker določenih dejanskih vprašanj v postopku ne more rešiti samo zaradi pomanjkanja potrebnega strokovnega znanja
* dokazno vrednost izvedenčeve izpovedbe ocenjuje sodnik **po prosti presoji**, vendar je vezan na njegovo izpovedbo, če se ne strinja z mnenjem izvedenca, mora določiti novega izvedenca, če se ne strinja z mnenjem novega izvedenca, mora ugotoviti, da dejstvo, ki se je z izvedencem dokazovalo ni bilo dokazano
* izpovedba izvedenca ima **dokazno vrednost** na glavni obravnavi
* izvedenca praviloma postavi sodišče, ker je izvedenec zamišljen kot pomočnik sodišča
* izvedenec mora imeti potrebno strokovno izobrazbo ali znanje
* **izvedenec ne more biti**:
* kdor ne sme biti zaslišan kot priča
* kdor je oproščen dolžnosti pričevanja
* oškodovanec
* **sodišče ne sme opreti svoje odločbe na dokaze, pridobljene zaslišanjem izvedenca**:
* če je za izvedenca postavljen nekdo, ki ne sme biti zaslišan kot priča ali je oproščen dolžnosti pričevanja, ali je bilo zoper njega storjeno kaznivo dejanje *(251/1)*

**DOKAZNI STANDARDI**

***I. DOKAZNI STANDARDI V KAZENSKEM PROCESNEM PRAVU***

* dokazni standard je pojem iz akuzatornega postopka
* pomenijo **stopnjo verjetnosti, da se je zgodilo kaznivo dejanje in da ga je storila določena**
* šele **ko verjetnost**, da se je zgodilo določeno kaznivo dejanje in da ga je storila določena oseba, d**oseže določeno stopnjo** **se lahko začne predkazenski in kazenski postopek**
* na kateri stopnji je potem treba državi dopustiti, da začne posegati v naše življenje in pravice?
* če bi se kazenski postopek začel pri nizki stopnji verjetnosti, bi imela država popoln nadzor nad državljani, vsak bi bil sumljiv in vsakega bi lahko nadzorovali – posledica prenizkega dokaznega standarda bi bila, da bi bilo veliko nedolžnih v postopku
* če bi bila za začetek kazenskega postopka potrebna visoka stopnja verjetnosti, bi lahko prijeli storilca samo, če bi zagotovo vedeli, da je storil kaznivo dejanje – posledica previsokega dokaznega standarda bi bila, da bi bilo veliko krivih storilcev na prostost
* tu gre za **kolizijo dveh interesov**: interes da se prime storilec kaznivega dejanja proti interesu, da država ne posega v naše pravice
* zato postavimo nek dokazni standard, ki mora biti izpolnjen, da dovolimo državi posegati v naše pravice, da bi lahko prijela storilca kaznivega dejanja
* **dokazni standard omejuje državo pri poseganju v človekove pravice**, imajo torej tipično garantno, zaščitno funkcijo, preprečujejo arbitrarnost in samovoljo države ter izenačujejo moč posameznika v primerjavi z državo
* šele ko državni organi dosežejo določeno stopnjo verjetnosti, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, so legitimirani, da opravijo določena opravila

***II. VRSTE DOKAZNIH STANDARDOV***

* **razlogi za sum**:
* najnižji dokazni standard, ki se zahteva za večino dejanj in ukrepov policije v predkazenskem postopku
* razloge za sum ima policist lahko skoraj vedno, na podlagi izkušenj, saj je njegova naloga da sumi
* pri razlogih za sum kaznivo dejanje še ni povsem določeno, storilec je lahko še neznan
* kljub temu pa razlogi za sum, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, legitimirajo začetek delovanja policije
* **utemeljeni razlogi za sum**:
* nov dokazni standard, ki ga zakon uvaja za prikrite preiskovalne ukrepe
* ta dokazni standard je nekoliko višji, predvsem zato, ker pomenijo prikriti preiskovalni ukrepi precej invaziven poseg v človekove pravice in svoboščine ter v njegovo zasebnosti
* **utemeljen sum**:
* utemeljeni sum pomeni že kar visoko stopnjo verjetnosti o tem, da je bilo storjeno kaznivo dejanje *(nad 50%)*
* pri utemeljenem sumu mora biti že jasno, za katero kaznivo dejanje gre in kdo je storilec
* dokazni standard utemeljenega suma se zahteva za uvedbo preiskave in za uvedbo pripora
* **beyond reasonable doubt**:
* ta dokazni standard poznajo predvsem v anglosaškem pravnem sistemu
* pomeni precej visoko stopnjo prepričanosti v krivdo storilca
* ta dokazni standard mora biti dosežen, če želi sodnik izreči obsodilno sodbo
* naš zakon izrecno ne omenja tega dokaznega standarda, mogoče pa ga je zaslediti v nekaterih členih, ki govorijo o stopnji prepričanosti sodnika, če želi izreči obsodilno sodbo
* sodišče mora biti skoraj popolnoma prepričano, da je osumljeni storilec v resnici kriv

****

***III. PROBLEM DOKAZNIH STANDARDOV***

* največji problem pri nas je, da **dokazni standardi** nikjer v zakonu **niso konkretno opredeljeni**
* zakon nam vsebinsko ne pove, kaj je to utemeljen sum in kaj so razlogi za sum
* še huje pa je, da za nekatera dejanja, ki močno posegajo v človekove temeljne pravice in svoboščine sploh ni predpisan dokazni standard, ali pa odločno prenizek
* zato se postavlja vprašanje, ali dokazni standardi sploh opravljajo kakšno garantno funkcijo

***IV. PRIMERI, KI SE NAVEZUJEJO NA DOKAZNE STANDARDE***

PREDHODNOST UTEMELJENEGA SUMA

* **utemeljen sum mora obstajati še preden se poseže v pravice posameznika**, kajti poseg države v človekove pravice je upravičen samo, če je odgovor na poseg državljana v interese države
* poseg v človekove pravice ni dopusten, če se ob ali po posegu razkrijejo dokazi, ki bi opravičili utemeljen sum

**HENRY v. UNITED STATES**

* **problem**: policija je pregledovala sosesko, ker je izvedela, da je nekdo ukradel pošiljko whiskeyja; pri tem je opazila dva moška pri prelaganju kartonastih; slišali so govorice, da bi lahko bila vpletena v krajo whiskeyja, zato so zasledovali njun avto; nato so ustavili avto, ga preiskali, pregledali kartonaste zaboje in v njih našli radioaparate; moška so odpeljali na postajo in ju tam tudi formalno aretirali
* problem tega primera je utemeljenost suma za aretacijo brez odredbe in njej sledečo preiskavo, ki je razkrila dokazni material na katerem temelji obsodba
* aretacija brez odredbe je dovoljena:
* če gre za delikte, storjene v navzočnosti policije
* če je na podlagi utemeljenega suma verjetno, da je oseba že ali bo storila kaznivo dejanje
* v tem primeru je bila aretacija izvršena z ustavitvijo avtomobila, ko je bila moškima omejena svoboda gibanja
* vprašanje je, ali so v trenutku aretacije policisti že verjeli, da se je zgodil zločin
* policisti so imeli v trenutku aretacije premalo dokazov, da bi prepričali sodnika, naj izda odredbo za aretacijo
* samo sumili so, da sta moška vpletena v zadevo, ampak način njune vpletenosti je bil nepojasnjen in nedefiniran
* vožnja avtomobila in prenašanje zabojev niso kazniva dejanja, moška se nista obnašala kot bežeča tatova
* dejstvo, da so bili v soseski ukradeni neki zaboji, ne opraviči aretacije vsakogar, ki prenaša zaboje niti preiskave vsakega zaboja – potreben je predhodni utemeljen sum, da je določen zaboj, ki ga nekdo prenaša ukraden
* v tem primeru pa ni obstajal utemeljen sum, da kartonasti zaboji vsebujejo whiskey
* dejstvo, da so zaboji vsebovali ukradene radioaparate so izvedeli šele po aretaciji – taka naknadna utemeljitev suma kraje radioaparatov ne more nadomestit neutemeljenosti suma za krajo whiskeyja
* poseg je bil protipraven, zato so vsi iz njega izhajajoči dokazi nedopustni

KONKRETNOST UTEMELJENEGA SUMA

* policija mora za sodno odobritev posega **utemeljeno sumiti, da je določeni posameznik posegel v interese družbe na določen način** *(konkretnost)*
* kriterij konkretnosti utemeljenega suma ima dvojen pomen:
* onemogoča bianko aretacije in preiskave
* če je sum abstrakten pomeni, da policija posameznika nima sumiti ničesar konkretnega
* sum za nedoločeno dejanje ne more opravičiti določenega posega in nikakor ni utemeljen
* majhni odmiki od konkretnosti so dovoljeni, ker v predkazenskem postopku, ko je večina dejstev še neznanih, od policistov ni možno pričakovati točne pravne kvalifikacije

**DRAPER v. UNITED STATES**

* **problem**: agent je od zanesljivega informatorja izvedel, da namerava obdolženec z vlakom prinesti v državo mamila; informator je podal natančen opis obdolženca; ko je agent zagledal na železniški postaji človeka, ki je ustrezal opisu, je pristopil je k njemu in ga aretiral; preiskal ga je in pri njemu našel heroin
* obdolženec se je pritožil, da je bila informatorjeva izjava posredna in da ni zadoščala za vzpostavitev utemeljenega suma, ki bi opravičeval aretacijo brez sodne odločbe
* informatorjeva izjava je sicer res posredna izjava, ampak prišla je od nekoga, ki je bil v ta namen zaposlen in njegove informacije so se vedno izkazale za točne in zanesljive
* policist bi kršil svoje dolžnosti, če informacije ne bi osebno preveril
* ko je policist osebno preveril da opis, ki ga je podal informator natančno ustreza opisu obdolženca, je imel utemeljen sum da ima osumljenec resnično pri sebi heroin
* pri utemeljenem sumu imamo opraviti z verjetnostjo – utemeljen sum obstaja, ko dejstva in okoliščine, ki so znane policistom, zadoščajo da prepričajo zmerno previdnega človeka, da se je zgodilo ali se godi kaznivo dejanje
* policist je torej imel v času aretacije utemeljen sum in je upravičeno verjel, da je obdolženec kršil zakone, ki prepovedujejo trgovanje z mamili
* aretacija brez odredbe je bila zato zakonita, prav tako pa tudi preiskava in zaseg

IZRAZLJIVOST UTEMELJENEGA SUMA

* sodni proces je racionalno logičen proces, zato se v njem lahko obravna**vajo samo argumenti, ki so jih stranke zmožne določno izraziti**, upošteva se samo racionalna argumentacija
* **argumenti** morajo biti taki, da jih ostali udeleženci lahko **razumsko dojamejo**, da lahko nasprotna stranka nanje **odgovori** in da so takšni argumenti lahko **pravno sprejemljiva utemeljitev** **sodne odločbe**
* argumentov, ki niso racionalno izrazljivi, sodišče ne more upoštevati
* utemeljenega suma ni mogoče dokazovati z intuicijo ali izkušnjami *(to zadostuje samo za razloge za sum)*

**TERRY v. OHIO**

* **problem**: izkušen policist, ki je imel razvit čut za opazovanje je patruljiral po tej ulici; opazil je dva moška, ki sta si sumljivo ogledovala izložbo; sumil je, da pripravljata vlom, zato jima je sledil; pristopil je do njiju, se predstavil kot policist in ju vprašal po imenih, a so samo nekaj zamomljali; policist se je zbal napada, zato je pretipal moška, pri enem je našel revolver, pri drugem pa pištolo in oboje odvzel; poklical je policijo, da so jih odpeljali
* **policist za pregled ni imel utemeljenega suma** – ali je bil poseg v osebno sfero kljub temu upravičen?
* za **osebno preiskavo** policist potrebuje utemeljen sum, ki mora biti navzven izrazljiv, dejstva in okoliščine morajo biti takšne, da je mogoče iz njih izvesti racionalne sklepe, ki tak poseg upravičujejo
* v tem primeru pa je **policist sklepal samo na temelju svojih izkušenj** – ali je bila potemtakem policistova preiskava vrhnjih oblačil zakonita?
* policist ima pravico, da **ugotovi, ali oseba, s katero je v stiku, morda nosi orožja**, ki bi ga lahko nepričakovano uporabila proti njemu, tudi če za to nima utemeljenega suma
* policist ima pravico **za lastno zaščito pretipa zunanja oblačila in preveri ali ima oseba orožje** – gre za preventivno, površno preiskavo oz. stop and frisk, pri nas se to imenuje varnostni pregled
* vendar tudi površna preiskava zunanjih oblačil pomeni resen **poseg v posameznikovo osebno sfero**, zato mora biti omejena samo na tisto, kar je potrebno, da se odkrije in odstrani orožje *(ne pa da policist tipa za orožjem, in ker ga ne najde, tipa še naprej, dokler ne odkrije nekega inkriminatornega predmeta)*
* za **površno preiskavo oz. stop and frisk** pa zadostujejo **razlogi za sum**, ki pa so lahko čisto iracionalni argumenti, subjektivne narave, dovolj je, da policist na podlagi svojih izkušenj in intuicije verjame, da je ogrožena njegova varnost ali varnost drugih
* v tem primeru je šlo za površno preiskavo, ki je bila omejena na tisto, kar je bilo potrebno za ugotovitev ali so moški oboroženi ali ne – policist je samo pretipal žepe, ko je začutil orožje ga je odvzel in to je bilo vse, ni izvrševal podrobne osebne preiskave, da bi našel inkriminatorne dokaze, zato je bila preiskava upravičena

SPECIFIČNOST UTEMELJENEGA SUMA

* prepovedano je, da bi se utemeljeni sum vzpostavil samo iz splošnih, verjetnostnih okoliščin
* če se določena oseba zadržuje na kraju z visoko stopnjo kriminala pozno ponoči, gre za splošne okoliščine, ki same po sebi ne nakazujejo na obstoj hudodelstva ali kaznivega dejanja
* človek, ki zadosti nekemu verjetnostnemu vzorcu ni utemeljeno sumljiv
* na temelju takih okoliščin se ne more vzpostaviti utemeljenega suma niti izdati sodbe

**ADAMS v. WILLIAMS**

* **problem**: policist je ponoči patruljiral po zelo kriminalnem področju, k njemu je pristopil informator in mu namignil, da človek v sosednjem avtu poseduje mamila in ima za pasom orožje; policist se je približal avtu in obdolženca pozval naj izstopi, ker je ta samo odprl okno, mu je postal sumljiv; policist mu je zato segel za pas, izvlekel orožje in ga aretiral; nato je poklical policijo, ki je opravila temeljitejšo preiskavo
* če ima policist razloge za sum, da je posameznik oborožen in nevaren, lahko izvede površno preiskavo
* policist dobil namig informatorja, ki je bil preverljiv na licu mesta
* policist je na podlagi namiga sumi, da oseba poseduje mamila in skritega orožja, vse se je dogajalo ponoči v kriminalnem področju, zato je imel policist močan razlog, da se je bal za svoje življenje
* ko je obdolženec samo spustil šipo v avtu, je postal revolver za njegovim pasom za policista še večja nevarnost
* policistov poseg v avto in odvzem pištole izza pasu obdolženca sta v teh okoliščinah pomenila upravičen omejen vdor, namenjen zagotovitvi njegove varnosti
* nadaljnja aretacija zaradi posesti orožja je temeljila na utemeljenem sumu, preiskava avtomobila in preiskava ob aretaciji obdolženca pa je bila zakonita – dokazi iz preiskave so dopustni
* **kritika**: varnostni pregled lahko policist opravi kadarkoli ima razloge za sum *(to je skoraj vedno)*, osebne preiskave pa ne, ker zanjo potrebuje utemeljen sum – problem je, policist v tem primeru verjetno ne bi dobil odredbe za osebno preiskavo, če bi prišel na sodišče danimi okoliščinami in razlogi, zato je ubral drugo pot: informacija je dala razloge za sum za površno preiskavo, pištola, ki jo je policist našel pri površni preiskavi pa je dala utemeljen sum za aretacijo in osebno preiskavo, pri kateri so našli še mamila in orožje, kar je razlog za formalno obtožbo
* dejansko se je zalomilo že na prvi stopnji, ker ni šlo varnostni pregled ampak za osebno preiskavo za katero je potreben utemeljen sum – utemeljenega suma pa se ne da vzpostaviti na podlagi okoliščin, ker element specifičnosti prepoveduje verjetnostno dokazovanje

**UVOD V KAZENSKO PROCESNO PRAVO**

***I. KAZENSKI POSTOPEK***

* v **kazenskem postopku** se ugotavlja kazenska odgovornost storilca in odloča o kazenskem zahtevku upravičenca
* kazenski postopek je **urejen s kazenskim procesnim pravom**, ki je kodificirano v **ZKP**
* **v kazenskem postopku**
* ugotovimo ali so podani zakonski znaki kaznivega dejanja: ali ima konkretno kaznivo dejanje vse zakonske znake kaznivega dejanja, ki so navedeni v abstraktni pravni normi – v KZ
* ugotovimo kazensko odgovornost storilca: za obsodbo storilca je bistvena krivda
* izberemo sankcijo: sankcija je končni rezultat kazenskega postopka, za izbiro sankcije je pomembno kakšna kazen je predpisana v zakonu in kakšne so okoliščine konkretnega kaznivega dejanja *(olajševalne ali obteževalne)*
* vse **elemente kaznivega dejanja** mora ugotoviti sodišče v pravno urejenem postopku – kazenskem postopku
* za kazenski postopek je značilno, da je **sodni postopek**
* **sodišče** kot organ sodstva **vodi kazenski postopek** in na koncu **odloča o sodbi**
* **sodba**, ki jo izda sodišče je lahko oprostilna, obsodilna ali zavrnilna, razen če ne pride do **poravnave** ali do **pogojne odložitve kazenskega pregona**
* v kazenskem postopku je **več udeležencev** od katerih vsak opravlja svoja procesna dejanja:
* sodišče: funkcija sojenja, odločanja o sodbi
* policija: organi odkrivanja
* državni tožilec: funkcija pregona
* obdolženec in njegov zagovornik: funkcija obrambe
* drugi udeleženci: priče, izvedenci, oškodovanec, razni uradi, inšpekcije...

KAZENSKI POSTOPEK KOT SREDSTVO BOJA ZOPER KRIMINALITETO

* kazenski postopek **ni sredstvo boja proti kriminaliteti**, saj zaradi kazenskega postopka kaznivih dejanj ni manj
* lahko pa bi rekli, da kazenski postopek **vnaša pravni red v boj proti kriminalu**
* težko bi rekli, da ima kazenski postopek specialno in generalno prevencijo, ker niti ne vemo kako se bo končal, zato nima funkcije pri preprečevanju kaznivih dejanj

KAZENSKI POSTOPEK KOT OBLIKA DRUŽBENEGA REAGIRANJA

* lazenski postopek je **oblika družbenega reagiranja na storjeno kaznivo dejanje**
* v pravno urejenem postopku pred sodiščem se ugotavlja ali je kaznovalni zahtevek utemeljen
* kazenski postopek se sproži **v interesu** **družbe**, **države** in zlasti **prizadetega posameznika**
* v kazenskem postopku se objektivno, zakonito in v pravičnem obsegu **uresniči kazenska represija**
* kazensko represijo **izvaja država** s svojimi organi kazenskega pregona in pravosodja v kazenskem postopku
* poznamo **štiri modele reagiranja na storjeno kaznivo dejanje**:
* državno, etatistično reagiranje na storjeno kaznivo dejanje: država z represijo zagotovi kaznovanje storilca, postopek se začne neodvisno od volje oškodovanca *(kazniva dejanja, ki se preganjajo po uradni dolžnosti)*
* sodelujoči model reagiranja na storjeno kaznivo dejanje: oškodovanec ima možnost vplivati na pregon, pregon sicer vodi država, ampak začne se samo na oškodovančev predlog, če se oškodovanec čuti dovolj oškodovanega, lahko sproži pregon, sicer pa ne *(kazniva dejanja, ki se preganjajo na predlog ali na zasebno tožbo)*
* soglasno, konsenzualno reagiranje na storjeno kaznivo dejanje: gre za dogovor, sporazum med strankama, ne posegamo v sporno razmerje *(pogojno odložen kazenski pregon)*
* pogajalski tip reagiranja na storjeno kaznivo dejanje: z aktivnim poseganjem v sporno razmerje skušamo preprečiti ponavljanje kaznivih dejanj *(poravnava)*

***II. RAZMERJE MED MATERIALNIM IN PROCESNIM KAZENSKIM PRAVOM***

LOČITEV KAZENSKEGA MATERIALNEGA IN PROCESNEGA PRAVA

* v starejši kazenski zakonodaji **kazensko materialno in kazensko procesno pravo nista bili ločeni veji**
* **isti zakoni** so opredeljevali tako procesnopravne kot tudi materialnopravne norme
* ločevanje kazenskega materialnega in kazenskega procesnega prava se prvič pojavi pri **Beccarii**, v knjigi **O zločinih in kaznih**, v kateri ločeno rešuje materialnopravna in procesnopravna vprašanja
* od takrat naprej sta se veji materialnega in procesnega kazenskega prava vedno bolj ločevali, dokončna ločitev obeh vej pa je prišla z izdajo obsežnih kodifikacij za vsako vejo posebej
* danes poteka **ločeno obravnavanje in preučevanje kazenskega materialnega in procesnega prava**
* v anglosaškem pravnem sistemu kazensko materialno in procesno pravo še vedno nista ločena, pa tudi v kontinentalnem sistemu je vprašanje ali določena poglavja res spadajo v kazensko procesno ali v materialno pravo *(kazensko procesno pravo vsebuje nekatere materialne določbe, na primer zastaranje in pregon)*

ANCILARNA ALI AVTONOMNA KONCEPCIJA KAZ. PROCESNEGA PRAVA

* postavlja vprašanje, ali je **kazensko procesno pravo samo** **služeče pravo, podrejeno** kazenskemu materialnemu pravu ali je to **samostojno in avtonomno pravo**
* kazensko procesno pravo sicer je **podrejeno kazenskemu materialnemu pravu**, vendar ima tudi **nekatere** **lastne vrednote in načela**, ki jih ustanavlja, uveljavlja in varuje ne glede na kazensko materialno pravo
* **privilegij zoper samoobtožbo**:
* v inkvizitornem postopku je bilo nujno dobiti priznanje obdolženca, če ga ni hotel dati prostovoljno so z mučenjem izsilili izjavo – obdolženec je bil najboljši vir informacij, pod predpostavko da je kriv
* danes je osebni vir informacij o kaznivem dejanju precej omejen, saj obdolženec ni dolžan ničesar izjaviti ali izpovedati v svojo škodo – varuje ga privilegij zoper samoobtožbo, ki je tipična norma kaz. procesnega prava
* skozi to normo se uveljavlja garantna funkcija kazenskega postopka, ki varuje obdolženca pred pretiranim posegom države v njegove pravice
* **dolžnosti in privilegiji priče**:
* če je priča poklicana na sodišče mora priti, mora pričati in mora govoriti resnico
* sorodniki obdolženca pa imajo poseben privilegij: če so poklicani na sodišče kot priča morajo priti, ni pa jim treba pričati, če pa se odločijo, da bodo pričali morajo govoriti resnico – sami se odločijo ali bodo pričali ali ne
* kazensko procesno pravo se s tem odpoveduje še enemu pomembnemu potencialnemu viru informacij, ker noče, da bi se zlomila osebna razmerja zaradi vira informacij o kaznivem dejanju
* **izločanje dokazov, ki so pridobljeni na nezakonit način**:
* dokazi, ki so v postopku pridobljeni na nezakonit način, se ne priznajo, ampak se izločijo
* kazensko procesno pravo želi prepreči zlorabe, zato sankcionira kršitelje, tako da ne upošteva takih dokazov
* država pri odkrivanju kriminala ne sme kršiti prava, ki ga je sama postavila
* nezakoniti dokazi se fizično izločijo iz spisa, da jih sodnik ne vidi in da ni psihično kontaminiran *(ta institut je nastal v anglosaškem pravu, kjer imajo porotni sistem, zato ga je mogoče bolj dosledno uveljavljati kot pri nas)*
* **v našem sistemu** zakonodajalec pojmuje kazensko pravo kot **deloma avtonomno, deloma podrejeno**
* večjo avtonomnost je kazensko procesno pravo dobilo z novo Ustavo iz leta 1991, ki ima kar nekaj določb, ki se neposredno nanašajo na kazensko procesno pravo

***III. NALOGE IN NAMEN KAZENSKEGA POSTOPKA***

1. REŠITEV KAZENSKE ZADEVE

* **cilj kazenskega postopka** je rešiti kazensko zadevo, tako da se ugotovi zakonske znake kaznivega dejanja, kazenska odgovornost storilca in da se izreče kazenska sankcija
* v pravno urejenem postopku pred sodiščem ugotavlja **ali je kaznovalni zahtevek upravičenca utemeljen**
* **kaznovalni zahtevek** je temeljno razmerje, ki nastaja med domnevnim storilcem in žrtvijo
* kaznovalni zahtevek vedno **vloži tožilec v imenu države**, tožilec je lahko javni, zasebni ali subsidiarni
* **država se je v celoti polastila kaznovalnega zahtevka** – razlogi za to so trije:
* konflikt med domnevnim storilcem in žrtvijo ruši red v državi, država ne more tolerirati kaznivih dejanj, zato je legitimirana za kaznovalni zahtevek
* če država ne bi reagirala na storjeno kaznivo dejanje, bi pomenilo, da to početje dopušča
* država hoče posegati v razmerja med ljudmi, ker jih s tem kontrolira
* to da se je država v celoti polastila kaznovalnega zahtevka ni vedno najbolje, saj bi se v nekaterih zadevah konflikt lahko odpravil brez državne represivne intervencije – rešitev kazenske zadeve ne odpravlja temeljnega konflikta med ljudmi, zato se vedno bolj uvajajo alternativne oblike reagiranja na storjeno kaznivo dejanje

2. VAROVANJE PRAVIC IN SVOBOŠČIN

* kazenski postopek ima **varstveno** **funkcijo**, njegova naloga je med drugim tudi to, da **varuje obstoječo družbeno, državno in pravno ureditev pred napadi**
* kazenski postopek ima predvsem **garantno funkcijo**, njegova naloga je, da **varuje domnevnega storilca pred pretiranim posegom države**, s tem da mu **zagotavlja temeljne človekove** **pravice** in **pravno varnost**
* s kazenskim postopkom namreč zelo hudo posegamo v človekove pravice, zato da bi ugotovili, ali je res storil kaznivo dejanje, zato je varovanje pravic domnevnega storilca v kazenskem postopku najbolj potrebno
* kazenski postopek torej **ne zagotavlja samo represije**, s katero varuje obstoječo ureditev pred napadi, ampak tudi **procesne garancije**, s katerimi zagotavlja osebam, ki so udeležene v postopku temeljne človekove pravice, pravico do obrambe in da nihče ne bo obsojen, dokler ne bo na predpisan način ugotovljena njegova krivda
* kazenski postopek ima tudi **funkcijo varstva človekovih pravic in svoboščin**, saj zagotavlja, da bo obseg represije za krivega storilca pravice, in tolikšen, kot je določen v zakonu

3. DRUGO

* v kazenskem postopku mora biti ravnotežje med uporabo represije in varovanjem človekovih pravic
* paziti je treba, da ne pride do **instrumentalizacije** **kazenskega** **postopka**, ki pomeni, da kazenski postopek ne uporablja le za ugotavljanje krivde, ampak predvsem zato, da se z represijo varuje obstoječa oblast – z represijo razpolaga obstoječa oblasti, kar ji daje občutek moči in varnosti, vendar na dolgi rok represija ni učinkovita
* v zadnjem času se pojavlja **neoinstrumentalizacija kazenskega postopka**, ki pomeni uporabljanje kazenskega postopka zato, da bi se z njim doseglo premoženjskopravne učinke – to se dogaja zlasti pri organiziranem kriminalu, ki ga država težko preganja, ker pa organiziran kriminal ustvarja velike kriminalne dobičke, se država se odpove kaznovanju in se zadovolji s posegom v kriminalne dobičke

**KAZENSKI POSTOPKI**

***I. ZGODOVINSKI RAZVOJ KAZENSKEGA PROCESNEGA PRAVA***

1. AKUZATORNI POSTOPEK V RIMSKI REPUBLIKI

* akuzatorni postopek so poznali že v **obdobju pred koncem rimske republike**
* veljal je čisti akuzatorni postopek, ki se je lahko **začel samo na podlagi tožbe**, ki jo je vložil oškodovanec
* **sodišče**, ki je razsojalo ni smelo začeti tožbe, moralo je biti **nepristransko**, **pravično** in **objektivno**
* že takrat se je torej kazala **ločitev med funkcijo pregona in funkcijo sojenja**
* v akuzatornem postopku je veljal **racionalni dokazni sistem**, dejstva so se dokazovala z logičnim sklepanjem

2. PREHOD IZ AKUZATORNEGA V INKVIZTORNI POSTOPEK – SREDNJI VEK

* po padcu rimskega cesarstva so v Evropi **zavladala germanska in romanska plemena** – obdobje kaotičnosti
* veljal je **iracionalni dokazni sistem**, ki je nasprotje racionalnega dokaznega sistema
* iracionalno dokazovanje **temelji na mistično religioznih predstavah** – uporabljali so:
* ordalije ali božje sodbe: verjeli so, da je mogoče z določenimi dejanji izzvati Boga, ki bo pokazal katera stranka v sporu govori resnico *(celjenje ran, utapljanje)*; ordalije jo bile oblikovane tako, da je bilo nemogoče dokazati nedolžnost; uporabljali so jih za najhujša kazniva dejanja, večinoma so se končale s smrtjo
* prisežnike: verjeli so, da pod prisego oseba ne bo upala lagati, ker jo bo Bog kaznoval če ne bo govorila resnice, prisežnik je oseba, za katero ni potrebno, da pozna dejstva, ki se v postopku ugotavljajo, temveč le potrdi, da zaupa v resnicoljubnost stranke, za katero prisega
* sledilo je **obdobje intenzivnega krščanstva**, tudi katoliška cerkev je kot dokazno sredstvo uporabljala **ordalije**
* ko so krščanskim duhovnikom **prepovedali uporabo ordalij**, se je kazenskopravni sistem znašel v zagati
* **sojenje prešlo na sodnika**, kot novo avtoriteto, kar je bilo težko sprejeti, poleg tega pa je bilo **uničeno** **glavno** **dokazno sredstvo** *(obdolženec)*
* kontinentalna Evropa je bila pod **močnim vplivom katoliške cerkve**, ki je preganjala je čarovništvo in herezijo
* **za preganjanje** so razvijali **posebne postopke** – iz teh postopkov se je nazadnje **razvil** **inkvizitorni postopek**
* dokončni prehod iz akuzatornega v inkvizirorni postopek pa se je začel, ko so **sodniku dopustili, da začne pregon po uradni dolžnosti**
* s tem je prišlo do **združitve funkcij pregona in sojenja**, kar je značilnost inkvizitornega postopka
* postopek je ime **dve fazi**: preiskavo in sojenje
* preiskavo je začel inkvirent po uradni dolžnosti na podlagi suma, da je bilo storjeno kaznivo dejanje
* odredil je **obvezen pripor** za osumljenca in začel zbirati in izvajati dokaze
* zaradi pomanjkanja dokaznih sredstev je bilo potrebno pridobiti priznanje, ki so ga izsilili s torturo
* po končani preiskavi je sledila **sestava spisa**, na podlagi katerega je sodišče razsodilo
* inkvitorni postopek je v kontinentalni Evropi potisnil akuzatorni postopek v ozadje, v Angliji pa se je razvijal akuzatorni postopek in se razširil v države, ki so imele pravni red po angleškem vzoru

4. PREHOD IZ INKVIZITORNEGA V MEŠANI POSTOPKA V ČASU HUMANIZMA

* v obdobju humanizma, konec 18. stoletja, se začnejo pojavljati ideje o pomenu človekovega življenja, o človekovih naravnih pravicah in o tem, da so vsi enaki
* po humanističnih idejah je bila tortura neučinkovita in ni vodila do resnice
* sčasoma so začeli odpravljati torturo, priznavati dokazno vrednost indicev in uvajati svobodno oceno dokazov
* glavni prelom se je pomenila uveljavitev Zakonika o kazenski preiskavi *(Code d'instruction criminelle)* leta 1808
* ta zakonik je uvedel prvi model mešanega postopka
* postopek se je še vedno delil na **dve fazi**:
* prva faza: preiskava, ki se je začela na tožilčevo zahtevo, vodil pa jo je preiskovalni sodnik *(namestnik invirenta)*, ki ga je zavezovala instrukcijska maksima, oblikoval je spis, ki je šel potem na glavno obravnavo
* druga faza: glavna obravnava po akuzatornem modelu

***II. AKUZATORNI POSTOPEK*** *(vaje)*

1. BISTVENE ZNAČILNOSTI AKUZATORNEGA POSTOPKA

* **iniciator pregona**: državni ali zasebni tožilec
* **ločitev funkcij**: sodišče ima funkcijo sojenja, tožilec ima funkcijo pregona, obdolženec ima funkcijo obrambe
* **položaj sodišča**: sodišče je pasivno, nepristransko, objektivno, ima nevtralno vlogo v razmerju do strank
* **osnovna predpostavka postopka**: predpostavka nedolžnosti obtoženca
* **dokazno breme**: dokazno breme nosi tožilec
* **vrste sodb**: sodba je lahko obsodilna ali oprostilna
* **položaj in pravice obtoženca**: zelo ugoden, je enakopravna stranka v postopku, dolžan se je spusti v spor, priti mora na sodišče in odgovoriti na tožbo, zanj velja domneva nedolžnosti, lahko je popolnoma pasiven, ni mu treba dokazovati da ni kriv, torej ne nosi dokaznega bremena, lahko pa se brani, daje izjave, zbira dokaze v svojo korist, ima pravico do molka, pravico do zagovornika, ima privilegij zoper samoobtožbo, ni zaslišan na glavni obravnavi, zato ni subjekt postopka
* **presoja dokazov**: sodišče prosto presoja dokaze, ki so neposredno izvedeni pred njim
* **načelo javnosti**: glavne obravnave se opravljajo javno, na njih je lahko prisoten katerikoli državljan,javnost omogoča državljanom vpogled v način izvrševanja postopka in kontrolo delovanja sodišča
* **načelo ustnosti**: stranki na glavni obravnavi ustno razpravljata in predlagata dokaze, ustnost omogoča državljanom spremljanje poteka postopka
* **akuzatornost preiskave**: če je za odločitev tožilca ali bo obtožil osumljenca ali ne potrebna preiskava, ima tudi ta akuzatorni značaj, lahko se začne samo na zahtevo upravičenega tožilca, stranki sta v preiskavi enakopravni, obe lahko predlagata in izvajata dokaze pred sodiščem
* **načelo kontradiktornosti**: postopek je zamišljen kot spor dveh enakopravnih strank pred sodiščem, procesna dejanja se opravijo v prisotnosti obeh strank, ki imata pravico in dolžnost, da pri izvrševanju dejanj zastopata svoje interese in izražata svoje stališče
* **načelo oportunitete**: tožilec se sam odloči kdaj in ali bo začel postopek, ponavadi se tožilec spusti v postopek takrat, ko ima najboljše možnosti da bo dosegel obsodilno sodbo

2. FUNKCIJA PREGONA IN PREISKOVANJA – TOŽILEC

* **funkcijo pregona** ima **tožilec**, ki s tožbo sproži kazenski postopek – brez tožbe se postopek ne more začeti
* v akuzatornem postopku je tožilec **stranka postopka**
* upravičeni tožilec je lahko **državni** **ali** **zasebni tožilec**
* danes je tožilec ponavadi država, torej državni tožilec, ki ima za seboj policijo, tožilstvo, pravne strokovnjake...
* zato ima poleg funkcije pregona, v sodobnem akuzatornem postopku tožilec tudi **funkcijo preiskovanja**
* tožilec tisti, ki trdi, da je obdolženec storil kaznivo dejanje, to je dolžan tudi dokazati – **nosi dokazno breme**
* če hoče tožilec doseči **obsodilno sodbo**, mora sodišče prepričati v krivdo obdolženca in to v tolikšni meri, da je sodišče **onkraj razumnega dvoma** *(beyond reasonable doubt)*
* razlog za tako visok nivo prepričanosti v krivdo obdolženca je v posledici, ki jih pusti obsodba – obsodba stigmatizira, negativno označi tistega, ki je obsojen in če se sodišče zmoti, nastane nepopravljiva škoda
* če tožilec ni dovolj prepričljiv in sodišča ne prepriča toliko, da bi bilozunaj razumnega dvoma, to pomeni, da je sodišče dvomu – v tem primeru mora **izreči oprostilno sodbo** zaradi načela **in dubito pro reo** *(v dvomu razsoditi v korist obdolženca)*

3. FUNKCIJA OBRAMBE – OBDOLŽENEC

* funkcijo obrambe ima **obdolženec**, ki je druga stranka v akuzatornem postopku
* obdolženec je ponavadi posameznik, za katerega tožilec trdi, da je storil kaznivo dejanje in zanj zahteva kazen
* v akuzatornem postopku sta obdolženec in tožilec **enakopravna**
* edina **dolžnost** obdolženca je da **se spusti v spor**, ki je bil sprožen zoper njega
* obdolženec **mora priti na sodišče** in odgovoriti na tožbo, tako da se izjasnit o svoji krivdi oz. nekrivdi
* če obdolženec izjavi, da **je kriv** je **spor končan**, obdolženec in tožilec se samo še pogajata o kazni
* če obdolženec izjavi, da **ni kriv** se **sproži postopek**
* obdolženec je lahko **popolnoma pasiven**, saj ne nosi dokaznega bremena in zanje velja domneva nedolžnosti
* obdolženec pa je **lahko tudi aktiven**, tako da se brani, izpodbija tožilčeve dokaze, zbira in predlaga svoje dokaze
* ker dokazno breme nosi tožilec, ima obdolžencu pravico dokazovati da ni kriv, ni pa to njegova dolžnost – dejansko pa je prisiljen v tako dokazovanje, sicer bi tožilec lahko uspel prepričati sodišče v upravičenost tožbe
* v akuzatornem postopku je **položaj obdolženca najbolj ugoden**: ima pravico do molka, pravico do zagovornika, pravico izvajati dokaze v svojo korist, ker ima privilegij zoper samoobtožbo, ni zaslišan na glavni obravnavi, zanj velja domneva nedolžnosti in ne nosi dokaznega bremena

4. FUNKCIJA SOJENJA – SODIŠČE

* funkcijo sojenja ima **sodišče**, ki presoja o sporu med strankama na glavni obravnavi
* na glavni obravnavi stranke predlagajo in izvajajo dokaze, sodišče pa na koncu **razsodi v korist obdoženca** *(spozna obdolženca za nedolžnega)* ali **v korist tožilca** *(spozna obdolženca za krivega, če je zunaj razumnega dvoma)*
* **sodišče** je **pasivno**, razsodi samo na podlagi izvedenih dokazov
* za akuzatorni postopek je značilna **objektivnost sodišča**, ki se doseže s **tremi načeli akuzatornega postopka**:
* zaradi načela akuzatornosti sodišče ne more samoiniciativno ali po uradni dolžnosti začeti postopka, ampak samo na iniciativo tožilca – če bi sodišče lahko samoiniciativno začelo postopek pomeni, da bi moralo biti vsaj do neke mere prepričano, da je obdolženec kriv in to bi znatno zmanjšalo njegovo objektivnost
* stranke morajo same zbirati, predlagati in izvajati dokaze – če bi sodišče samo zbiralo dokaze, ne bi bilo več objektivno, ampak bi delalo v korist ene od strank *(izjemoma sme sodnik po svoji iniciativi izvesti dokaze, ki se mu zdijo potrebni, če jih ne izvede nobena od strank, ampak to se zgodi zelo redko)*
* na glavni obravnavi stranke zaslišujejo priče in izvedence, ne pa sodišče
* sodišče lahko izreče **oprostilno** ali **obsodilno sodbo** – za izrek obsodilne sodbe mora biti sodišče prepričano v krivdo obdolženega toliko, da je **zunaj razumnega dvoma**

**POSEBNOST FUNKCIJE SOJENJA V ZDA** *(vaje – še poglej!)*

* v ZDA se funkcija sojenja je deljena na **sodnika profesionalca** in **poroto**
* **ideja porote** izvira iz časov, ko so ljudje živeli v manjših skupnostih in so se ravnali samo po moralnih pravilih
* kdor je kršil moralna pravila, mu je sodila cela skupnost, kasneje pa so posamezniki razsojali v imenu skupnosti, vseskozi so sodili po občutku pravičnosti
* **poroto** v danes sestavlja 9 do 12 laikov, niso pravniki, predstavljali naj bi reprezentativni vzorec skupnosti
* porota spremlja sojenje in izve dejstva, porota se samostojno odloči kako bo vrednotila posamezen dokaz – na koncu pa na podlagi načela svobodne ocene dokazov odloči o krivdi obdolženca *(kriv ali ni kriv, vmesne sodbe ni)*,
* **sodnik profesionalec** v skladu s pravnimi pravili odloča, kaj bo prišlo do porote in kaj ne
* sodnik odloča o pravnih vprašanjih, porota pa o dejanskih vprašanjih

***III. INKVIZITORNI POSTOPEK***

1. BISTVENE ZNAČILNOSTI

* **iniciator pregona**: inkvirent, sproži pregon čim zve, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, dovolj je da sumi
* **ločitev funkcij**: vse funkcije so združene v inkvirentu, sproži postopek, vodi preiskavo, zbira dokaze v korist in škodo obdolžencu, vendar pri tem ne more biti objektiven, ker samoiniciativno začne postopek, inkvirent tudi vpliva na izid sojenja, saj pripravi spis, na podlagi katerega sodišče razsodi – to je glavna slabost tega postopka
* **položaj sodišča**: ni nepristransko, ker se aktivno vpleta v zadevo, ni objektivno, ker začne soditi pod predpostavko krivde, sodi na podlagi spisa, nima stika z obdolžencem ali pričami
* **osnovna predpostavka postopka**: predpostavka krivde, če ni obtožbe ni obtoženca
* **dokazno breme**: dokazno breme nosi inkvirent, ki zbira dokaze v korist in škodo obdolženca, formalno ima sicer dokazno breme sodišče, dejansko pa obdolženec
* **vrste sodb**: oprostilna sodba, obsodilna sodba, absolutio ab instantia
* **položaj in pravice obtoženca**: ima zelo slab položaj, je objekt postopka, ker je vir dokazov zoper samega sebe, pravic nima, pripor je obligatoren, če noče priznati dejanja ga mučijo
* **presoja dokazov**: formalno dokazno pravo, ni proste presoje dokazov
* **ni strank**: ne gre za spor med strankama, ampak zgolj za uradovanje sodnih organov, inkvizitorja in sodišča, obdolženec nima nobenega neposrednega stika s sodiščem
* **pismenost postopka**: sodišče ne ocenjuje dokazov neposredno, temveč preko spisa preiskave
* **tajnost postopka**: procesnim dejanjem ne more prisostvovati nihče, niti obdolženec, navzoče so samo osebe, ki sodelujejo pri teh dejanjih, ta postopek torej ni mogel javnosti dajati zaupanja.
* **tortura**: proti obdolžencu je legalno uporabljati torturo, da bi se na ta način dobilo od njega priznanje, in tako odkrila resnica o njegovi kazenski odgovornosti,
* **načelo legalitete**: inkvirent mora po uradni dolžnosti začeti pregon čim izve, da je bilo storjeno kaznivo dejanje

2. PREISKAVA

* preiskavo začne in vodi inkvirent
* inkvirent sproži preiskavo, če izve za kaznivo dejanje, ki ni neznatnega pomena – za začetek je dovolj sum
* inkvirent je torej prevzel funkcijo tožilca, saj je lahko **začel pregon po uradni dolžnosti**
* inkvirent je odredil **obvezen pripor** za osebo, za katero je sumil, da je storila kaznivo dejanje
* v preiskavi je **inkvirent sam zbiral in izvajal dokaze**: izpraševal obdolženca in priče z namenom, da se primer v tolikšni meri razjasni, da se lahko odloči o kazenski odgovornosti obdolženca
* inkvirent je imel dolžnost **zbirati dokaze v škodo in korist obdolžencu**, dejansko je bil inkvirent edini, ki je zbiral dokaze tudi v prid obdolžencu, torej je imel tudi funkcijo obrambe
* problem pa je v tem, da je inkvirent tisti, ki je začel postopek in je moral verjeti v krivdo obdolženca, torej je bil nagnjen k **domnevi krivde**
* postopek je bil **tajen**, tako da obdolženi ni vedel česa je obtožen in se tudi ni mogel braniti
* zaradi formalnih dokaznih pravil je bilo treba za obsodbo zbrati predpisano količino in kakovost dokazov – krivda je morala biti dokazana z dvema pričama, ki sta videli dejanje *(zelo redko)* ali pa s priznanjem obdolženca
* če obdolženec v preiskavi ni prostovoljno priznal krivde za dejanje, je inkvirent predlagal torturo
* **tortura** je bila zelo natančno določena in regulirana, zamenjala je božjo sodbo
* obdolženca so ponavadi mučili, dokler ni priznal dejanja
* rezultat torture je bil največkrat ta, da so bili mnogi nedolžni težko mučeni in obsojeni na smrt, medtem ko so mnogi vzdržljivi krivci pobegnili kazni
* do ekstremnega absurda je pripeljalo sprejetje torture v procesih proti čarovnicam, zanje je bila tortura obvezna, s pomočjo strašne torture dobivali priznanja, za popolnoma izmišljene, fantastične zločine čarovništva

3. SOJENJE

* po zaključeni preiskavi je inkvirent sestavil spis, kjer je zapisal in opisal vse, kar se je dogajalo v preiskavi
* sodišče je razsodilo izključno na podlagi spisa, česar ni bilo v spisu, za sodišče ni obstajalo
* sodišče ni videlo ne obtoženca, ne prič, temveč samo zapisnike o njihovih izpovedbah v preiskavi
* sodišče je pri sojenju zavezovala **instrukcijska maksima**, katere ideja je iskati resnico – zaradi tega sodišče ni bilo nepristransko, ampak se je aktivno vpletalo v zadevo, poleg tega pa je že začelo soditi s predpostavko krivde
* sodišče je lahko izreklo **tri možne sodbe**: oprostilna, obsodilna in absolutio ab instantia
* **absolutio ab instantia** je začasna oprostilna sodba, obdolženca so spustili na prostost, ker ni bilo dovolj dokazov za obsodbo, vendar je ostal pod sumom, da je storil kaznivo dejane, njegov položaj je bil zelo negotov, ker se je postopek proti njemu lahko kadarkoli spet začel, če se je pojavil nov dokaz, obdolženec pa se ni mogel braniti z ugovorom, da je stvar že rešena – načelo ne bis in idem ne velja

***\*\*\*III. MEŠANI POSTOPEK***

* mešani postopek se pojavlja v večini evropskih držav, tudi pri nas
* gre za **sintezo elementov inkvizitornega in akuzatornega postopka**
* definiramo ga s prikazovanjem inkvizitornih in akuzatornih elementov v delih mešanega postopka
* mešani postopek ima **dva dela**: predhodni postopek in glavno obravnavo
* med tema dvema deloma je **prehodna faza**: obtoževanje s kontrolo obtožnice

1. BISTVENE ZNAČILNOSTI

* **iniciator pregona**: zasebni ali državni tožilec
* **ločitev funkcij**: formalno so funkcije sojenja, pregona in obtožbe ločene, ampak zaradi instrukcijske maksime mora sodišče iskati materialno resnico, torej resnico o kaznivem dejanju, zato je dolžno izvajati dokaze v breme in v prid obdolžencu, s tem pa opravlja tako funkcijo obrambe, pregona in tudi funkcijo sojenja
* **položaj sodišča**: sodišče zavezuje instrukcijska maksima, zato je aktivno ampak manj kakor v inkvitornem postopku, stranki imata kljub njegovi aktivnosti večjo vlogo, tako da del aktivnosti pade tudi na njiju
* **osnovna predpostavka postopka**: predpostavka nedolžnosti
* **dokazno breme**: dokazno breme si delita tožilec in sodišče
* **vrste sodb**: oprostilna sodba, obsodilna sodba ali zavrnilna sodba, ki je dejansko oprostilna ampak zaradi procesnih razlogov ni možno izdat obsodilne sodbe.
* **položaj in pravice obtoženca**: obdolženec je formalno subjekt, dejansko pa objekt postopka, ker je lahko zaslišan in je lahko vir dokazov zoper samega sebe, če ga zaslišujejo lahko tudi laže, zanj velja domneva nedolžnosti, lahko je popolnoma pasiven, ni mu treba dokazovati da ni kriv, torej ne nosi dokaznega bremena, lahko pa se brani, daje izjave, zbira dokaze v svojo korist, ima pravico do molka, pravico do zagovornika, pravico izvajati dokaze v svojo korist, ima privilegij zoper samoobtožbo
* **presoja dokazov**: prosta presoja dokazov
* **stranke postopka**: stranki sta tožilec in obdolženec, vendar tu ne gre za spor med strankama, ampak je naloga raziskati in ugotoviti dejansko stanje o kaznivem dejanju, k čemur zavezuje instrukcijska maksima
* **pismenost predhodnega postopka**: v predhodnem postopku se zbira gradivo za sojenje na glavni obravnavi
* **tajnost predhodnega postopka**: tajnost velja za javnost, ne pa za obdolženca, ima pravico do vpogleda v spis in pravico da se seznani z vsemi dejstvi, ki ga obtožujejo
* **načelo legalitete**: državni tožilec po uradni dolžnosti začne pregon, če izve, da je bilo storjeno kaznivo dejanje
* **načelo oportunitete**: tožilec se sam odloči ali bo začel postopek v postopkih zoper mladoletnike in lažja k.d.
* **načelo oficialnosti**: načelo uradnosti kazenskega pregona, država s svojimi organi začne in vodi postopek izključno v družbenem interesu ne glede na to, ali oseba, ki je s kaznivim dejanjem oškodovana, to želi ali ne
* **načelo javnosti**: javnost postopka pomeni, da se glavne obravnave opravljajo javno, na njih je lahko prisoten katerikoli državljan, javnost omogoča državljanom vpogled v način izvrševanja postopka in kotrolo delovanja sodišča, vendar se javnost v nekaterih primerih lahko tudi izključi
* **načelo ustnosti**: stranki na glavni obravnavi ustno razpravljata in predlagata dokaze, ustnost omogoča, da državljanom spremljanje poteka postopka
* **načelo neposrednosti**: dokazi se izvajajo neposredno pred sodiščem
* **kontradiktornost glavne obravnave**: na glavni obravnavi sta prisotni obe stranki, ki imata pravico in dolžnost, da pri izvrševanju teh opravil zastopajo svoje interese in izražajo svoje stališče

2. PRIPRAVLJALNI POSTOPEK

* v glavnem je pripravljalni postopek zgrajen po vzoru preiskave v inkvizicijskem postopku, samo brez torture
* **inkvizitorni elementi**
* velja **načelo oficialnosti**, ker se postopek začne po uradni dolžnosti, ne glede na voljo oškodovanca
* **iniciativo za začetek pregona** lahko da samo **državni tožilec**
* v pripravljalnem postopku se ugotavljajo dejstva, na podlagi katerih se odloči, ali **naj bo v določena oseba obtožena za določeno kaznivo dejanje pred sodiščem** ali se bo postopek ustavil
* **pripravi se gradivo za sojenje** na glavni obravnavi, preiskovalni sodnik zbira dokaze, zaslišuje obdolženca
* pripravljalni postopek je **tajen** – v njem ne morejo biti navzoči državljani, ki nimajo zveze s konkretno kazensko zadevo, obdolženec pa ima pravico do vpogleda v spis lastne kazenske zadeve, da se popolnoma seznani z obremenilnimi dokazi in pravico, da brez nadzora komunicira z zagovornikom, če je v priporu
* obdolženčeva pravica do obrambe v pripravljalnem postopku je v nekaterih državah omejena – vendar ima obdolženec možnost, da navede dokaze v obrambo, saj je le tako mogoče preveriti vrednost dokazov obtožbe
* **akuzatorni element**
* funkcija pregona je ločena od funkcije preiskovanja
* pregon sproži državni tožilec, funkcijo preiskovanja pa opravlja preiskovalni sodnik, ki lahko objektivno ugotavlja dejstva, saj ni on sprožil pregona

3. OBTOŽEVANJE S KONTROLO OBTOŽNICE

* obtoževanje s kontrolo obtožnice je vmesni stadij med pripravljalnim postopkom in glavno obravnavo
* v tem stadiju se državni tožilec na osnovi gradiva zbranega v pripravljalnem postopku odloči ali bo osumljenec obtožen in predan sodišču ali bo postopek ustavljen

4. GLAVNA OBRAVNAVA

* če je obdolženec obtožen in izročen sodišču, preide postopek v stadij glavne obravnave
* na glavni obravnavi **prevladujejo akuzatorni elementi**, **nekaj** pa je tudi **inkvizitornih**
* **akuzatorni elementi**:
* sodišče ne izda obsodbe na podlagi pripravljalnega postopka ampak na podlagi glavne obravnave, ki jo opravi sodeči senat v kontradiktornem postopku s sodelovanjem obeh strank, tožilca in obdolženca
* na glavni obravnavi stranki navajata svoja stališča in predlagata dokaze, na katera se sklicujeta
* vsaka stranka ima pravico izpodbijati navedbe in trditve nasprotne stranke, podati svojo presojo vseh izvedenih dokazov in predlagati sodišču tako končno odločbo naj sprejme
* sam obtoženec ima neomejene procesne možnosti za obrambo
* glavna obravnava je javna in poteka ustno
* sodišče lahko neposredno ocenjuje dokaze
* **inkvizitorni elementi** *(predvsem položaj sodišča in predsednika senata)*
* na glavni obravnavi je ena najvažnejših funkcij dokazovanje, katero ima sodišče povsem v svojih rokah
* sodišče zavezuje instrukcijska maksima, mora raziskati in ugotoviti dejansko stanje, ki bo podlaga sodbi
* zato je sodišče aktivno, stranke pa mu pomagajo s svojimi dokaznimi predlogi
* sodišče je povsem svobodno pri sprejemanju dokaznih predlogov
* dokaze izvede samo, če meni, da so bistveni za ugotovitev dejstev, poleg tega pa lahko izvaja tudi takšne dokaze, ki jih nobena od strank ni predložila – dokazno breme je torej poleg tožilca tudi na strani sodišča
* obdolženca, priče in izvedence zaslišuje najprej sodišče oz. predsednik senata, šele nato stranke
* sodišče, tožilec in zagovornik lahko zaslišujejo in izprašujejo obdolženca, kar kaže na to, da je obdolženec objekt kazenskega postopka *(vendar pa obdolženec ni dolžan odgovarjati na postavljena vprašanja – lahko molči in celo laže, priče pa morajo govoriti resnico)*

***V. KAZENSKI POSTOPEK PRI NAS***

1. RAZVOJ KAZENSKEGA POSTOPKA NA OBMOČJU SLOVENIJE

* pri nas uporabljamo mešani postopek, ki naj bi združeval najboljše iz akuzatornega in inkvizitornega postopka
* po II. svetovni vojni, je bil kazenski postopek podoben tistemu iz leta 1808
* policija je lahko zbirala formalne dokaze, ki so lahko veljali kot dokaz na glavni obravnavi
* policija je lahko tudi zasliševala osumljenca – to zaslišanje je imelo neformalno obliko, osumljenec ni imel zastopnika, vendar pa so se izjave, ki jih je dal osumljenec, lahko uporabile kot dokaz na glavni obravnavi
* postopek se je spremenil šele leta 1967, ko je bil izdan nov ZKP, ki je uvajal številne novosti
* novi ZKP je policiji odvzel pravico zasliševanja, tako da policija danes lahko zbira samo dokazni material ali neformalne dokaze, ki jih ni mogoče uporabiti na glavni obravnavi
* s tem je policija postavljena iz kazenskega postopka v predkazenski postopek
* formalni sodni kazenski postopek se začne takrat, ko je začne delovati sodišče – sodišče deluje formalno in upošteva vsa procesna pravila, zato ima vse kar počne sodišče formalno vrednost
* vsa dejavnost pred tem pa spada v predkazenski postopek

2. VRSTE KAZENSKI POSTOPKOV

* **redni kazenski postopek**: postopek, ki ima vse faze, po tem postopku se obravnavajo hujša kazniva dejanja, za katera je predpisana kazen nad tri leta zapora, redni postopek poteka na okrožnem sodišču
* **skrajšani kazenski postopek**: postopek ki nima faze preiskave, po tem postopku se obravnavajo lažja kazniva dejanja, za katera je predpisana kazen do tri leta zapora, poteka na okrajnem sodišču *(429. – 450. člen ZKP)*
* **kazenski postopek zoper mladoletnike**: za obravnavanje kaznivih dejanj mladoletnikov *(451. – 490. člen ZKP)*
* **posebni kazenski postopki**: postopek v katerem ne gre za ugotavljanje krivde

3. REDNI KAZENSKI POSTOPEK

**FAZE REDNEGA POSTOPKA**

* **0. faza**: predkazenski postopek
* **1. faza**: faza preiskave, vodi jo preiskovalni sodnik
* **2. faza**: faza kontrole obtožnice
* **3. faza**: faza sojenja ali glavna obravnava, vodi jo predsednik senata ali sodnik posameznik
* **4. faza**: pravna sredstva, redna in izredna

**0. faza: PREDKAZENSKEKI POSTOPEK** *(145. – 166. člen)*

* ko policija izve za kaznivo dejanje, oz. ko ima **utemeljen sum**, da je bilo storjeno kaznivo dejanje, ki ga je storil določen storilec **poda ovadbo državnemu tožilcu** *(148)*
* ovadba se lahko poda **pisno** ali **ustno**, lahko je **zoper** **znanega** ali **neznanega** **storilca**
* ko državni tožilec prejme ovadbo lahko *(161)*:
* zavrže ovadbo, če ne gre za kaznivo dejanje, v tem primeru je konec
* vrne ovadbo policiji, če ni dovolj dokazov za začetek kazenskega postopka
* sprejme ovadbo in zahteva uvedbo preiskave od preiskovalnegasodnika, s tem se začne kazenski postopek

**1. faza: PREISKAVA** *(167. – 191. člen)*

* s preiskavo se začne kazenski postopek *(ko preiskovalni sodnik na zahtevo tožilca izda sklep o preiskavi)* *(169)*
* preiskovalni sodnik se mora odločiti **ali bo uvedel preiskavo ali ne**:
* preiskovalni sodnik se strinja z zahtevo za preiskavo, izda sklep o preiskave in s tem uvede preiskavo
* preiskovalni sodnik se ne strinja z zahtevo za preiskavo, o uvedbi odloči zunajobravnavni senat *(167. člen)*
* senat odloči, da ne bo preiskave, zadeva se konča
* senat odloči, da preiskava bo, preiskovalni sodnik se je zmotil
* **inkvizitorni elementi preiskave**:
* obstoj preiskave kot del kazenskega postopka
* preiskavo vodi preiskovalni sodnik, ki je po uradni dolžnosti dolžan izvajati tista preiskovalna dejanja, ki so nujno potrebna za uspešno vodenje postopka in ki jih je po njegovem mnenju treba izvesti, da bi se dosegel namen preiskave *(zbirati vsa dejstva in razjasniti primer, da se lahko odloči, ali obstaja zakonska osnova za obtožnico)*
* pri vodenju preiskave preiskovalnega sodnika zavezuje instrukcijska maksima, tipičen element inkvizitornosti
* v preiskavi je mogoče odrediti pripor, ki pa ni obligatoren zato izgublja elemente inkvizitornosti
* preiskovalni sodnik ima dolžnost, da zasliši obdolženca – to je eno od obligatornih preiskovalnih dejanj iz katerih je sestavljena preiskava, obdolženec mora takoj na začetku preiskave priti na sodišče in nekaj povedati, to zaslišanje kaže na to, da je obdolženi objekt postopka
* preiskava je tajna za širšo javnost
* **akuzatorni elementi preiskave**:
* funkciji pregona in preiskave sta ločeni, saj se preiskava lahko začne samo na zahtevo državnega tožilca, ki je ločen od preiskovalnega sodnika
* v zahtevi za preiskavo mora biti točno navedena oseba zoper katero se zahteva preiskava, opis dejanja iz katerega izhajajo zakonski znaki kaznivega dejanja, zakonsko označbo kaznivega dejanja, okoliščine iz katerih izhaja utemeljenost suma in že zbrane dokaze
* preiskava se vodi le glede tistega kaznivega dejanja in tistega obdolženca na katerega se nanaša zahteva za preiskavo – če se v času preiskave izkaže, da je treba preiskavo razširiti še na drugo kaznivo dejanje ali na drugo osebo, mora preiskovalni sodnik o tem obvestiti državnega tožilca, če gre za kaznivo dejanje, ki se preganja po uradni dolžnosti
* zahteva za preiskavo mora obstajati v celotnem času preiskave, če v času preiskave ni več zahteve za preiskavo mora preiskovalni sodnik preiskavo ustaviti
* v preiskavi so stranke enakopravne, obema strankama je dana možnost, da zastopata svoje interese
* obdolžencu na zaslišanju ni treba odgovarjati na vprašanja preiskovalnega sodnika
* obdolženec ima v preiskavi pravico do zagovornika
* stranke imajo v preiskavi možnost pred preiskovalnim sodnikom podajati svoja stališča in predloge ter izpodbijati stališča in predloge nasprotne stranke – kontradiktornost
* tožilec in obdolženec smeta med preiskavo predlagati naj preiskovalni sodnik opravi nekatera preiskovalna dejanja, vendar pa ni nujno, da preiskovalni sodnik te predloge sprejme, sprejme jih le, če se to sklada z njegovim prepričanjem o potrebnosti izvajanja preiskovalnih dejanj, da bi se dosegel namen preiskave
* izvajanje preiskovalnih dejanj je v celoti v rokah preiskovalnega sodnika, stranke pa imajo pravico, da do določene mere sodelujejo pri izvajanju teh preiskovalnih dejanj *(zaslišanje prič, hišna, osebna preiskava)*
* stranke postopka imajo pravico do vpogleda v spis
* o priporu se odloča na kontradiktornem naroku
* preiskava se konča, ko preiskovalni sodnik odloči, da je stanje zadevi v preiskavi zadosti razjasnjeno
* o preiskavi napravi zapisnik in ga pošlje državnemu tožilcu, zapisnik ima dokazno vrednost na glavni obravnavi
* državni tožilec dobi spis poln dokaznega materiala, na podlagi katerega se odloči:
* ali bo vložil obtožnico na podlagi dokazov pridobljenih v preiskavi katerega
* ali bo zadevo vrnil preiskovalnemu sodniku nazaj v preiskavo, če še ni dovolj razjasnjena
* ali bo odstopil od pregona

**2. faza: OBTOŽEVANJE S KONTROLO OBTOŽNICE**

* ko državni tožilec vloži obtožnico, ima obtoženec pravico vložiti svoj ugovor
* obtožnico preskuša zunajobravnavni senat
* če obtožnica prestane kontrolo se zadeva vroči sodišču ki razpiše glavno obravnavo
* **inkvizitorni elementi obtoževanja s kontrolo obtožnice**:
* pri vložitvi obtožnice velja načelo legalitete – ko državni tožilec dobi spis od preiskovalnega sodnika ga pregleda, in če je iz spisa razvidno, da je bilo storjeno kaznivo dejanje in da ga je storil osumljeni storilec, se mora po uradni dolžnosti spustiti v pregon, tudi če je verjetnost, da bo osumljeni storilec obsojen majhna
* **akuzatorni elementi obtoževanja s kontrolo obtožnice**
* obtožnica mora biti formulirana pisno in na način, ki je predpisan z zakonom
* v obtožnici morajo biti vsi z zakonom predpisani elementi
* sodišče je na glavni obravnavi subjektivno in objektivno vezano na obtožnico – subjektivna vezanost pomeni, da lahko teče sojenje samo zoper osebo, ki je navedena v obtožnici; objektivna vezanost pomeni, da je sojenje vezano na kaznivo dejanje, ki je navedeno v obtožnici

**3. faza: GLAVNA OBRAVNAVA**

* **akuzatorni elementi na glavni obravnavi**
* glavna obravnava poteka v obliki spora dveh enakopravnih strank pred sodiščem, obe stranki imata enake procesne pravice, s katerimi lahko uveljavljata svoje interese
* glavna obravnava se začne z branjem obtožnice
* obdolženec lahko odgovori na vsako točko obtožnice in se brani
* zaslišanje obdolženca na glavni obravnavi je organizirano kontradiktorno – obdolženca zaslišuje najprej sodnik, nato državni tožilec, nato zagovornik
* dokazni postopek je organiziran kontradiktorno, priče in izvedence zaslišuje sodnik, državni tožilec in stranki
* če se na glavni obravnavi bere zapisnik priče ali izvedenca imajo stranke pravico, da kaj pripomnijo na to
* do konca glavne obravnave imajo stranke pravico da se preučijo nova dejstva in izvedejo novi dokazi, lahko pa ponovno vložijo predlog za izvajanje dokazov, ki jih je sodišče odbilo
* če se tekom glavne obravnave ugotovi, da je dejansko stanje drugačno od tistega, ki je podano v obtožnici, lahko državni tožilec spremeni obtožnico ali pa pride do prekinitve zaradi priprave nove obtožnice
* v zaključnem govoru stranki podata svoje stališče o primeru in predlagajo na kakšen način naj se spor reši
* po zaključeni glavni obravnavi sodišče izda sodbo – sodba se lahko nanaša samo na osebo, ki je bila obtožena in na tisto kaznivo dejanje za katero je bila obtožena v obtožnici, sodišče je pri izdaji sodbe subjektivno in objektivno vezano na obtožnico
* glavna obravnava se lahko začne in ustavi samo na predlog državnega tožilca, tudi trajanje postopka je odvisno od tožilca, ne od sodišča
* na glavni obravnavi velja načelo neposredne presoje dokazov, vsi dokazi morajo biti izvedeni neposredno
* **inkvozitorni elementi na glavni obravnavi**
* sodišče ima pravico zasliševati obdolženca
* sodnik ima aktivni položaj na glavni obravnavi in ima izrazito inkvizitorne funkcije – sodnik vodi glavno obravnavo in ima iniciativo za izvajanje dokazov, ki se mu zdijo potrebni, pred začetkom glavne obravnave lahko zbira dokaze in izvede tudi tiste dokaze, ki jih ni predlagala nobena od strank
* sodišče zavezuje instrukcijska maksima

**4. faza: PRAVNA SREDSTVA**

* zoper vsako sodno odločbo, ki **še ni pravnomočna** obstajajo redna pravna sredstva
* pritožba: redno pravno sredstvo, ki ga lahko vloži državni tožilec ali obdolženec, če je vložena pritožba, sodba ne more postati pravnomočna, o pritožbi odloča Višje sodišče, ki izreče svojo sodbo
* zoper **pravnomočno sodbo** obstajajo izredna pravna sredstva, in sicer:
* obnova postopka: o tem odloča splošno sodišče
* zahteva za varstvo zakonitosti: o tem odloča Vrhovno sodišče
* zahteva za izredno omilitev kazni: o tem odloča Vrhovno sodišče.
* zoper zadeve, ki so odločene z izrednimi pravnimi sredstvi je mogoča samo še ustavna pritožba

**SODIŠČE**

***I. SESTAVA SODIŠČA***

I. STOPNJA

* na I. stopnji sodijo okrajna in okrožna sodišča
* na okrajnem sodišču v skrajšanem postopku sodi **sodnik posameznik**, zaradi pospešitve postopka
* na okrožnem sodišču v rednem kazenskem postopku **sodi senat,** velja **načelo zbornosti**
* pri kaznivih dejanjih za katera je predpisana kazen od 3 do 15 let zapora sodi senat z 1 profesionalnim sodnikom in 2 sodnikoma porotnikoma *(prisedniki)*
* pri kaznivih dejanjih za katera je predpisana kazen nad 15 let zapora sodi senat z 2 profesionalnima sodnikoma in 3 sodniki porotniki *(prisedniki)*
* senat vodi predsednik senata, ki je naključno izbran
* sodnike porotnike na glavno obravnavo povabi sodna uprava
* če sodišče zaseda v nepopolni zasedbi, sodba pade
* na glavne obravnave v pomembnejših primerih, ki trajajo dlje časa, se lahko povabi več profesionalnih sodnikov in več porotnikov, da se nadomeščajo, če bi kateri izmed sodnikov ali porotnikov tekom glavne obravnave izpadel, da ni treba glavne obravnave začeti znova

II. STOPNJA

* na II. stopnji sodi Višje sodišče
* za Višje sodišče velja načelo zbornosti, sodi senat, sestavljen iz 3 stalnih sodnikov

III. STOPNJA

* na III. stopnji sodi Vrhovno sodišče
* za Vrhovno sodišče velja načelo zbornosti, sodi senat sestavljena iz 5 stalnih sodnikov, razen:
* senat 3 sodnikov odloča o zahtevi za izredno omilitev kazni
* senat 7 sodnikov odloča o zahtevi za varstvo zakonitosti zoper odločbo Vrhovnega sodišča

***II. PRISTOJNOST***

* **pristojnost** je pravica in dolžnost sodišča, da opravlja procesna dejanja in odloča v kazenskih zadevah
* določbe o pristojnosti so kogentne narave, stranki se ne moreta dogovoriti, da bo za sojenje v določeni zadevi pristojno drugo sodišče
* sodišče mora samo paziti na svojo pristojnost, pristojnosti pa lahko ugovarjata tudi stranki
* najpomembnejši sta **stvarna in krajevna pristojnost**, pri čemer je stvarna pristojnost pomembnejša od krajevne

STVARNA PRISTOJNOST

* **stvarna pristojnost** je pravica in dolžnost sodišča, da odloča v določeni kazenski zadevi glede na težo kaz. dejanja
* stvarna pristojnost je na I stopnji razdeljena med **okrajna** in **okrožna sodišča**
* **okrajna sodišča** so stvarno pristojna za kazniva dejanja, za katera je zagrožena denarna kazen ali kazen zapora do 3 leta, razen za kazniva dejanja zoper čast in dobro ime, ki so bila storjena s tiskom, po radiu ali televiziji
* **okrožna sodišča** pa so stvarno pristojna za kazniva dejanja za katera je zagrožena kazen 3 ali več let zapora
* **ugovor stvarne pristojnosti** pa je mogoče podati kadarkoli v postopku

KRAJEVNA PRISTOJNOST

* **krajevna pristojnost** je pravica in dolžnost stvarno pristojnega sodišča, da odloča o kazenski zadevi glede na njeno navezavo na sodno območje
* **redna krajevna pristojnost** se veže na kraj, kjer je bilo kaznivo dejanje storjeno ali poskušeno, ali kraj, kjer ima obdolženec stalno ali začasno prebivališče, ali kraj, kjer je bil obdolženec prijet
* tako določena pristojnost včasih ni smotrna, zato se upošteva še nekatere druge okoliščine, ki nas pripeljejo do **izredne krajevne pristojnosti**, ki posegajo tudi v stvarno pristojnost
* izredna krajevna pristojnost se ugotavlja po medsebojni zvezi, če ni mogoče ugotoviti krajevne pristojnosti se pristojnost odredi ali prenese
* **ugovor krajevne pristojnosti** je mogoče vložiti do pravnomočnosti obtožnice v rednem postopku, v skrajšanem pa do začetka glavne obravnave

SPOR O PRISTOJNOSTI

* med sodišči lahko pride do spora o pristojnosti, ki je ponavadi **negativen**, samo izjemoma pa **pozitiven**
* **negativen spori o pristojnosti** pomeni, da sodišče misli, da ni pristojno za določeno zadevo, zato pošlje zadevo sodišču, ki naj bi bilo pristojno – če se sodišče, kateremu je bila zadeva poslana kot pristojnemu, ne strinja z odločitvijo prvega sodišča, sproži kompetenčni spor

***III. IZLOČANJE SODNIKOV***

* iz sojenja je mogoče **v konkretni kazenski zadevi izločiti sodnika**, za katerega so podane **okoliščine, ki vzbujajo sum v njegovo nepristranskost** – če so podani izključitveni ali odklonitveni razlogi
* **izključitveni razlogi**:
* če so podani izključitveni razlogi, je sodnik izločen že po samem zakonu
* ko sodnik izve, da je podan izključitveni razlog, mora takoj prenehati z vsakim delom in to sporočiti predsedniku sodišča, ki odredi dodelitev zadeve drugemu sodniku
* če sodnik ne sporoči predsedniku sodišča, da so podani izključitveni razlogi, lahko stranki zahtevata izločitev sodnika do konca glavne obravnave
* izključitveni razlogi so:
* če je sodnik sam vpleten v zadevo oškodovan s kaznivim dejanjem
* če je sodnik osebno povezan z udeleženci kazenskega postopka
* če je sodnik sodeloval v predhodnih fazah iste kazenske zadeve
* **odklonitveni razlogi**:
* sodnik je izločen, če to zahteva katera od strank, ker meni, da so pri sodniku podane okoliščine, ki vzbujajo sum v njegovo nepristranskost *(osebno prijateljstvo, znanstvo, sovraštvo, daljno sorodstvo...)*
* tako izločitev je mogoče predlagati le do začetka glavne obravnave
* ko sodnik izve za odločitev se začne se postopek rekuzacije, v katerem mora imeti sodnik možnost, da se izjavi o okoliščinah zaradi katerih naj bi bil izločen

**POJEM GLAVNE OBRAVNAVE**

***I. POMEN GLAVNE OBRAVNAVE***

* potem ko obtožnica postane pravnomočna, pride kazenski postopek v naslednjo fazo – glavno obravnavo
* po ZKP ni mogoče skrajšati ali poenostaviti postopka, tako da bi opustili glavno obravnavo ali jo skrajšali
* samo po opravljeni glavni obravnavi lahko pride do izreka kazenske sodbe
* glavna obravnava je **središčni stadij postopka**
* glavna obravnava je **strogo formaliziran stadij postopka**
* ZKP določa pogoje, pod katerimi se glavna obravnava opravi in tudi sam potek glavne obravnave
* glavna obravnava namenjena je izvajanju dokazov, na podlagi katerih se potem izreče sodba
* večina dokazov se izvede na glavni obravnavi – **izvajanje dokazov** mora biti korektno, kontradiktorno, neposredno, ustno, hkrati pa se morajo varovati procesna jamstva obdolženca
* **končni cilj glavne obravnave** je **izrek sodbe** oz. odločitev ali je kaznovalni zahtevek države upravičen ali ne
* glavna obravnava naj bi bila **najbolj akuzatorni del mešanega postopka**, vendar v resnici sploh ni tako zelo akuzatorna kot se zdi na prvi pogled, ne bi zdržala primerjave z glavno obravnavo v akuzatornem postopku
* glavna obravnava je močno **v rokah predsednika senata** in **aktivnost strank je bolj navidezna** in ima le majhen pomen za končni izid postopka
* to je zato, ker predsednika senata zavezuje instrukcijska maksima, zaradi katere je dolžan iskati resnico o kaznivem dejanju in odgovarja za sodbo
* stadij glavne obravnave se **deli na 2 dela**:
* priprava na glavno obravnavo
* glavna obravnava

**PRIPRAVE NA GLAVNO OBRAVNAVO**

* priprava na glavno obravnavo je **tehnična faza postopka**, ki je v celoti **v rokah predsednika senata**

***I. FORMALNO PROCESNO VODSTVO PRI PRIPRAVAH***

* v okviru formalnega procesnega vodstva predsednik senata opravi nekatere **formalnosti**
* predsednik senata **določi** **dan, uro in kraj glavne obravnave**
* predsednik senata mora **povabiti vse osebe, katerih navzočnost je na glavni obravnavi obvezna**: obdolženec, zagovornik, tožilec, oškodovanec, zakoniti zastopnik ali pooblaščenec oškodovanca, priče in izvedenci *(osebe se v vabilu opozori na posledice, ki jih bo imela njihova odsotnost)*
* treba je upoštevati, da se mora **obdolžencu** **vabilo na glavno obravnavo vročiti tako**, da mu ostane med vročitvijo vabila in dnevom glavne obravnave **najmanj 8 dni pa pripravo obrambe**
* predsednik senata lahko z odredbo **odloži dan glavne obravnave**, odložitev je možna le pred začetkom glavne obravnave, po začetku glavne obravnave se glavna obravnava preloži ali prekine

***II. MATERIALNO PROCESNO VODSTVO PRI PRIPRAVAH***

* v okviru materialnega procesnega vodstva predsednik senata sprejema odločitve, ki se neposredno nanašajo na odločanje v kazenski zadevi
* predsednika senata **pregleda spis** in če ugotovi, da so v njem **obvestila in zapisniki, ki jih je treba izločiti v skladu z 83. členom, izda sklep o njihovi odločitvi** – taka procesna rešitev popolnoma neustrezna, saj bi morali biti ti zapisniki in obvestila v tem trenutku že izločeni, če jih izloči šele predsednik senata, se z njimi seznani, zaradi česar pride do psihične kontaminacije; spis bi bilo treba formirati in očistiti že prej
* predsednik senata lahko že **pred glavno obravnavo sprejme tiste dokaze, ki jih ne bo možno izvesti na glavni** obravnavi in če je dovolj, da se na glavni obravnavi prebere samo zapisnik o njihovi izvedbi – če priča ali izvedenec, ki še nista bila zaslišana, ne bosta mogla priti na glavno obravnavo, predsednik senata odredi njuno zaslišanje izven glavne obravnave; zaslišanje izvede sam ali pa ga poveri kakemu drugemu sodniku, članu senata
* predsednik senata **odloča o dokaznih predlogih strank in oškodovanca**, ki naj bi se izvedi na glavni obravnavi – predsednik lahko senata dokazni predlog sprejme ali zavrne:
* predlog zavrne, če meni da izvajanje dokaza ni potrebno, vse kar lahko stori stranka v takem primeru je, da dokazni predlog ponovi med glavno obravnavo
* predlog sprejme in priskrbi predlagane dokaze, ki naj bi se izvedli na glavni obravnavi
* zaradi instrukcijske maksime lahko predsednik senata tudi **brez predloga strank odloči, naj se za glavno obravnavo priskrbijo novi dokazi** – o zbiranju novih dokazov obvesti stranke pred začetkom glavne obravnave
* to je popolnoma skregano z logiko akuzatornega postopka, ki zahteva nevtralnost, pasivnost in nepristranskost sodnika ter aktivnost strank na drugi strani
* pri nas **predsednik senata ne more biti nepristranski**:
* ker se aktivno vplete v zadevo s tem, ko se opredeli, katere dokaze bo sprejel in priskrbel
* ker lahko sam odloči, naj se za glavno obravnavo priskrbijo novi dokazi, s čimer gre preko interesov strank

**GLAVNA OBRAVNAVA**

***I. POGOJI ZA GLAVNO OBRAVNAVO IN NAVZOČNOST***

* **glavna obravnava se opravi**:
* če so navzoče vse osebe
* če so na voljo vsa dokazna sredstva
* **nepretrgoma** morajo biti **navzoči**: predsednik senata in sodniki porotniki, nadomestni sodniki, zapisnikar
* **sestava senata** se med glavno obravnavo **ne sme spreminjati**, sicer je treba glavno obravnavo začeti znova
* če **državni tožilec ne pride** na glavno obravnavo, se glavna obravnava preloži in obvesti višjega tožilca
* **obdolženec** mora biti na glavni obravnavi **osebno navzoč**
* če **obdolženec ne pride** na glavno obravnavo in ne opraviči svojega izostanka, čeprav je bil v redu povabljen, sodeči senat odredi prisilno privedbo, če se obdolženca očitno izmika, se lahko odredi pripor
* izjemoma se **obdolžencu** se lahko **sodi tudi v nenavzočnosti**:
* če je bil v redu povabljen *(in njegove navzočnosti ni bilo možno zagotoviti z nobenim prisilnim ukrepom)*
* če njegova navzočnost ni nujna
* če je navzoč njegov zagovornik
* če je bil pred glavno obravnavo že zaslišan
* če **zagovornik ne pride** na obravnavo, čeprav je bil v redu povabljen, in ne sporoči pravočasno, zakaj je zadržan ali če brez dovoljenja zapusti glavno obravnavo, sodišče zahteva naj si obdolženec vzame drugega zagovornika
* **če priča ali izvedenec neopravičeno izostane**, se zanj odredi takojšnja prisilna privedba
* obravnava se lahko začne brez njega z zaslišanjem drugih prič in izvedencev ter se prekine, ko pride na vrsto njegovo zaslišanje, če takojšnja prisilna privedba ni možna

***II. POTEK GLAVNE OBRAVNAVE***

ZAČETEK ZASEDANJA

* zasedanje začne predsednik senata, ki naznani predmet glavne obravnave in sestavo senata
* predsednik senata preveri ali so prišli vsi vabljeni
* predsednik senata ugotovi identiteto obdolženca
* priče in izvedence se napoti ven iz sodne dvorane, kjer morajo čakati, dokler se jih ne pokliče k zaslišanju
* oškodovanca, ki ni priglasil premoženjskopravnega zahtevka, se pouči, da lahko poda predlog
* predsednik senata obtoženca opozori, naj pazljivo spremlja potek glavne obravnave, pouči ga, da lahko postavlja vprašanja soobtožencem, pričam in izvedencem ter daje pripombe in pojasnila glede njihovih izpovedb

ZAČETEK GLAVNE OBRAVNAVE

* glavna obravnava se **formalno začne z branjem obtožnice**, ki jo prebere upravičeni tožilec
* za tožilcem ima besedo **oškodovanec**, ki **obrazloži** **svoj premoženjskopravni zahtevek**.
* **obdolženca se pouči o njegovih pravicah** po 5. členu ZKP – da se ni dolžan zagovarjati in odgovarjati na vprašanja, vendar če se zagovarja, ni dolžan izpovedati zoper sebe ali svoje bližnje ali priznati krivde
* potem ima besedo **obdolženec**, ki ima **pravico odgovoriti na obtožnico**, kar je zelo nenavadno za mešani postopek – problem pa je, da se ne zgodi nič ko obdolženec odgovori na obtožnico, glavna obravnava odvija popolnoma enako, ne glede na to kako odgovori obdolžene
* ko obramba zavzame stališče do obtožbe, predsednik senata vpraša obtoženca, ali se želi zagovarjati
* če obtoženec izjavi, da se želi zagovarjati, ga predsednik senata zasliši

ZASLIŠANJE OBDOLŽENCA

* za zaslišanje obdolženca na glavni obravnavi se **smiselno uporabljajo določbe o zaslišanju v preiskavi**
* obdolženca **zaslišuje predsednik senata**
* najprej se obdolženec **neovirano pripoveduje** o dogodku
* nato **tožilec in zagovornik postavljata dodatna vprašanja** – predsednik senata dovoli ali prepove vprašanje
* **na koncu** **postavlja vprašanja še predsednik senata**, če so v izpovedi obtoženca vrzeli, nejasnosti ali nasprotja
* če obdolženec noče odgovoriti na posamezno vprašanje, se **prebere njegova prejšnja izpovedba**
* zaslišanje obdolženca je **najbolj inkvizitorni del postopka**
* pri zaslišanju se pokaže, da je **obdolženec** **objekt kazenskega postopka**, saj se že na samem začetku glavne obravnave lahko obremeni, če bi hoteli na obdolženca gledati kot na subjekt kazenskega postopka, bi morali najprej izpeljati dokazni postopek, na koncu pa dati besedo obdolžencu
* **zaslišanje obdolženca ima dvojno funkcijo**:
* je pravica obdolženca, zaslišanje mu daje možnost za obrambo in za zastopanje lastnih interesov
* je dokazno sredstvo zoper samega sebe, ker je najboljši vir informacij o kaznivem dejanju
* obdolženec **ni priča v lasni zadevi**, ima drugačne pravico kot priča – lahko govori resnico, laže ali je tiho

DOKAZNI POSTOPEK

* sodišče mora izvesti dokazni postopek kljub obdolženčevemu priznanju
* izvajanje dokazov mora biti kontradiktorno, neposredno, ustno, varovati se morajo procesna jamstva obdolženca
* dokazovanje obsega **vsa dejstva, za katera sodišče misli, da so pomembna** za pravilno razsojo
* dokaze lahko **predlagajo** **stranke** ali **sodišče** po uradni dolžnosti *(ker ga veže instrukcijska maksima)*
* dokazi se lahko predlagajo **do konca obravnave** – glede dokaznih predlogov ni prekluzije
* tisti, ki predlaga izvedbo dokaza, mora **obrazložiti, kaj bo s tem dokazoval**
* **vrstni red izvajanja dokazov** – najprej se izvedejo dokazi, ki jih tožilec, nato se izvedejo dokazi, ki jih predlaga obramba, na koncu se izvedejo dokazi, ki jih po uradni dolžnosti odredi senat
* **zaslišanje priče**:
* smiselno se uporabljajo določbe, ki veljajo za zaslišanje prič med preiskavo
* pričo najprej zaslišuje stranka, ki jo je predlagala, nasprotna stranka in nazadnje predsednik senata
* priče, katerih identiteta se ne sme razkriti, se zaslišijo s pomočjo tehničnih sredstev
* med zaslišanjem priče, mlajše od 14 let, se izključi javnost
* ne smejo se zaslišati priče, mlajše od 15 let, ki so bile žrtve spolnega nasilja *(prebere se zapisnik o zaslišanju)*
* **zaslišanje izvedenca**
* izvedenec poda izvid in mnenje ustno
* pisno mnenje, dano pred obravnavo, se lahko prebere
* **ogled in rekonstrukcija**
* ogled in rekonstrukcija se opravita zunaj glavne obravnave, vodi ju predsednik senata
* stranke in oškodovanec so lahko navzoče
* **listine**
* na obravnavi se preberejo kot dokaz vse listine, da se ugotovi njihova vsebina
* zapisnik o hišni preiskavi, zapisnik o osebni preiskavi, zapisnik o prepoznavi, zapisnik o zasegu predmetov, zapisniki o izpovedbah prič *(samo izjemoma se berejo, če ne gre za privilegirane priče)*, zapisniki o izpovedbah soobtožencev, zapisniki o izvidu in mnenju izvedencev
* **tehnični posnetki**
* senat lahko odloči, da se na glavni obravnavi reproducira zvočni ali slikovni posnetek preiskovalnega dejanja
* **predmeti**
* predmeti, ki lahko pomagajo pri razjasnitvi stvari, se med obravnavo pogledajo in pokažejo obtožencu
* po potrebi se predmeti pokažejo pričam in izvedencem

BESEDA STRANK

* zaključni govori strank niso krona glavne obravnave, kot bi morali biti – v zaključnem govoru bi moral biti povzetek stališča vsake stranke in predlog sodišču kako naj razsodi
* po končanem dokaznem postopku da predsednik senata besedo **tožilcu**, **zagovorniku** in nazadnje **obdolžencu**
* **tožilec** v svoji besedi poda presojo dokazov, obrazloži svoje sklepe, poda in obrazloži svoj predlog o kazenski odgovornosti obtoženca, poda in obrazloži svoj predlog o določbah KZ, ki naj se uporabijo, obrazloži okoliščine, ki bi jih bilo treba upoštevati pri odmeri kazni, predlaga vrsto in višino kazni *(to je tipičen akuzatorni element, ampak bilo bi bolje, da bi bil na začetku glavne obravnave, ker bi se lahko skrajšal postopek)*
* **zagovornik** poda zagovor, v katerem odgovori na navedbe tožilca
* **obtoženec** govori za zagovornikom, izjavi, da se strinja z njegovim zagovorom in ga po potrebi dopolni
* možne so replike in duplike, ampak zadnjo besedo ima v vsakem primeru obdolženec

KONEC GLAVNE OBRAVNAVE

* ko stranke povejo svoje, predsednik senata naznani, da je glavne obravnave konec
* glavna obravnava se konča:
* z obsodilne, oprostilne ali zavrnilne **sodbe** *(glej sodba)*
* s **sklepom** o izdaji sodnega opomina, o zavrženju obtožnice, o izdaji vzgojnega ukrepa mladoletniku, o ustavitvi postopka, če obtoženec med glavno obravnavo trajno duševno zboli ali umre

***III. PROCESNO VODSTVO GLAVNE OBRAVNAVE***

MATERIALNO PROCESNO VODSTVO

* materialno procesno vodstvo je **determinirano z** **načelom materialne resnice**, kar se kaže v tem:
* da mora predsednik senata vsestransko zadevo in dognati resnico
* da predsednik senata odloča o tem, katere dokaze bo izvajal, ni zavezan izvesti vseh dokazov, ki sta jih stranki predlagali, lahko pa po uradni dolžnosti izvede dokaze določene dokaze, če se mu to zdi potrebno
* da predsednik senata vodi glavno obravnavo, daje in jemlje besedo udeležencem
* da se postopek konča, ko sodišče oceni, da je dejansko stanje dovolj razjasnjeno – to je močno orožje za preprečevanje zavlačevanja dokaznega postopka s pomočjo neutemeljenih dokaznih predlogov

FORMALNO PROCESNO VODSTVO

* formalno procesno vodstvo načeloma **ni sporno**
* formalno procesno vodstvo pomeni **skrb predsednika senata za nemoten potek glavne obravnave** – gre predvsem za ukrepe, ki jih sme izvajati predsednik senata v okviru vodenja glavne obravnave
* **v okviru formalnega procesnega vodstva** predsednik senata:
* skrbi za red v sodni dvorani in dostojanstvo sodišča, v ta namen lahko opominja navzoče naj se dostojno obnašajo, lahko celo odredi osebno preiskavo navzočih, lahko odredi, če reda ni mogoče zagotoviti z drugimi ukrepi, lahko odredi, da se odstranijo osebe, ki motijo red in ne upoštevajo njegovih ukazov
* zagotavlja navzočnosti oseb, ki morajo priti na glavno obravnavo, pri čemer lahko uporabi tudi prisilna sredstva za privedbo obdolženca in prič

***IV. SPREMEMBA ALI RAZŠIRITEV OBTOŽNICE***

* vloženo obtožnico je možno na glavni obravnavi **spremeniti** ali **razširiti**

SPREMEMBA OBTOŽNICE

* **obtožnica se spremeni**, če se na glavni obravnavi na podlagi izvedenih dokazov ugotovi, da je dejansko stanje drugačno od tistega, na katerem sloni obtožnica
* tožilec lahko **spremeni opis dejanja** v obtožnici in ga **prilagodi novemu dejanskemu stanju**
* opis dejanja v obtožnici lahko tožilec **spremeni le v kaznivo dejanje iste vrst**e, ne pa v popolnoma drugačno kaznivo dejanje *(tatvino lahko spremeni v veliko tatvino, ne more pa je spremeniti v hudo telesno poškodbo)*
* obtožnica se **spremeni ustno** na glavni obravnavi ali pa se glavno **obravnavo prekine, da tožilec pripravi novo** **obtožnico** in da se obramba pripravi
* če se glavna obravnava prekine, sodišče določi rok, v katerem mora tožilec vložiti novo obtožnico

RAZŠIRITEV OBTOŽNICE

* obtožnica se lahko **razširi**:
* če obtoženec med zasedanjem na glavni obravnavi stori kaznivo dejanje
* če se na glavni obravnavi odkrije prej storjeno kaznivo dejanje obtoženca
* razširitev obtožnice se poda **ustno** na glavni obravnavi, zoper razširjeno ni ugovorov, sodišče lahko prekine glavno obravnavo, za pripravo obrambe
* po zaslišanju strank se sodišče lahko odloči, da bo vsako kaznivo dejanje obravnavalo posebej

***V. PRELOŽITEV IN PREKINITEV GLAVNE OBRAVNAVE***

* spoštujoč **načelo neposrednosti** in **kontinuitete** bi morala glavne obravnave, bi morala glavna obravnava teči od začetka do konca nepretrgoma, saj je le tako mogoča neposredna presoja dokazov
* to je odvisno predvsem od tega, kako kvalitetne so bile priprave predsednika senata na glavno obravnavo
* če glavne obravnave ni mogoče izpeljati nepretrgoma se jo lahko **preloži** ali **prekine**
* glavno obravnavo se lahko **preloži, ne da bi jo bilo potrebno začeti znova**, če se v roku 3 mesecev razpiše glavna obravnava pred istim senatom *(3 mesece je preveč, to je očitna kršitev načela neposrednosti, ki jo je izsilila praksa, zato, da ji ne bi bilo potrebno glavne obravnave začeti znova, prej je bilo samo 1 mesec)*
* glavno obravnavo se lahko **prekine, ne da bi jo bilo potrebno začeti znova**, če se nadaljuje v roku 8 dni pred istim senatom *(če se prekine za eno uro in se potem nadaljuje, se šteje kot da ne bi bila prekinjena)*

***VI. JAVNOST GLAVNE OBRAVNAVE***

* določbe o javnosti glavne obravnave **uresničujejo ustavno načelo javnosti sojenja**
* ločimo splošno javnost, strankarsko javnost in strokovno javnost
* **splošno javnost** je mogoče izključiti iz glavne obravnave kadarkoli od začetka do konca glavne obravnave – mogoče jo je izključiti za celotno obravnavo ali samo za del
* sodba mora biti vselej javno razglašena, pri obrazložitvi sodbe pa je mogoče javnost ponovno izključiti
* splošno javnost se lahko **izključi če so podani pogoji**, ki jih določa zakon: če je treba varovati tajnost, javni red, moralo, osebno ali družinsko življenje obdolženca, koristi mladoletnika ali je to zahtevajo interesi pravičnosti
* kršitev tajnosti postopka je kaznivo dejanje
* **strankarska javnost** so obdolženec, njegov zagovornik, tožilec, oškodovanec, pooblaščenec
* njih **ni mogoče izključiti** iz glavne obravnave
* samo **obdolženca je mogoče začasno odstraniti**, če soobdolženec ali priča noče pričati v njegovi navzočnosti
* to je skrajni ukrep, ki globoko posega v obdolženčev položaj subjekta kazenskega postopka
* **strokovna javnost** so znanstveni in javni delavci, ki se ukvarjajo s kriminaliteto
* ti smejo biti prisotni na obravnavi s katere je splošna javnost izključena

***VI. NAČELO MATERIALNE RESNICE***

1. NAČELO MATERIALNE RESNICE V INVIZITORNEM POSTOPKU

* v inkvizitornem postopku sodišče **ne rešuje spora med strankama**, ker strank sploh ni
* bistvena je bila **ugotovitev resnice**, ugotovitev resnice je **končni cilj kazenskega postopka**
* invizitorno sodišče je potrebovalo kazenski postopek zato, da bi spoznalo kaj se je v resnici zgodilo
* najpomembnejši **vir za ugotovitev resnice je bil obdolženec**, skozi njegovo izpovedbo so spoznavali resnico
* obdolženec je bil objekt kazenskega postopka, zanj ni veljala domneva nedolžnosti, ampak **domneva krivde**
* v inkvizitornem postopku je **iskanje resnice zelo radikalno**, utemeljuje celo torturo
* iskanje resnice je **absolutizirano**

2. NAČELO MATERIALNE RESNICE V AKUZADORNEM

* v akuzatornem postopku je **iskanje resnice relativizirano**
* resnica nas zanima le toliko, kolikor nam lahko pomaga pri rešitvi spora, ni pa končni cilj kazenskega postopka
* bistvena je rešitev spora med strankama

3. NAČELO MATERIALNE RESNICE V MEŠANEM POSTOPKU

* mešani kazenski postopek je iz inkvizitornega postopka prevzel **načelo materialne resnice** – iskanje resnice
* iskanje resnice je visok prag zahtevnosti za ugotavljanje dejanskega stanja, presega reševanje spora med strankama
* mešani postopek je razdvojen, ker se **noče odreči iskanju resnice** hkrati pa **hoče razrešiti spor** med strankama
* zato je glavna obravnava organizirana kot spor med strankama, sodišče pa mora ugotoviti resnico
* če hočemo imeti **načelo materialne resnice**, mora imeti **sodišče aktivno vlogo**, ampak v tem primeru **postopek ni organiziran kot spor**, ker so **stranke pasivne**

4. NAČELO MATERIALNE RESNICE NA GLAVNI OBRAVNAVI

* načelo materialne resnice zavezuje **predsednika senata**, ki ima **dolžnost da zadevo vsestransko razčisti in dožene resnico**, pa tudi **ostale državne organe**,ki morajo narediti vse, da bi se ugotovila resnica
* to, da načelo materialne resnice zavezuje predsednika senata predstavlja največji problem v mešanem postopku
* čim je predsednik senata dolžan iskati dejstva in je aktiven, neha biti nepristranski, nevtralen in objektiven
* sicer stranki v postopku lahko predlagata sodišču, naj izvede dokaze, vendar sodišče oceni in se odloči katere dokaze bo izvedlo in katerih ne
* poleg tega pa lahko predsednik senata izvaja po uradni dolžnosti – v skladu s svojim pogledom na zahtevo

5. NAČELO MATERIALNE RESNICE IZVEN GLAVNE OBRAVNAVE

* načelo materialne resnice se raztegne tudi čez predkazenski in kazenski postopek
* bistveni dokazi o zadevi se zberejo v preiskavi in predkazenskem postopku
* na glavni obravnavi se samo še preverja zbrane dokaze in se jih po potrebi še enkrat izvede
* zakon sicer pravi, da načelo velja samo za končno odločbo, ampak v resnici se to zahteva tudi za druge odločbe, samo z nižjim dokaznim standardom
* načelo materialne resnice nas spremlja skozi cel kazenski postopek, saj povsod potrebujemo neko stopnjo verjetnosti, da se je kaznivo dejanje zgodilo

***VII. POSLEDICE NAČELA MATERIALNE RESNICE***

1. PROSTA PRESOJA DOKAZOV

* nimamo dokaznega prava, kar pomeni, da ni formalnih dokaznih pravil, ki bi določala kako vrednotiti dokaze
* sodnik prosto presoja dokaze, presoja dokazov poteka po notranjem prepričanju sodnika
* zato mora sodnik v sodbi obrazložiti in opisati, kaj ga je prepričalo, da se je tako odločil
* to pa se ne pomeni samovolje sodnika, ker je notranje prepričanje omejeno s pravili logike in psiholoških pravil
* dejstva, ki jih ugotovi sodnik ne morejo biti v nasprotju z zakonitostmi iz drugih področij
* v obrazložitvi sodbe mora sodnik opisati miselni proces, kako je prišel do takih zaključkov
* to sili sodnika v intelektualno delo in je huda kontrola, saj ga stranke in instančno sodišče kontrolirajo
* zato prosta presoja dokazov, ki izhaja iz materialne resnice ni sporna

2. SODIŠČE IZVAJA DOKAZE

* ker sodišče zavezuje načelo materialne resnice, je sodišče tisto, ki izvaja dokaze
* sodišče ima diskrecijsko pravico glede odločanja katere dokaze bo izvedlo
* sodišče lahko izvaja tiste dokaze, ki sta jih predlagali stranki, lahko pa tudi samoiniciativno, po uradni dolžnosti izvaja dokaze, za katere misli, da jih je potrebno izvesti
* to je zelo sporno, ker takoj ko sodišče je aktivno, postane izgubi nevtralnost, nepristranskost in neobjektivnost

3. OBDOLŽENČEVO PRIZNANJE JE TREBA PREVERJATI

* v našem sistemu priznanje ni zadosten dokaz za obsodbo
* potrebno je še dodatno preverjanje, da ne bi postopek deloval preveč inkvizitorno
* vseeno pa je obdolženčevo priznanje najboljši način, da pridemo do resnice, zato ima močno dokazno vrednost
* vedno poskušamo doseči priznanje, ker iz njega lahko izvedemo neko dokončno posledico.

4. NI PREKLUZIJE

* v našem postopku uveljavljanje dokazov ni vezano na roke, kar pomeni, da ni prekluzije
* stranki lahko do konca glavne obravnave predlagata izvajanje dokazov, mogoče jih je predlagati še v pritožbi
* to je tipično za mešani postopek

5. PREDHODNA VPRAŠANJA

* obstajajo vprašanja, ki niso iz stvarne pristojnosti kazenskega sodišča, vendar jih je treba rešiti preden se začne sojenje *(vprašanje lastninske pravice, vprašanje dvojne zakonske zveze...)*
* vsa predhodna vprašanja se rešujejo v kazenskem postopku, o njih odloči kazensko sodišče na podlagi svoje avtonomije, čeprav ni stvarno pristojno za reševanje takih vprašanj
* ker sodišče zavezuje načelo materialne resnice mora dejansko stanje ugotavlja po uradni dolžnosti in po resnici
* kazensko sodišče lahko začasno odloži reševanje kazenske zadeve in počaka na rešitev predhodnega vprašanja

***VIII. IZJEME OD NAČELA MATERIALNE RESNICE***

1. PREPOVED REFORMATIO IN PEIUS

* ta institut pritožbenega prava omogoča obdolžencu, da vloži pritožbo, ne da bi se pri bal negativnih posledic
* pritožba namreč ne sme spremeniti sodbe v obdolženčevo škodo, samo v njegovo korist
* odločanje v pritožbi je omejeno s tistimi dejstvi, ki so bila predmet odločanja že prvič
* to pride v poštev samo, kadar je bila pritožba vložena s strani obdolženca – če jo vloži tožilstvo, se lahko sodba spremeni tudi v obdolženčevo škodo.

2. DOKAZNA PRAVILA

* načeloma nimamo dokaznega prava, je pa nekaj izjem:
* nekatera dejstva se smejo dokazovati samo s pravnomočno sodbo
* natančno je določeno dokazovanje z izvedenci in s strokovnjaki za določeno območje
* obstajajo dokazne prepovedi za dokaze, ki so bili pridobljeni na nezakonit način

**SODBA**

***I. IZREKANJE SODBE***

* sodišče sodbo izreče, če spozna, da ni treba:
* ni treba nadaljevati glavne obravnave za razjasnitev posameznih vprašanj,
* ni razlogov za zavrženje obtožnice.

Sodba se izreče in razglasi v imenu ljudstva.

Senat izda sodbo po *ustnem posvetovanju in glasovanju*. Za sodbo mora glasovati absolutna večina članov senata. Glasovi predsednika senata, poklicnih sodnikov in sodnikov porotnikov so enakovredni. Posvetovanje in glasovanje je tajno. Pri njem so lahko navzoči le člani senata in zapisnikar. O posvetovanju in glasovanju se napravi poseben zapisnik, ki ni dostopen niti strankam. Sodniki so dolžni varovati potek posvetovanja in glasovanja kot skrivnost.

Ustno glasovanje vodi predsednik senata. Vrstni red glasovanja:

1. glasovanje o pristojnosti sodišča,
2. glasovanje o morebitnih dopolnitvah postopka,
3. glasovanje o drugih procesnih vprašanjih,
4. glasovanje o glavni stvari:
   1. glasovanje o tem, ali je obtoženo dejanje kaznivo,
   2. glasovanje o tem, ali je obtoženo dejanje storil obtoženec,
   3. glasovanje o tem, ali je obtoženec kazensko odgovoren,
   4. glasovanje o kazni,
   5. glasovanje o drugih kazenskih sankcijah,
   6. glasovanje o stroških postopka,
   7. glasovanje o premoženjskopravnem zahtevku,
   8. glasovanje o drugih vprašanjih, o katerih je treba odločiti.

Če je glasovanje neodločeno, se ponavlja, dokler ni dosežena večina. Za obtoženca bolj neugodni glasovi se prištejejo k manj neugodnim, da se doseže večina (npr. en član senata gla-suje za kazen 2 leti zapora, drugi za kazen 1 leto zapora, tretji za denarno kazen – glas za 2 leti zapora se prišteje h glasu za 1 leto zapora, rezultat je 2:1 v korist zaporne kazni).

Člani senata so dolžni glasovati o vprašanjih, ki jih postavi predsednik senata. Član, ki je glaso-val za oprostitev obtoženca ali razveljavitev sodbe in pri tem ostal v manjšini, ni dolžan glaso-vati o sankciji, pri čemer se šteje, da se strinja z glasom, ki je najbolj ugoden za obtoženca.

II. RAZMERJE MED SODBO IN OBTOŽBO

***Sodba je sodna odločba, s katero sodišče po opravljeni glavni obravnavi odloča o:***

* *obtožbi, vloženi zoper obtoženca*,
* *uporabi kazenske sankcije, če je obtoženec spoznan za krivega*.

Obstajati mora *identiteta med obtožbo in sodbo* – sodišče lahko sodi le o tem, kar tožilec obto-žuje (*načelo akuzatornosti*):

1. *subjektivna identiteta* = sodba se lahko nanaša le na osebo, ki je obtožena,
2. *objektivna identiteta* = sodba se lahko nanaša le na predmet obtožbe, ki ga obsega vlo-žena, spremenjena ali razširjena obtožnica.

Sodba mora odgovoriti na vprašanje, ali je obtoženec storil dejanje, ki je opisano v obtožbi.

Sodišče ne more obtoženca obsoditi za dejanje, ki v opisu obtožbe ni obseženo. Če to stori, obtožbo prekorači in s tem bistveno prekrši določbe k.p. Če se obtoženec pritoži, se sodba raz-veljavi po uradni dolžnosti.

Če se na glavni obravnavi ugotovi drugačno dejansko stanje od stanja, ki je opisano v obtož-nici, mora tožilec opis spremeniti, sicer sodišče obtoženca oprosti obtožbe.

Sodišče lahko obtoženca obsodi za *drugačno k.d.*, če je to dejanje po vsebini in pravni kvalifi-kaciji bolj ugodno za obtoženca – npr. opis ropa se lahko spremeni v opis roparske tatvine.

Sodišče ni vezano na predlog tožilca glede pravne kvalifikacije, ki je opisana v obtožnici. Če meni, da pravna kvalifikacija tožilca ni pravilna, mora opisano dejanje presoditi z vidika zakon-skih znakov drugega k.d. Če jih ugotovi, obtoženca obsodi za drugačno k.d.

III. VRSTE KAZENSKIH SODB

1. **Obsodilna sodba**

Obsodilna sodba je sodba, s katero sodišče obtoženca spozna za krivega. Sodišče jo izreče, ko ugotovi, da:

* je obtoženec storil k.d.,
* je obtoženec kazensko odgovoren – prišteven in kriv.

Z obsodilno sodbo sodišče izreče kazensko sankcijo in odloči o:

* odvzemu protipravne premoženjske koristi,
* stroških k.p.,
* premoženjskopravnem zahtevku oškodovanca,
* objavi pravnomočne sodbe v sredstvih javnega obveščanja.

Če je obtoženec obsojen na denarno kazen, se v sodbi navede rok, do katerega jo mora plačati.

Če je obtoženec obsojen na zapor do 3 let, lahko sodišče izbere vrsto kazenskega zavoda, kjer bo kazen prestajal – izbira lahko med odprtim, polodprtim in zaprtim zavodom.

Če je obtoženec obsojen na zapor od 3 do 5 let, lahko sodišče izbira samo med polodprtim in zaprtim zavodom.

*Deklaratorna obsodilna sodba* je sodba, v kateri je obtoženec spoznan za krivega, vendar se mu kazen odpusti. Sodišče lahko obtožencu odpusti kazen le v primerih, določenih v KZ. Sodi-šče *mora* odpustiti kazen obtožencu za k.d. hudodelskega združevanja, če je preprečil izvršitev k.d. hudodelske družbe, jih naznanil ali razkril hudodelsko organizacijo do konca glavne obrav-nave.

2. **Oprostilna sodba**

Oprostilna sodba je sodba, s katero sodišče obtoženca oprosti obtožbe. Izreče jo, če:

1. dejanje, ki je predmet obtožbe, ni kaznivo,
2. so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost obtoženca,
3. ni dokazano, da je obtoženec storil k.d., katerega je obtožen.

Z oprostilno sodbo se obtoženec NE proglasi za nedolžnega. Pravnomočno oproščeni obtože-nec se šteje za popolnoma rehabilitiranega – vsak sum glede njegove krivde je popolnoma od-stranjen.

V angloameriškem pravu poznajo 2 vrsti oprostilne sodbe:

* oprostilna sodba z dokazano nedolžnostjo,
* oprostilna sodba zaradi nezadostnih dokazov za krivdo.

K.p. se ne more obnoviti za k.d., opisano v izreku pravnomočne oprostilne sodbe. Nova obtož-ba ni dovoljena (*prepoved ponovnega sojenja o isti stvari*).

3. **Zavrnilna sodba**

Zavrnilna sodba je sodba, s katero sodišče ugotovi, da niso podani procesni pogoji za kazenski pregon ali manjkajo pravne predpostavke za vsebinsko odločanje.

Sodišče izreče zavrnilno sodbo, če:

1. je tožilec v času od začetka do konca glavne obravnave umaknil obtožbo,
2. je oškodovanec umaknil predlog,
3. 1) je bil obtoženec za isto dejanje pravnomočno obsojen,

2) je bil obtoženec za isto dejanje oproščen obtožbe,

3) je bil k.p. zoper obtoženca za isto dejanje s sklepom pravnomočno ustavljen.

(4) 1) je bil obtožencu odpuščen pregon z amnestijo ali pomilostitvijo,

2) kazenski pregon ni več dopusten zaradi zastaranja,

3) podane so druge okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon.

IV. RAZGLASITEV SODBE

1. **Bistvene značilnosti razglasitve sodbe**

Predsednik senata razglasi sodbo, ko jo sodišče izreče. V navzočnosti strank, njihovih zakoni-tih zastopnikov, pooblaščencev in zagovornika javno *prebere izrek sodbe* in na kratko pove ra-zloge zanj. Navzoči morajo poslušati izrek sodbe stoje.

Razglasitev sodbe se lahko odloži za največ 3 dni. Sodba se razglasi, tudi če stranke, zakoniti zastopnik, pooblaščenec ali zagovornik niso navzoči. Sodba se razglasi brez navzočnosti obto-ženca, če:

* ne pride na razglasitev sodbe,
* je bil zaradi nedostojnega obnašanja izključen iz zasedanja.

Izrek sodbe se *vedno* prebere na javnem zasedanju, četudi je bila javnost iz glavne obravnave izključena. Senat odloča, v kakšnem obsegu naj se javnost izključi pri razglasitvi razlogov sodbe.

2. **Pouk strankam**

Po razglasitvi sodbe pouči predsednik senata stranke o pravici do pritožbe in dolžnosti pred-hodne napovedi pritožbe. Upravičenci lahko pritožbo napovejo takoj po pouku.

Predsednik senata opozori pogojno obsojenega obtoženca na pomen pogojne obsodbe in na pogoje, ki si jih mora držati.

Stranke se obvesti, da morajo do pravnomočnega konca postopka sporočiti sodišču vsako spremembo naslova.

3. **Pripor**

Če je obtožencu izrečena zaporna kazen, se odredi pripor, če je podan razlog begosumnosti ali ponovitvene nevarnosti.

Pripor se odpravi in obtoženec odpusti ob oprostilni in zavrnilni sodbi, izreku kazenske sank-cije, ki ni zaporna, ter zavrženi obtožnici.

Pred odreditvijo ali odpravo pripora je potrebno zaslišati državnega tožilca.

Če je obtoženec ob izreku obsodilne sodbe na zaporno kazen že v priporu, se pripor podaljša s sklepom do pravnomočnosti sodbe.

Priprti obtoženec lahko zahteva od predsednika senata, da ga s sklepom napoti v kazenski za-vod pred pravnomočnostjo sodbe.

V. PISNA IZDELAVA SODBE

Pisno sodbo je treba izdelati v 30 dneh po razglasitvi.

Če je obtoženec v priporu, je treba pisno sodbo izdelati v 15 dneh po razglasitvi.

Pisno sodbo izda in podpiše predsednik senata. Podpiše jo tudi zapisnikar.

Pisna sodba mora imeti 3 dele:

1. *uvod*,
2. *izrek*,
3. *obrazložitev* – NI potrebna, če noben upravičenec ni napovedal pritožbe in obtožencu ni bila izrečena zaporna kazen.

1. **Uvod**

Uvod obsega:

* navedbo, da se sodba izreka v imenu ljudstva,
* naslov sodišča,
* priimek in ime predsednika senata ter zapisnikarja,
* ime in priimek obtoženca,
* k.d., za katero je bil obtožen,
* podatek, ali je bil obtoženec navzoč na glavni obravnavi,
* dan glavne obravnave,
* podatek, ali je bila glavna obravnava javna,
* ime in priimek tožilca,
* ime in priimek zagovornika,
* ime in priimek zakonitega zastopnika,
* ime in priimek pooblaščenca,
* dan razglasitve izrečene sodbe.

2. **Izrek sodbe**

Izrek sodbe (*dispozitiv*, *tenor*) obsega:

1. podatke o obtožencu,
2. odločbo, s katero se:
   1. obtoženec spozna za krivega dejanja, ki ga je obtožen (izrek obsodilne sodbe), ali
   2. obtoženec oprosti obtožbe (izrek oprostilne sodbe), ali
   3. obtožba zavrne (izrek zavrnilne sodbe),
3. opis dejanja,
4. pravno kvalifikacijo dejanja,
5. odločbo o stroških postopka,
6. odločbo o premoženjskopravnem zahtevku.

3. **Obrazložitev sodbe**

zajema razloge za vsako posamezno točko sodbe:

* ugotovitev dejanskega stanja in razlogi za takšno ugotovitev,
* določna in popolna navedba, katera dejstva sodišče šteje za dokazana in katera za nedoka-zana,
* presoja verodostojnosti protislovnih dokazov (*dokazna vprašanja*),
* navedba *odločilnih razlogov pri reševanju pravnih vprašanj*:
  + zakaj je podano k.d.,
  + zakaj je podana kazenska odgovornost obtoženca,
  + razlogi za uporabo posameznih materialnopravnih določb.
* okoliščine, ki jih je sodišče upoštevalo pri odmeri kazni.

V oprostilni sodbi je treba obrazložiti, iz katerih razlogov je obtoženec oproščen obtožbe.

V obrazložitvi zavrnilne sodbe je treba navesti samo procesne razloge za zavrnitev obtožbe.

VI. VROČITEV IN POPRAVEK SODBE

Državnemu tožilcu se vroči overjen prepis sodbe prek pisarne državnega tožilstva.

Sodba se izroči obtožencu in zagovorniku osebno. Rok za pritožbo teče od zadnje vročitve. Če obtožencu sodbe ni možno vročiti, se sodba objavi na oglasni deski sodišča za 8 dni.

Obtožencu, zasebnemu ali subsidiarnemu tožilcu se vroči sodba s poukom o pravici do pri-tožbe.

Če pride pri izdelavi pisne sodbe do pomote, jo predsednik senata s posebnim sklepom popravi na zahtevo strank ali po uradni dolžnosti. Pri bistvenih pomotah teče rok za pritožbo od dneva vročitve sklepa o popravku.

**PRAVNA SREDSTVA**

***I. POJEM PRAVNIH SREDSTEV***

POJEM IN NAMEN PRAVNIH SREDSTEV

* med sodnimi odločbami se vedno najdejo takšne, ki so v **delu** ali **v celoti v nasprotju z zakonom**
* zato lahko nezadovoljna stranka **vloži pravno sredstvo** proti sodni odločbi in jo **izpodbija**
* **sodna odločba** **se izpodbija** *(pritožbeni razlogi)*:
* zaradi bistvene kršitve določb kazenskega postopka *(kršitev procesnega prava)*
* zaradi kršitve KZ *(kršitev materialnega prava)*
* zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja *(napačna dejanska podlaga)*
* zaradi nepravilno izbrane ali odmerjene kazenske sankcije
* pravna sredstva so torej **akti, s katerimi se izpodbijajo sodne odločbe**, zahtevajo, da se sodna odločba **razveljavi** ali **spremeni**, tako da se nadomesti z drugo odločbo višjega ali istega sodišča
* z vložitvijo pravnega sredstva se **sproži postopek za odločanje o veljavnosti izpodbijane odločbe**
* namen pravnega sredstva je **doseči pravilno in zakonito odločbo**, ki bo ustrezala zakonu
* z reševanjem pravnih sredstev **višja sodišča nadzorujejo** zakonito in pravilno delom nižjih sodišč
* pravna sredstva so sicer v prvi vrsti **v interesu upravičencev**, vendar se z njimi **varuje tudi** **splošni interes**, ki je v tem, da odločbe, ki imajo napake, ne postanejo pravnomočne
* naš ZKP ne postavlja strogih formalnih ali vsebinskih ovir pri vlaganju pravnih sredstev
* pravico do pritožbe zagotavlja pri nas že ustava, kar pa ne velja za izredna pravna sredstva

VRSTE PRAVNIH SREDSTEV

* ZKP pozna in ureja **eno** **redno** in **tri** **izredna pravna sredstva**
* **redna pravna sredstva**: za izpodbijanje nepravnomočnih sodnih odločb
* pritožba zoper sodbo sodišča I. in II. stopnje izpodbija se dejansko in pravno podlago sodne odločbe
* pritožba zoper sklep sodišča I. stopnje ter katerikoli del izreka
* **izredna pravna sredstva**: za izpodbijanje pravnomočnih sodne odločbe
* zahteva za obnovo kazenskega postopka: izpodbija se dejanska podlaga sodbe
* izredna omilitev kazni: izpodbija se odločbo o kazni
* zahteva za varstvo zakonitosti: izpodbijanje zaradi kršitve materialnega in procesnega prava
* **suspenzivnost** pomeni, da pravno sredstvo zadrži izvršitev izpodbijane odločbe
* redna pravna sredstva so praviloma suspenzivna, samo za sklep zakon včasih ne določa suspenzivnosti
* izredna pravna sredstva praviloma niso suspenzivna, vendar je v našem pravu veliko izjem
* **devolutivnost** pomeni, da o pravnem sredstvu odloča višje sodišče, ne sodišče, ki je izdalo sodbo
* vsa redna pravna sredstva so devolutivna
* vsa izredna pravna sredstva razen obnove kazenskega postopka so devolutivna, o obnovi kazenskega postopka odloča sodišče, ki je izdalo izpodbijano odločbo, zato je to remonstrativno pravno sredstvo

NAČELA, KI VELJAJO V POSTOPKU S PRAVNIMI SREDSTVI

**DISPOZITIVNO NAČELO**

* dispozitivno načelo pomeni, da sodišče II. stopnje preizkusi sodbo samo **v tistem delu, v katerem se odločba izpodbija** in samo **z vidika razlogov, ki jih pravno sredstvo navaja**
* **izjeme** **dispozitivnega načela**:
* višje sodišče ob pritožbi vedno po uradni dolžnosti preizkusi:
* ali so podane bistvene kršitve podane bistvene kršitve določb kazenskega postopka
* ali je bil v škodo obtoženca prekršen KZ
* če je vložena pritožba zaradi zmotne oz. nepopolne ugotovitve dejanskega stanja ali pritožba zaradi kršitve KZ v korist obtoženca, se šteje, da je vložena pritožba tudi:
* zaradi odločbe o kazenski sankciji
* zaradi odločbe o odvzemu protipravne premoženjske koristi
* beneficium cohaesionis *(pravna dobrota povezanosti)*:
* v postopku z več obtoženci se učinek pravnega sredstva razširi tudi na obtožence, ki ga niso vložili
* smisel pravila je preprečevanje različnih pravnih rešitev ob enakem pravnem stanju
* to pravilo velja za pritožbo, zahtevo za obnovo kazenskega postopka, zahteva za varstvo zakonitosti
* pogoji za uporabo tega pravila:
* da je višje sodišče odločilo v korist vlagatelja pravnega sredstva
* da isti razlogi obstajajo tudi v korist soobtožencev, ki se niso pritožili

**NEVEZANOST NA PRAVNO STALIŠČE VIŠJEGA SODIŠČA**

* nižje sodišče ni vezano na pravno stališče višjega sodišča
* vendar pa mora sodišče I. stopnje, ko dobi zadevo v ponovno sojenje, opraviti vsa procesna dejanja in pretehtati vsa sporna vprašanja, na katera je opozorilo sodišče II. stopnje

**PREPOVED REFORMACIJE IN PEIUS**

* če je pravno sredstvo **vloženo samo v korist obtoženca**, se **sodba ne sme spremeniti v njegovo škodo** glede pravne ocene dejanja in kazenske sankcije
* namen načela je **odpraviti bojazen** obtoženca, da si bo **z vložitvijo pravnega sredstva poslabšal svoj položaj**
* **prepoved reformacije in peius velja za**: pritožbo zoper sodbo, pritožbo zoper sklep, zahtevo za obnovo kazenskega postopka in zahtevo za varstvo zakonitosti

**NAČELO DVEH STOPENJ** *(instanc)*

* kazenski postopke je praviloma dvostopenjski
* pritožbo zoper **odločbo sodišča I. stopnje** se vloži **na sodišče II. stopnje** *(višje sodišče)*
* izjemoma je mogoče **pritožbo zoper sodbo sodišča II. stopnje** vložiti na **sodišče II stopnje** *(vrhovno sodišče)*,:
* če je sodišče II. stopnje potrdilo sodbo sodišča I. stopnje, s katero je bila izrečena kazen 30 let zapora ali če je samo izreklo kazen 30 let zapora
* če je sodišče II. stopnje na podlagi opravljene glavne obravnave ugotovilo drugačno dejansko stanje kot sodišče I. stopnje in na tako ugotovljeno dejansko stanje oprlo svojo sodbo
* če je sodišče II. stopnje ugodilo pritožbi tožilca in spremenilo oprostilno sodbo v obsodilno sodbo

**POSTOPEK Z REDNIMI PRAVNIMI SREDSTVI**

***I. PRITOŽBA ZOPER SODBO SODIŠČA I. STOPNJE***

PRAVICA DO PRITOŽBE

**UPRAVIČENCI**

* **obtoženec**: lahko se pritoži le v lastno korist, izpodbija lahko le obsodilno sodbo *(ni smiselno izpodbijati oprostilne sodbe, čeprav se zgodi, da je bil obtoženec oproščen zaradi neprištevnosti, vendar hoče dokazati, da dejanja ni storil)*
* **tožilec**: zasebni in subsidiarni tožilec se lahko pritožita samo v škodo obtoženca, državni tožilec pa se lahko pritoži tudi v korist obtoženca *(to izvira iz funkcije državnega tožilca kot varuha zakonitosti v kazenskem postopku)*
* **zagovornik in obtožencu bližnje osebe**: lahko se pritožijo brez pooblastila obtoženca, a ne proti njegovi volji
* **oškodovanec**: lahko se pritoži glede stroškov kazenskega postopka, če je državni tožilec prevzel pregon od subsidiarnega tožilca pa oškodovanec lahko vloži pritožbo iz vseh razlogov, iz katerih se lahko izpodbija sodba

**ROK ZA PRITOŽBO**

* rok za vložitev pritožbe je 15 dni od vročitve prepisa sodbe v rednem postopku *(v skrajšanem 8 dni)*

**NAPOVED PRITOŽBE**

* upravičenci lahko vložijo pritožbo le, če jo **pravočasno napovejo**
* pritožba se lahko napove ob razglasitvi sodbe in najkasneje v 8 dneh od dneva razglasitve
* se upravičenec pritožbe ne napove, se šteje, da se je odpovedal pravici do pritožbe
* če se pritožba ne napove, ni potrebno, da bi pisno izdelana sodba vsebovala obrazložitev *(to je napaka, ker ima to posreden vpliv na izredna pravna sredstva, nekaterih ni mogoče vložiti, druga pa le v omejenem obsegu)*
* napoved pritožbe ni potrebna pri obsodbi na zaporno kazen

**UMIK PRITOŽBE**

* vloženo pritožbo se lahko umakne, dokler sodišče II. stopnje ne izda odločbe
* umika pritožbe ni mogoče preklicati

OBLIKA IN VSEBINA PRITOŽBE

* pritožba zoper sodbo sodišča I. stopnje je **devolutivno** in **suspenzivno** **pravno sredstvo**
* sodba se ne **preizkuša** po uradni dolžnosti, ampak **samo, če** **upravičena oseba vloži pritožbo**
* pritožba se vloži **pisno z vlogo** ali **ustno na zapisnik**
* **pritožba mora obsegati**:
* navedba sodbe, zoper katero se podaja pritožba
* razlog za izpodbijanje sodbe
* obrazložitev pritožbe
* predlog, da se izpodbijana sodba popolnoma ali deloma razveljavi oz. spremeni
* podpis osebe, ki se pritožuje
* če pritožba ne vsebuje vseh sestavnih delov, jo mora pritožnik dopolniti, sicer jo sodišče zavrže
* sodišče sprejme vsako pritožbo obtoženca, tudi če je iz nje možno ugotoviti, na katero sodbo se nanaša

PRITOŽBENI RAZLOGI

* **pritožbeni razlogi** so razlogi, iz katerih se sodba lahko izpodbija

**BISTVENA KRŠITEV DOLOČB KAZENSKEGA POSTOPKA**

* med **kršitvijo kazenskega postopka in nepravilnostjo sodbe** mora biti podana **vzročna zveza**
* **absolutna kršitev**: vzročna zveza med kršitvijo kazenskega postopka in nepravilnostjo sodbe se avtomatično domneva in je ni treba dokazati, sodba velja za nepravilno in jo je treba razveljaviti, takoj ko se ugotovi absolutna kršitev – absolutna kršitev je podana:
* če je bilo sodišče nepravilno sestavljeno ali če je pri izrekanju sodbe sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki ni sodeloval na glavni obravnavi ali je bil s pravnomočno odločbo izločen iz sojenja (uradna dolžnost)
* če je na glavni obravnavi sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki bi moral biti izločen
* če je bila glavna obravnava opravljena brez obvezno navzočih oseb
* če je bil obdolženec, zagovornik, subsidiarni ali zasebni oškodovanec kljub svoji zahtevi prikrajšan za pravico uporabljati na glavni obravnavi lasten jezik in lastnem jeziku spremljati njen potek
* če je bila v nasprotju z zakonom izključena javnost glavne obravnave
* če je sodišče prekršilo predpise kazenskega postopka o vprašanju ali je podana obtožba upravičenega tožilca, ali je podan predlog oškodovanca, ali je podano dovoljenje pristojnega organa *(uradna dolžnost)*
* če je sodbo izdalo sodišče, ki zaradi stvarne nepristojnosti ne bi smelo soditi ali če je sodišče nepravilno zavrnilo obtožbo zaradi stvarne nepristojnosti *(uradna dolžnost)*
* če sodišče s svojo sodbo ni popolnoma rešilo predmeta obtožbe
* če se sodba opira na dokaz pridobljen s kršitvijo ustavno določenih človekovih pravic in temeljnih svoboščin ali na dokaz na katerega se po določbah ZKP ne sme opirati, ali na dokaz pridobljen na podlagi nedovoljenega dokaza *(uradna dolžnost)*
* če je bila obtožba prekoračena *(uradna dolžnost)*
* če je bila s sodbo prekršena prepoved reformacije in peius *(uradna dolžnost)*
* če je izrek sodbe nerazumljiv, nasprotuje sam sebi ali razlogom sodbe, ali če sodba sploh nima razlogov, ali če v sodbi niso navedeni razlogi o odločilnih dejstvih, ali če so razlogi o odločilnih dejstvih, ki so navedeni v sodbi, nejasni in v nasprotju s samimi sabo, ali če je v odločilnih dejstvih očitno nasprotje med izvirnimi listinami in zapisniki ter navajanjem vsebine listin in zapisnikov *(uradna dolžnost)*
* **relativna kršitev**: upošteva se le, če je v konkretnem primeru povzročila nepravilnost, zato je treba njen obstoj preizkusiti v vsakem konkretnem primeru – relativna kršitev je podana:
* če sodišče med pripravo glavne obravnave, med glavno obravnavo ali pri izdaji sodbe ni uporabilo kakšne določbe ZKP ali jo je uporabilo nepravilno
* če je sodišče na glavni obravnavi prekršilo pravice obrambe, kar je vplivalo oz. bi lahko vplivalo na zakonitost in pravilnost sodbe

**KRŠITEV KZ**

* KZ je lahko kršen pri vprašanjih:
* ali je dejanje, ki je predmet kazenskega postopka, kaznivo
* ali so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost
* ali so podane okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon *(zastaranje, amnestija ali pomilostitev, res judicata)*
* ali je bil glede kaznivega dejanja, ki je predmet obtožbe, uporabljen zakon, ki se ne bi smel uporabiti;
* ali je bila z odločbo o kazenski sankciji prekoračena pravica, ki jo ima sodišče po zakonu
* ali so bile prekršene določbe o vštevanju pripora in prestane kazni

**ZMOTNA ALI NEPOPOLNA UGOTOVITEV DEJANSKEGA STANJA**

* to je v praksi najpogostejši pritožbeni razlog, upošteva se samo če to izrecno zahteva tožba
* **zmotna ugotovitev dejanskega stanja**: če je sodišče odločilna dejstva zmotno ugotovilo zaradi napačne presoje izvedenih dokazov
* **nepopolna ugotovitev dejanskega stanja**: če sodišče odločilnega dejstva ni ugotavljalo ali ga ni ugotovilo z zadostnimi dokazi, pritožnik lahko navede nova dejstva in dokaze, a mora povedati, zakaj jih ni navedel že prej

**ODLOČBA O KAZENSKIH SANKCIJAH...**

* **odločba o kazenskih sankcijah**: če sodišče ni pravilno odmerilo glede na olajševalne ali obteževalne okoliščine, ni omililo ali odpustilo, čeprav so bili za to zakonski pogoji, ni izreklo pogojne obsodbe ali sodnega opomina, čeprav so bili za to zakonski pogoji, ni razporedilo obtoženca v ustrezen zavod za prestajanje kazni
* **odločba o varnostnem ukrepu** in **odločba o odvzemu protipravne premoženjske koristi**:če je bil kateri od ukrepov izrečen nepravilno ali ni bil izrečen, čeprav so bili za to zakonski pogoji
* **odločba o stroških kazenskega postopka**: če so bili nepravilno določeni ali v nasprotju z določbami zakon
* **odločba o premoženjskopravnem zahtevku** in **odločba o objavi sodbe v tisku, radiu in televiziji**. če nasprotujejo določbam zakona

POSTOPEK S PRITOŽBO

**POSTOPEK PRED SODIŠČEM I. STOPNJE:**

* pritožba se vloži pri sodišču, ki je izreklo sodbo na I. stopnji
* postopek vodi predsednik senata, ki je izrekel sodbo
* predsednik senata preizkusi **formalno pravilnost pritožbe**: ali pritožba vsebuje vse zakonite sestavne dele, ali je pritožba pravočasna, ali je pritožbo vložila upravičena oseba, ali je pritožba po zakonu dovoljena
* če predsednik senata da je **pritožba prepozna ali nedovoljena**, jo **zavrže** *(pritožbeni postopek končan)*
* če predsednik senata **pritožbe ne zavrže**, vroči izvod pritožbe nasprotni stranki, ki lahko v 8 dneh po prejemu pritožbe poda sodišču odgovor na pritožbo
* predsednik senata nato pritožbo in morebitni odgovor na pritožbo z vsemi spisi predloži sodišču II. stopnje

**POSTOPEK PRED SODIŠČEM II. STOPNJE**

* spis zadeve s pritožbo se dodeli **sodniku poročevalcu**, ki **preuči spis**, **izloči morebitne zapisnike in obvestila**, ki morajo biti izločeni po 83. členu in **o njegovi vsebini poroča** na seji senata višjega sodišče
* če gre za kaznivo dejanje, ki se preganja po uradni dolžnosti, pa se spis pošlje **državnemu tožilcu**, da poda **predlog glede vložene pritožbe** – predlog se poda pisno ali ustno v zapisnik na seji senata višjega sodišča
* pritožbeno sodišče odloča na **seji senata**, izjemoma se lahko opravi **glavna obravnava**
* **seja senata**:
* navzoči so državni tožilec, obtoženec, zagovornik, izjemoma subsidiarni in zasebni tožilec, če to zahtevata; če kateri od njih ni prisoten, to ni ovira, da se seja ne bi opravila
* seja se začne s poročilom sodnika poročevalca o stanju stvari
* senat lahko od strank zahteva potrebna pojasnila glede navedb v pritožbi
* stranke lahko predlagajo dopolnitev poročila in dajo potrebna pojasnila za svoja stališča
* seja senata višjega sodišča je javna, javnost se lahko izključi pod enakimi pogoji kot na glavni obravnavi
* **glavna obravnava**:
* glavna obravnava pred sodiščem II. stopnje se opravi le izjemoma:
* če je treba zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja izvesti nove dokaze ali ponoviti že izvedene dokaze
* če so podani upravičeni razlogi, da se zadeva ne vrne sodišču I. stopnje v novo glavno obravnavo
* obravnava se začne s poročilom sodnika poročevalca o stanju stvari
* prebere se sodba ali del sodbe, na katerega se nanaša pritožba, po potrebi tudi zapisnik o glavni obravnavi
* senat pozove pritožnika, naj obrazloži pritožbo, zato pa pozove nasprotno stranko, naj mu odgovori, zadnjo besedo ima vedno obtoženec
* stranke lahko navajajo nove dokaze in nova dejstva *(ponavadi se samo neposredno zasliši nekatere osebe in nato oceni izpovedve, ne ponavljajo se vsi izvedeni dokazi na glavni obravnavi sodišča I. stopnje, dejansko stanje se le delno preverja)*
* tožilec lahko do konca obravnave popolnoma ali delno umakne obtožnico ali jo spremeni v korist obtoženca

ODLOČBE SODIŠČA II. STOPNJE O PRITOŽBI

* **pritožbo zavrže kot prepozno ali kot nedovoljeno**:
* prepozno: če je podana po preteku zakonitega roka
* nedovoljeno: če jo je podala neupravičena oseba ali če pritožba po zakonu ni dovoljena
* **pritožbo zavrne kot neutemeljeno in potrdi sodbo sodišča I. stopnje**:
* če ugotovi, da niso podani razlogi, zaradi katerih se sodba izpodbija
* če ugotovi, da niso podane kršitve ZKP in KZ
* **ugodi pritožbi – sodbo razveljavi in pošlje zadevo v ponovno sojenje**:
* zaradi bistvene kršitve določb kazenskega postopka: izjema je če gre za kršitev, pri kateri se sodba sodišča I. stopnje opira na nedovoljen ali nezakonit dokaz – v tem primeru se sodba sodišča I. stopnje se ne razveljavi, če bi bila razveljavitev sodbe iz tega razloga v škodo obtoženca
* zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja
* če resno podvomi v pravilnost dejanskega stanja, ugotovljenega v škodo obtoženca: v tem primeru razveljavi sodbo in pošlje v ponovno sojenje, tudi če se dejansko stanje ni izpodbijalo s pritožbo
* ker so podani pogoji za zavrženje obtožnice: v tem primeru samo razveljavi sodbo in zavrže obtožnico, ne vrne zadeve v ponovno sojenje
* če ugotovi, da okrajno sodišče ni bilo stvarno pristojno za sojenje: izjema je če je bila pritožba podana samo v korist obtoženca – v tem primeru se sodba ne razveljavi
* **ugodi pritožbi – spremeni sodbo sodišča I. stopnje**:
* če ugotovi, da so odločilna dejstva v sodbi sodišča I. stopnje pravilno ugotovljena, vendar je treba ob pravilni uporabi zakona izreči drugačno sodbo, glede na stanje stvari
* če ugotovi, da gre za naslednje bistvene kršitve kazenskega postopka: prekoračitev obtožbe, prišlo je do reformacije in peius, ni podana obtožba upravičenega tožilca, ni predloga oškodovanca ali ni dovoljenja pristojnega državnega organa
* če je edini razlog za razveljavitev sodbe sodišča I. stopnje zmotno ugotovljeno dejansko stanje in je za pravilno ugotovitev potrebna samo drugačna presoja že ugotovljenih dejstev in izvedenih dokazov
* če so podani pogoji za sodni opomin, spremeni sodbo sodišča I. stopnje tako, da izreče sodni opomin
* če so podani pogoji za odreditev oz. odpravo pripora, se izda poseben sklep zoper katerega ni pritožbe

NOVO SOJENJE

* sodišče II. stopnje lahko pošlje zadevo v ponovno sojenje sodišču I. stopnje
* sodišče I. stopnje vzame za podlago prejšnjo obtožnico ali del obtožnice, ki se nanaša na razveljavljeni del sodbe
* na novi glavni obravnavi lahko stranke navajajo nova dejstva in predlagajo nove dokaze
* sodišče mora opraviti vsa procesna dejanja in pretehtati vsa sporna vprašanja, na katera je opozorilo sodišče II. stopnje v svoji odločbi
* pri izrekanju nove sodbe je sodišče vezano na prepoved reformacije in peius

***II. PRITOŽBA ZOPER SODBO SODIŠČA II. STOPNJE***

* izjemoma je mogoče **pritožbo zoper sodbo sodišča II. stopnje** vložiti na **sodišče II stopnje** *(vrhovno sodišče)*,:
* če je sodišče II. stopnje potrdilo sodbo sodišča I. stopnje, s katero je bila izrečena kazen 20 let zapora ali če je samo izreklo kazen 20 let zapora *(ni jasno ali gre za zavestno odločitev zakonodajalca ali za spregled)*
* če je sodišče II. stopnje na podlagi opravljene glavne obravnave ugotovilo drugačno dejansko stanje kot sodišče I. stopnje in na tako ugotovljeno dejansko stanje oprlo svojo sodbo
* če je sodišče II. stopnje ugodilo pritožbi tožilca in spremenilo oprostilno sodbo v obsodilno sodbo

***III. PRITOŽBA ZOPER SKLEP***

* pritožba zoper sklep je redno pravno sredstvo v kazenskem postopku
* sklepe lahko izdajajo tudi drugi organi, ki sodelujejo v kazenskem postopku, ne samo sodišče
* obstajajo **4 vrste sklepov**, ki se ločujejo glede na organ, ki jih izdaja in glede na možnosti pritožbe:
* sklepi preiskovalnega sodnika in sklepi sodišča na I. stopnji: pritožba je dovoljena, razen če zakon izrecno določa, da ni pritožbe
* sklepi, ki jih izda zunajobravnavni senat med preiskavo: pritožba ni dovoljena, razen če zakon določa drugače
* sklepi, ki se izdajajo za pripravo glavne obravnave in sodbe: pritožba ni dovoljena, ti sklepi se lahko izpodbijajo le v pritožbi zoper sodbo
* sklepi Vrhovnega sodišča: zoper te sklepe ni pritožbe
* pritožba zoper sklep se poda pri sodišču, ki je izdalo sklep
* podati jo je treba v 3 dneh, odkar je bil sklep vročen, razen če ni v zakonu drugače določeno
* z vložitvijo pritožbe se izvršitev sklepa zadrži, razen če v zakonu ni določeno drugače
* če pritožba zoper sklep ni podana v predpisanem roku, postane sklep pravnomočen in ga je mogoče izvršiti
* **odločanje o pritožbi zoper sklep**:
* o pritožbi zoper sklep preiskovalnega sodnika odloča zunajobravnavni senat istega sodišča
* o pritožbi zoper sklep zunajobravnavnega senata ali sodišča I. stopnje odloča senat višjega sodišča na seji.
* **odločitve sodišča, ki odloča o pritožbi zoper sklep**:
* pritožbo se zavrže kot prepozno ali nedovoljeno
* pritožbo se zavrne kot neutemeljeno
* pritožbi se ugodi:
* sklep spremeni
* sklep razveljavi
* zadeva se pošlje v novo odločanje

**IZREDNA PRAVNA SREDSTVA**

***I. ZAHTEVA ZA OBNOVO KAZENSKEGA POSTOPKA***

* zahteva za obnovo kazenskega postopka je **nesuspenzivno** in **nedevolutivno** *(=remonstrativno)* pravno sredstvo
* v ZKP so predvidene 3 vrste **zahtev za obnovo kazenskega postopka**:
* prava ali formalna obnova *(izpodbija se pravnomočna sodba zaradi nepravilno ugotovljenega dejanskega stanja)*
* neprava ali neformalna obnova *(zahteva se sprememba kazni)*
* posebna obnova zaradi odločbe Ustavnega sodišča ali odločbe Evropskega sodišča za človekove pravice

PRAVA ALI FORMALNA OBNOVA

**POJEM PRAVE OBNOVE**

* pri pravi obnovi se postopek, ki je bil končan s pravnomočno obsodilno sodbo, vrne v stadij preiskave ali glavne obravnave ter ponovno poteka po običajnih določbah za kazenski postopek
* gre za to, da bi se ugotovilo drugačno dejansko stanje na podlagi novih dejstev in novih dokazov, s katerimi se dokazuje, da je bilo dejansko stanje v prejšnjem kazenskem postopku ugotovljeno nepravilno
* kazenski postopek se lahko obnovi le v korist obsojenca

**OBNOVITVENI RAZLOGI**

* če **sodba temelji na ponarejeni listini** ali **krivi izpovedbi** priče, izvedenca ali tolmača
* do **sodbe je prišlo zaradi kaznivega dejanja** sodnika, porotnika ali osebe, ki je opravljala preiskovalna dejanja
* če se ugotovi, da obstajajo **nova dejstva in novi dokazi**, ki lahko povzročijo oprostitev obsojenca ali obsodbo po milejših določbah KZ *(sodišče šele zdaj zve za nove dokaze, stranke lahko vedo za njih že prej, vendar jih niso predlagale)*
* če je bi **obsojenec** **večkrat obsojen za isto kaznivo dejanje** ali več **oseb je bilo obsojenih** zaradi kaznivega dejanja, ki ga je **storila le ena oseba**
* če je bil **obsojenec obsojen za nadaljevano kaznivo dejanje ali več istovrstnih kaznivih dejanj**, vendar nova dejstva in dokazi dokazujejo, da ni storil vseh kaznivih dejanj, kar lahko bistveno vpliva na odmero kazni

**UPRAVIČENCI DO OBNOVE**

* obnovo lahko zahtevajo **stranke** in **zagovornik**
* roka za obnovo postopka ni, lahko se zahteva tudi po prestani kazni, zastaranem pregonu, amnestiji, pomilostitvi

**POSTOPEK OBNOVE** *(deli se na 2 dela)*

* o obnovi odloča **zunajobravnavni senat sodišča**, ki je v prejšnjem postopku sodilo na I. stopnji
* v senatu ne sme biti sodnik, ki je sodeloval pri izreku sodbe v prejšnjem postopku

*DOVOLITEV OBNOVE*

* pred odločitvijo o obnovi je treba **ugotoviti obstoj pogojev za obnovo postopka**
* senat najprej preizkusi **formalno pravilnost** vložene zahteve za obnovo, ki mora vsebovati:
* obnovitveni razlog, zaradi katerega se zahteva obnova
* dokaze za dejstva, na katere se opira obnova
* prepis zahteve za obnovo se **vroči nasprotni stranki**, ki lahko v 8 dneh nanjo **odgovori**
* predsednik senata odredi, naj se opravi poizvedbe, razišče dejstva, priskrbi dokazi, na katere se sklicuje zahteva
* potem pošlje spis državnemu tožilcu, ki ga mora vrniti s svojim mnenjem
* o obnovi odloči senat **s sklepom**:
* ugodi zahtevi in dovoli obnovo kazenskega postopka
* zahtevo za obnovo zavrne kot neutemeljeno
* če **zunajobravnavni senat dovoli obravnavo** mora odločiti ali se zadeva vrne v stadij glavne obravnave ali v stari preiskave ali da se opravi preiskava, če je ni bilo *(pri vložitvi neposredne obtožnice)*
* za soobtožence, ki niso vložili zahteve za obnovo kazenskega postopka **velja** **beneficium cohaesionis**
* izjemoma je zahteva za obnovo **suspenzivna**, če:
* senat misli, da bo v obnovljenem postopku dosežena oprostilna ali zavrnilna sodba
* senat misli, da bo v obnovljenem postopku izrečena kazen, ki jo je obsojenec že prestal
* če je zahteva ta obnovo suspenzivna, sodišče začasno ustavi izvrševanje kazni pred sklepom o dovolitvi obnove

*NOV KAZENSKI POSTOPEK*

* nov kazenski postopek se opravi na podlagi sklepa o dovolitvi obnove, po istih določbah kot prejšnji postopek
* če se nov postopek ustavi, se razveljavi prejšnja sodba
* če sodišče v novem postopku izda sodbo, se v njej izreče:
* da se prejšnja sodba popolnoma ali deloma razveljavi *(če je obnova uspela)*
* da prejšnja sodba ostane v veljavi *(če obnova ni uspela)*
* v novem kazenskem postopku je sodišče vezano na prepoved reformacije in peius
* zoper novo sodbo izdano v obnovitvenem postopku so dovoljena vsa redna in izredna sredstva

NEPRAVA ALI NEFORMALNA OBNOVA

* neprava obnova je **sprememba pravnomočne sodbe v korist obsojenca** brez obnove kazenskega postopka
* pravnomočna sodba se **spremeni le glede odločbe o kazni** – do tega lahko pride v 3 primerih:
* zoper obsojenca je bilo pravnomočno izrečenih več kazni pa niso bile uporabljene določbe o odmeri enotne kazni za kazniva dejanja v steku – sodišče izreče z novo sodbo enotno kazen
* pri izreku enotne kazni po pravilih o steku sodišče isto kazen upošteva dvakrat ali večkrat – sodbo spremeni sodišče, ki je napačno upoštevalo kazen
* sodba se delno ne more izvršiti zaradi pomilostitve ali amnestije – sodišče izreče enotno kazen za kazniva dejanja, ki niso obsežena z akti milosti
* novo sodbo izda sodišče na seji senata **na predlog državnega tožilca ali obsojenca** po predhodnem zaslišanju nasprotne stranke
* zoper novo sodbo imajo stranke pravico do pritožbe

INSTITUTI, KI SO PODOBNI OBNOVI

* **obnova zaradi odločbe Ustavnega sodišča ali Evropskega sodišča za človekove pravice**:
* na podlagi odločbe US ali ESČP lahko obsojenec zahteva obnovo kazenskega postopka, če je ustavna odločba razveljavila ali odpravila predpis, na podlagi katerega je bila izdana obsodilna kazenska sodba
* **nadaljevanje kazenskega postopka pri zavrnjeni zahtevi za preiskavo**:
* na zahtevo upravičenega tožilca se lahko nadaljuje kazenski postopek, če je bila pravnomočno s sklepom zunajobravnavnega senata zavrnjena zahteva za preiskavo, ker:
* ni bilo upravičenega tožilca
* ni bilo predloga oškodovanca
* ni bilo dovoljenja državnega organa
* so bile podane druge okoliščine, ki so začasno preprečevale pregon
* če je bila zahteva za preiskavo zavrnjena, ker ni bil podan utemeljen sum, se kazenski postopek lahko nadaljuje, če upravičeni tožilec predloži nove dokaze za utemeljeni sum, na podlagi katerih se zunajobravnavni senat prepriča, da so izpolnjeni pogoji za uvedbo kazenskega postopka
* **nadaljevanje kazenskega postopka pri zavrženi obtožnici**:
* sodeči senat po koncu glavne obravnava obtožnico zavrže v naslednjih primerih:
* postopek je tekel brez zahteve upravičenega tožilca
* ni bilo predloga oškodovanca ali je bil predlog umaknjen
* ni bilo dovoljenja pristojnega državnega organa ali je bil predlog umaknjen
* podane so druge okoliščine, ki začasno preprečujejo kazenski postopek
* v zadnjih dveh primerih gre le za nadaljevanje navidezno končanega postopka
* to ni kršitev pravila ne bis in idem, ker je postopek le ustavljen zaradi procesnih razlogov

***II. IZREDNA OMILITEV KAZNI***

POJEM IZREDNE OMILITVE KAZNI

* zahteva za izredno omilitev kazni je **nesuspenzivno** in **devolutivno** pravno sredstvo, naperjeno zoper pravnomočno sodbo z namenom, da se spremeni njen izrek kazni v milejšo obliko
* pogoj za vložitev zahteve za izredno omilitev kazni je, da se **po pravnomočnosti sodbe pokažejo nove olajševalne okoliščine**, ki bi v izreku sodbe očitno povzročile milejšo odmero kazni, vendar jih ob izreku sodbe ni bilo ali so bile in sodišče zanje ni vedelo
* če sodišče **olajševalnih okoliščin, ki so mu bile ob izreku sodbe znane, ni upoštevalo**, glede tega **ni možno** uveljavljati **zahteve za izredno omilitev kazni** – pravno sredstvo zoper nepravilno oceno olajševalnih okoliščin je **pritožba**

UPRAVIČENCI IN ROK ZA VLOŽITEV ZAHTEVE

* **izredno omilitev kazni lahko zahtevajo**:
* državni tožilec, če je postopek tekel na njegovo zahtevo
* obsojenec in zagovornik
* osebe, ki se imajo pravico pritožiti v korist obtoženca
* zahteva za izredno omilitev kazni **ni omejena s posebnim rokom**
* **ne sme se vložiti**, če je kazen prestana, izvršena, zastarana ali izvršena, ker to nima nobenega smisla
* stranka **lahko vloži zahtevo** za izredno omilitev kazni **večkrat zaporedoma** – število ni omejeno

POSTOPEK ZA IZREDNO OMILITEV KAZNI

* zahteva za izredno omilitev kazni se poda pri sodišču, ki je izdalo sodbo na I. stopnji
* o njej odloča Vrhovno sodišče v senatu 3 sodnikov
* zahteva ne zadrži izvršitve kazni
* sodišče I. stopnje razišče, ali so podani razlogi za omilitev in zasliši državnega tožilca
* nato pošlje spise z obrazloženim mnenjem sodišča Vrhovnemu sodišču
* preden Vrhovno sodišče odloči, pošlje spis generalnemu tožilcu RS, ki lahko poda pisni predlog glede zahteve
* Vrhovno sodišče lahko:
* zahtevo zavrne, če niso izpolnjeni pogoji zanjo
* zahtevi ugodi in s sklepom spremeni pravnomočno sodbo glede odločbe o kazni

***III. ZAHTEVA ZA VARSTVO ZAKONITOSTI***

POJEM ZAHTEVE ZA VARSTVO ZAKONITOSTI

* zahteva za varstvo zakonitosti je **nesuspenzivno** in **devolutivno** pravno sredstvo
* njegov namen je **varovanje zakonitosti kazenskega pravosodja** in **enotna uporaba zakona**
* vloži se lahko **po pravnomočnem koncu kazenskega postopka**:
* zoper pravnomočno sodno odločbo *(odredbo, sklep, sodbo)*
* zoper sodni postopek, ki je tekel pred pravnomočno odločbo.
* vloži se lahko **pred pravnomočnim postopkom**
* zoper pravnomočno odločbo o odreditvi in podaljšanju pripora.

RAZLOGI ZA ZAHTEVO ZA VARSTVO ZAKONITOSTI

* zahteva za varstvo zakonitosti se lahko vloži zoper **kršitve materialnega in formalnega kazenskega zakona**:
* zaradi kršitve KZ
* zaradi absolutnih kršitev ZKP
* zaradi drugih kršitev ZKP, če so te kršitve vplivale na zakonitost sodne odločbe
* zahtevo za varstvo zakonitosti je možno vložiti celo zoper odločbe Vrhovnega sodišča, razen zoper sodbo Vrhovnega sodišča, s katero je odločilo o zahtevi za varstvo zakonitosti
* zahteve za varstvo zakonitosti ni možno vložiti zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja
* državni tožilec lahko zahtevo vloži zaradi vsake kršitve zakona

UPRAVIČENCI DO ZAHTEVO ZA VARSTVO ZAKONITOSTI

* Zahtevo za varstvo zakonitosti lahko vložijo:
* državni tožilec: zahtevo vloži lahko v škodo ali v korist obsojenca, ni vezan na rok
* obsojenec in zagovornik: v roku 3 mesecev od prejema pravnomočne sodne odločbe
* osebe, ki lahko v korist obtoženca vložijo pritožbo, če je obsojenec umrl
* če je s sodbo Evropskega sodišča za človekove pravice ugotovljeno, da je s slovensko pravnomočno sodno odločbo v škodo obsojenca kršena človekova pravica, lahko obsojenec in zagovornik zahtevo za varstvo zakonitosti vložita v roku 3 meseceh od dneva vročitve odločbe ES

POSTOPEK ZAHTEVE ZA VARSTVO ZAKONITOSTI

**POSTOPEK NA I. STOPNJI**

* zahteva za varstvo zakonitosti se poda pri sodišču, ki je izdalo odločbo na I. stopnji
* predsednik senata jo zavrže, če:
* jo je vložila neupravičena oseba
* je vložena prepozno
* je vložena zoper sodbo Vrhovnega sodišča, s katero je odločeno o zahtevi za varstvo zakonitosti
* predsednik senata lahko odredi, da se izvršitev napadene odločbe odloži ali prekine

**POSTOPEK NA VRHOVNEM SODIŠČU**

* o zahtevi odloča Vrhovno sodišče na seji
* pošlje jo nasprotni stranki, ki lahko v 15 dneh nanjo odgovori
* sodnik poročevalec po potrebi priskrbi poročilo o zatrjevanih kršitvah zakona
* pri odločanju o zahtevi se VS omeji na preizkus kršitev zakona, na katere se sklicuje vložnik v zahtevi
* Vrhovno sodišče ne sme preizkusa razširiti na druge opažene kršitve
* če je zahteva vložena v korist obsojenca, je sodišče vezano na prepoved reformacijein peius
* za soobsojence se po uradni dolžnosti upošteva beneficium cohaesionis

ODLOČBE VRHOVNEGA SODIŠČA O ZAHTEVI ZA VARSTVO ZAKONITOSTI

**KONSTITUTIVNE ODLOČBE**

* konstitutivne odločbe:
* **zavrne zahtevo kot neutemeljeno** – če ugotovi, da:
* ni podana kršitev zakona, na katero se sklicuje vložnik
* je zahteva vložena zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja.
* **spremeni odločbo sodišča nižje stopnje** *(sodišča I. ali II. stopnje)*
* če je zahteva utemeljena in vložena v korist obsojenca
* **razveljavi odločbo sodišča nižje stopnje in mu jo vrne v ponovno odločanje**
* če je zahteva utemeljena

**DEKLARATORNA ODLOČBA**

* **Vrhovno sodišče samo ugotovi kršitev zakona**
* zahteva za varstvo zakonitosti, ki je bila vložena v škodo obsojenca ali obdolženca, je utemeljena, vendar z zahtevo za varstvo zakonitosti ni mogoče popraviti kršitev zakona, ki so bile storjene v korist obdolženca

**IZJEMNO PREIZKUŠANJE DEJANSKEGA STANJA**

* Vrhovno sodišče lahko izjemoma preizkusi dejansko stanje po uradni dolžnosti, če obstaja **resen dvom o resničnosti odločilnih dejstev**, ki so bila ugotovljena v odločbi, zoper katero je vložena zahteva
* če VS v tem primeru ugotovi, da je dejansko stanje zmotno ali nepopolno ugotovljeno, sodno odločbo razveljavi in odredi, naj se opravi nova glavna obravnava pred sodiščem I. stopnje

NOVO SOJENJE

* če se pravnomočna sodba v postopku odločanja o zahtevi za varstvo zakonitosti razveljavi in zadeva vrne v novo sojenje, se vzame za podlago prejšnja obtožnica oz. del obtožnice, ki se nanaša na razveljavljeni del sodbe
* sodišče I. stopnje mora opraviti vsa procesna dejanja in pretehtati vsa vprašanja, na katera je opozorilo Vrhovno sodišče
* pri novem sojenju lahko stranke navajajo nova dejstva in izvajajo nove dokaze

sodišče I. stopnje je pri izdaji nove sodne odločbe vezano na prepoved reformacije in peius

**IZLOČITEV DOKAZOV**

***I. KATERE DOKAZE IZLOČAMO***

* **procesna napaka** pomeni bistveno kršitev kazenskega postopka
* procesnih napak se ne da sanirati, zato je treba sodbo razveljaviti in o zadevi je treba ponovno razsoditi
* obstajajo **tri vrste procesnih napak, zaradi katerih se razveljavi obsodba** so *(371/1-8 in 18/2)*:
* če se sodba opira na dokaz, ki je bil pridobljen s kršitvijo človekovi pravic in svoboščin *(nezakoniti dokazi)*
* če se sodba opira na dokaz, na katerega se po določbah tega zakona ne more opirati *(nedovoljeni dokazi)*
* če se sodba opira na dokaz, ki je bil pridobljen na podlagi nedovoljenega dokaza *(sadeži zastrupljenega drevesa)*

***II. POJEM IZLOČANJA DOKAZOV***

* po končani preiskavi mora preiskovalni sodnik izločiti vse **nezakonite dokaze** in vse **nedovoljene dokaze**

1. NEZAKONITI DOKAZI IN IZLOČANJE

* **nezakoniti dokazi** so dokazi, ki so bili pridobljeni na procesno nedopusten način ali s kršitvijo človekovih pravic in temeljnih svoboščin
* preiskovalni sodnik mora **izločiti iz spisa zapisnike** o izpovedbah obdolženca, prič in izvedenca, če so bile izpovedbe **pridobljene s kršitvijo človekovih pravic in svoboščin**
* **sodna odločba ne sme opirati na izpovedbe** *(83/1)*:
* če se je pri zaslišanju zoper obdolženca uporabljala sila, grožnja ali druga podobna sredstva, da bi se dosegla njegova izjava ali priznanje *(227/8)*
* če je bil obdolženec zaslišan brez navzočnosti zagovornika, čeprav je obramba obvezna *(227/9)*
* če preiskovalni sodnik tistemu, ki mu je bila vzeta prostost, ni dal pouka po 4. členu ali pouk ni bil zapisan *(204)*
* če je bila izpovedba priče izsiljena s silo, grožnjo ali kakšnim drugim sredstvom *(237)*
* če je bila zaslišana priča, ki ne bi smela biti zaslišana kot priča *(237)*
* če bila zaslišana priča, ki ni bila dolžna pričati pa ni bila poučena o tej pravici ali če se pouk ali odpoved tej pravici nista zapisali v zapisnik *(237)*
* če je bil zaslišan mladoletnik, ki ni mogel razumeti pomena pravice, da ni dolžan pričati *(237)*
* če je bil za izvedenca postavljen nekdo, ki ne sme biti zaslišan kot priča ali je oproščen dolžnosti pričevanja, ali je bilo zoper njega storjeno kaznivo dejanje *(251/1)*
* preiskovalni sodnik mora iz spisa **izločiti vse materialne dokaze, ki so bili pridobljeni na procesno nedopusten način**
* **sodna odločba se ne sme opirati materialne dokaze** *(83/4)*:
* če se posnetki telefonskih pogovorov in drugih oblik komuniciranja ne nanašajo na katero izmed kaznivih dejanj, za katera je dovoljeno odrediti prikrite preiskovalne ukrepe *(154/3 v zvezi z 150/2)*
* če si bili prikriti preiskovalni ukrepi izvršeni brez odredbe ali v nasprotju z njo *(154/4)*
* če je bila hišna ali osebna preiskava opravljena brez pisne odredbe sodišča, ali brez oseb, ki morajo biti navzoče pri preiskavi, ali če je bila preiskava opravljena v nasprotju s pravili *(219)*

2. NEDOVOLJENI DOKAZI IN IZLOČANJE

* **nedovoljeni dokazi** **oz. dokazni material** so izjave, ki jih je policija dobila v predkazenskem postopku od osumljenca in nekaterih drugih oseb
* preiskovalni sodnik mora **iz spisa izločiti** vsa obvestila policije in vse uradne zaznamke **o izpovedbah obdolženca, prič ali izvedenca v predkazenskem postopku** *(83/3)*:
* če je policija napisala uradni zaznamek o zaslišanju z obdolženca
* če je policija napisala uradni zaznamek o zaslišanju osebe, ki ne sme biti zaslišana kot priča *(takrat se še ni vedelo da ji ni treba pričati, ker se privilegirane priče vežejo na obdolženca)*
* če je policija napisala uradni zaznamek o zaslišanju izvedenca, ki ne sme biti postavljen za izvedenca
* nedovoljeni dokazi niso bili pridobljeni na nezakonit način
* nedovoljene dokaze izločamo zato, **da se prepreči vpliv podatkov, ki so bili pridobljeni v kazenskem postopku**, na končno odločitev sodišča
* policija namreč deluje neformalno, ne vežejo je tako stroga procesna pravila, zato tudi **dokazi**, ki jih pridobi **ne** **morejo imeti procesne veljave ampak zgolj informativno**
* **informacije oz. dokazni material**, ki jih pridobi policija v predkazenskem postopku **imajo dvojno naravo**:
* namenjene so državnemu tožilcu, pomagajo mu pri odločanju ali bo sprožil pregon ali ne
* pomagajo so preiskovalnemu sodniku, ko odloča o uvedbi preiskave in pri vodenju in izvajanju preiskave, poleg tega so pomembne tudi za odločitev preiskovalnega sodnika, ki mora svojo odločitev nasloniti na konkretne okoliščine in jo obrazložiti

3. OSTALE METODE ZA PRIDOBIVANJE DOKAZOV

* **zvijače** v kazenskem postopku niso radikalno prepovedane
* dovoljena je **fizična prisila** **za dajanje nekaterih materialnih dokazov** – brisa sluznice, prstni odtisi
* prav tako **ni mogoče preprečiti psihične prisile ob zasliševanju**, čeprav so kapciozna in sugestivna vprašanja načeloma prepovedana
* vse ostale metode pa se prepovedane, ker je zelo verjetno, da nam ne bodo dale pravega rezultata obenem pa so nemoralne, neetične, zavržne

***III. NAMEN IZLOČANJA DOKAZOV***

* imamo v kazenskem postopku na **eni strani državo**, ki ima za seboj celo vrsto institucij, aparatov, denarja, na **drugi strani pa posameznika**, ki je neprimerno šibkejši od države, s kršenjem človekovih temeljnih pravic in svoboščin je ta neenakost še večja *(ekskluzija skrbi, da nesorazmerje med močjo posameznika in države ne postane še večje)*
* **kazenski postopek** ni namenjen samo preganjanju storilcev, ampak **ima tudi garantno funkcijo**, ki se je uveljavila v zgodovini po mnogih zlorabah in krivičnih postopkih zoper nedolžne *(da ne preganjamo nedolžnih)*
* **država si je z zakonom sama postavila pravila za svoje delovanje** in če teh pravil ne spoštuje mora biti to sankcionirano z izločitvijo dokazov – če ne bi izločali takih dokazov, bi državi dopustili, da pridobiva dokaze na nezakonit način, s tem bi država sama postala kriminalec
* dopustitev nezakonito pridobljenih dokazov bi pomenila isto, kot če bi dopustili izsiljevanje priznanj, ali če bi ukinili obdolžencu pravico do zagovornika – pomenilo bi **ukinitev spora in ukinitev kazneksega postopka**
* izločanje nezakonitih in nedovoljenih dokazov **omogoča nepristranskost in objektivnost** sodečega sodnika
* namen izključevanja dokazov je torej **procesno sankcioniranje** in **varovanje pravnega reda**

***IV. POSTOPEK IZLOČEVANJA – KDAJ SE LAHKO DOKAZI IZLOČIJO***

* preiskovalni sodnik mora **v preiskavi** izdati sklep o izločitvi nedovoljenih in nezakonitih dokazov – izločeni zapisniki se zaprejo v poseben ovitek in shranijo pri preiskovalnem sodniku ločeno od drugih spisov, izločenih dokazov ni mogoče pregledovati niti uporabiti v postopku *(83/2)*
* če zunajobravnavni senat **pri kontroli obtožnice** ugotovi, da so v spisu nedovoljeni in nezakoniti dokazi, ki bi morali biti izločeni, izda sklep o njihovi izločitvi *(276/4)*
* če predsednik senata sodečega sodišča **pri pripravah na glavno obravnavo** ugotovi, da so v spisu nedovoljeni in nezakoniti dokazi, ki bi morali biti izločeni, izda sklep o njihovi izločitvi *(286/3)*
* če predsednik senata sodečega sodišča **na glavni obravnavi** ugotovi, da so v spisu nedovoljeni in nezakoniti dokazi, ki bi morali biti izločeni, izda sklep o njihovi izločitvi *(240/3)*
* nedovoljene in nezakonite dokaze je mogoče izločati do konca glavne obravnave
* to je zelo sporno in nelogično, ker se tisti, ki odloča o krivdi, ne bi smel seznaniti z nedovoljenimi dokazi
* če pa sodeči sodnik sam fizično izloči dokazi iz spisa, pri tem gotovo pride do psihične kontaminacije

***V. PROBLEM PRI IZLOČANJU DOKAZOV***

PROBLEM IZLOČANJA DOKAZOV V ZKP

* preiskovalni sodnik mora vsako svojo odločbo, ki jo izda med preiskavo obrazložiti in svojo odločitev nasloniti na konkretne okoliščine – torej na informacije, ki jih je dobil v preiskavi in predkazenskem postopku
* ko je preiskovalni sodnik enkrat seznanjen z nedovoljenim dokazom, se skozi celo preiskavo ne more otresti vednosti o tem, ker ne more preprosto pozabiti kar je izvedel – se **okuži z dokazom**
* skozi obrazložitve odločb preiskovalnega sodnika prihaja do **posredne kontaminacije sodečega sodnika**
* vsebina nedovoljenih dokazov pride v sodni spis, čeprav so obvestila fizično izločena
* preiskovalni sodnik v svojih odločbah **prevede nedovoljene dokaze v dovoljene**
* rešitve v našem zakonu niso izvedene tako, da bi popolnoma preprečevale vpliv dokaznega materiala iz predkazenskega postopka na končno odločitev
* poleg tega je mogoče **nedovoljene dokaze izločevati tudi med postopkom**, do konca glavne obravnave, mogoče pa jih je izločiti celo v postopku z rednimi pravnimi sredstvo, pa še ne gre za kršitev postopka!
* izloči jih lahko sodeči sodnik, ki jih mora seveda najprej prebrati, da sploh ugotovi, da je dokaz nedovoljen
* s tem ko ga prebere, pa se tudi on "okuži", tako da **fizična izločitev sploh ne doseže svojega učinka**
* ker je praktično nemogoče, da se senat sodečega sodišča ne bi okužil z nedovoljenimi dokazi, je Okrožno sodišče v Ljubljani vložilo ustavno pritožbo, ker meni, da je s tem kršena pravica do nepristranskosti
* ustavno sodišče je potrdilo ustavno pritožbo in naložilo zakonodajalcu, naj v enem letu uredi postopek tako, da nedovoljeni dokazi ne bodo prišli k sodečemu sodniku

PROBLEM MEŠANIH POSTOPKOV

* v pravnih sistemih, ki temeljijo na iskanju resnice, je **izločitev dokazov nelogična,** saj je **resnica pomembnejša od korektnosti postopka**, poleg tega pa predstavlja **izločanje dokazov veliko oviro za ugotavljanje materialne resnice**, ker moramo izločiti dokaze, ki so bistvenega pomena za odločitev v postopku
* **problem mešanega postopka** je, da hoče na eni strani organizirati **ugotavljanje resnice na kontradiktorni način**, ker je to v prid objektivnosti, poudarja procesne pravice posameznika in izenačuje njegov položaj v primerjavi z državo, na drugi strani pa se mu zdi **absurdno, da bi za to žrtvovali resnico**, ki smo jo izvedeli
* **poseben problem** pri izločanju dokazov v kontinentalnih mešanih postopkih je tudi v **neporotnem sojenju**
* izločitev dokazov je smotrna v primerih, ko je prosta presoja dokazov ločena od odločanja o njihovi dopustnosti – to je mogoče v porotnem sistemu, ker sodnik odloča o dopustnosti dokaza, porota pa prosto presoja o njem
* v mešanih sistemih pa **sodnik odloča o dopustnosti posameznih dokazov in hkrati prosto presoja dokaze**
* čeprav nek dokaz izločimo in se nanj sodba ne sme opirati, je **odločitev že prejudicirana** – eno je dokaz izločiti iz spisa, nekaj povsem drugega pa ga je izbrisati iz glave

***V. PRIMERI, KI SE NAVEZUJEJO NA IZLOČANJE DOKAZOV***

EKSKLUZIJSKO PRAVILO

* **ekskluzijsko pravilo** je pravilo s katerim se prepoveduje uporaba dokazov, pridobljenih na nezakonit način
* kontinentalna teorija za ekskluzijsko pravilo uporablja pojem dokazne prepovedi
* **dokazne prepovedi** so predpisi, ki pomenijo omejitev državnih organov pri preiskovanju kaznivih dejanj, ki si jo postavi država, zato, da se vzpostavi enakost med posameznikom in državo
* **sankcioniranje kršitev**: zakon večinoma določa pravice posameznika in pogoje, pod katerimi lahko država poseže v človekovo osebno sfero – če pa država nezakonito poseže v človekovo osebno sfero je to treba na nek način sankcionirati
* sankcije če se pri **nezakonitem posegu pridobi dokaze, ki se lahko uporabijo v kazenskem postopku**:
* materialnopravno sankcioniranje: kaznovati kršilca in povrniti nastalo premoženjsko škodo
* *pozitivno*: takšno sankcioniranje ima specialno in generalno preventivno funkcijo, saj policist spozna napako in kazen, ki napaki sledi
* *negativno*: sankcioniranje nima nobenega učinka na nezakonito pridobljen dokaz, ker se lahko uporabi
* procesnopravno sankcioniranje: izločiti vse nezakonite dokaze in njihove sadove
* *pozitivno*: dokaz v postopku nima učinka
* *negativno*: policist ne izve, da je kršil svoja pooblastila in zato ponavlja napake

**WOLF v. COLORADO**

* **problem**: policisti so brez odredbe so vdrli v stanovanje in zasegli obremenilne dokaze; ker je sodišče sodilo po državne zakonu ni izločilo dokazov, po zveznem zakonu pa bi bili dokazi izločeni, saj zvezni zakon določa, da se ne smejo uporabiti dokazi, ki so bili pridobljeni z nezakonito preiskavo
* sodišče je menilo, da ne gre za kršitev ustavnih pravic, če se dokazi ne izločijo, saj naj bi bila stvar posamezne državne zakonodaje, na kakšen način bo sankcionirala take kršitve
* sodišče priznava, obstaja več možnosti za boj proti nezakonito pridobljenim dokazom, za katere sodišče meni, da so enako učinkovite *(čeprav je vprašanje, ali je to res)*
* izločitev dokazov: sankcija je učinkovita le v primerih, ko pri nekom najdejo obremenilne dokaze, v ostalih primerih, pa sta drugi dve sankciji bolj učinkoviti
* disciplinski postopek oz. kazenski pregon kršitelja: disciplinski postopki v policiji so še mogoči, redko pa bo tožilec zoper sebe ali sodelavce sprožil pregon zaradi nezakonite preiskave, ki jo je mogoče celo sam odredil
* civilna tožba oškodovanca: ta sankcija je uporabna le v primerih, ko policija pri nezakoniti preiskavi povzroči materialno škodo; v takih preiskavah pa pogosto sploh ni škode, ki bi jo civilno odškodninsko pravo priznalo

**ROCHIN v. CALIFORNIA**

* **problem**: policisti vlomili v Rochinovo spalnico in na nočni omari opazili kapsule, Rochin ju je hitro pogoltnil; policisti so ga pretepli, da bi kapsule dobili, potem pa so ga odpeljali v bolnico, kjer so ga proti njegovi volji pripravili do bruhanja in tako dobili kapsule; kapsule so bile glavni dokaz na obravnavi in podlaga za obsodbo
* sodba je razveljavljena, ker je sodišče obsodbo sprejelo na podlagi metod, ki kršijo dolžnostno pravno postopanje
* vdor policistov v spalnico, nezakonit napad, poškodovanje, mučenje v bolnišnici so prehude kršitve – takšno postopanje krši ustavne pravice in temeljne zahtev civiliziranega obnašanja pri kazenskem postopku
* takšno postopanje ima enako težo kot izsiljevanje priznanja, samo da so tu pridobili fizične dokaze ne verbalnih
* razlika med verbalnimi in fizičnimi dokazi je samo v tem, da je verodostojnost izsiljenih priznanj manjša od verodostojnosti nezakonito pridobljenih dokazov, zato se jim je težje odpovedati
* ampak če priznamo privilegij zoper samoobtožbo, zaradi katerega človeka ne smejo prisiliti, da bi pričal proti samemu sebi, potem tudi ne smemo uporabljati sile in moderne znanosti za odvzem obremenilnih dokazov

**MAPP v. OHIO**

* **problem**: policisti so želeli opraviti preiskavo brez odredbe, ker so imeli informacijo, da se v hiši skriva oseba, ki je storila kaznivo dejanje in da ima gospa Mapp prepovedano politično gradivo; gospa Mapp se je pogovorila z odvetnikom in zavrnila policiste, ker niso imeli odredbe za preiskavo; čez nekaj časa so se policisti vrnili, vdrli v hišo, se zlagali, da imajo odredbo in začeli preiskovati; ko je prišel odvetnik so mu preprečili da bi govoril z gospo; v preiskavi so našli samo obsceno gradivo, zaradi katerega so gospo Mapp obsodili
* sodišče je obsodbo utemeljilo s tem, da so dokazi sicer res pridobljeni na nezakonit način, ampak da ni ničesar, kar bi prepovedovalo uporabo takih dokazov na sojenju – sklicevali so se na doktrino Wolf
* ta primer je ovrgel doktrino Wolf, ker je sodišče ugotovilo, da ni mogoče dopustiti, da grob poseg v zasebnost ostane brez ustrezne sankcije in da je edina ustrezna sankcija izločitev nezakonito pridobljenih dokazov
* problem kriminalcev, ki odidejo s sodišča svobodni ni v izločitvi dokazov, ampak v nezakonitih postopkih s katerimi je policija je policija do teh dokazov prišla

DOKTRINA SADEŽEV ZASTRUPLJENEGA DREVESA

* po doktrini sadežev zastrupljenega drevesa izločamo dokaze, ki neposredno izvirajo iz nezakonitega dejanja policije ali ki posredno izhajajo iz nezakonitega dejanja in izpolnjujejo določene kriterije
* nezakonito pridobljen dokaz štejemo za drevo, dokaz, ki izvira iz nezakonito pridobljenega dokaza pa za sadež
* pri nas je ta doktrina uveljavljena zelo široko – pri nas se dokazi izločajo ne glede na to, proti komu je bil izvršen nezakoniti poseg *(heroin bi upoštevali tudi pri Wong Sunu)*
* vendar sodiščem manjka prakse, saj se pri nas še vedno več da na to, da se odkrije materialna resnica

**WONG SUN v. UNITED STATES**

* **problem**: policisti so brez odredbe vdrli k Toyu, ga vklenili, neuspešno preiskali stanovanje in ga zaslišali; ob zaslišanju je Toy ovadil Yeeja, da prodaja mamila; policisti so takoj odšli k Yeeju in mu zasegli heroin; Yee je ovadil Wong Suna, došlji so k njemu in da aretirali; nekaj dni po izpustitvi iz pripora sta Toy in Wong Sun prostovoljno prišla na policijo in vsak zase podala izjavi, ki pa ju nista hotela podpisati; v izjavah sta svojo vlogo označila kot nepomembno, krivdo pa zvalila na druga dva udeleženca; tožilstvo je predložilo naslednje dokaze: Toyevo izjavo ob aretaciji, heroin, ki so ga našli pri Yeeju, izjavi Toya in Wong Suna brez podpisa
* TOYEV PRIMER:
* za Toyevo aretacijo brez ni bilo utemeljenega suma
* ali lahko Toyevo izjavo, ki jo je dal neposredno po vdoru policistov v hišo, uporabijo kot dokaz proti njemu?
* Toy je dal izjavov trenutku ko so ga aretirali, v tistem trenutku pa izjava ni mogla bilti rezultat njegove svobodne volje, poleg tega je ta izjava obremenilna – treba jo je izločiti, ker je sad nezakonite aretacije, neposredno izhaja iz nezakonitega delovanja policije
* ali lahko proti Toyu uporabijo mamila, ki so jih zasegli pri Yeeju?
* tožilstvo priznava, da brez pomoči Toya ne bi našli mamil
* ta dokaz samo posredno izhaja iz nezakonitega delovanja, zato je treba presoditi, ali je ta dokaz res sadež zastrupljenega drevesa
* za presojo obstajata dva kriterija – bifurkativni test:
* ali je sporni dokaz mora neposredno izhajati iz zlorabe zakonitosti, obstajati mora vzročna zveza
* ali je policija pri pridobivanju dokazov aktivno izkoristila prvotno zlorabo zakonitosti
* mamila so bila v tem primeru pridobljena z neposredno zlorabo nezakonite aretacije in zato ne smejo biti uporabljena proti Toyu
* Toyevo nepodpisano priznanje je bilo prostovoljno in ni sad nelegalne aretacije, vendar to priznanje ne zadošča za obsodbo, ker mora biti podprto še z dodatnimi dokazi, medsebojne obtožbe storilcev dane zunaj sodišča pa se ne smejo uporabiti na sojenju
* v Toyevem primeru je treba sodbo zaradi pomanjkanja dokazov razveljaviti
* WONG SUNOV PRIMER:
* ali se proti Wong Sunu lahko uporabijo mamila, ki so jih zasegli Yeeju?
* heroin so Yeeju zasegli z zakonito preiskavo in Wongova zasebnost do sem ni bila kršena
* mamila se lahko uporabijo Wong Sunu
* ali je potrebno priznanje Wong Suna kot sad zastrupljenega drevesa izločiti?
* sicer so Wong Suna aretirali brez utemeljenega suma, a je vzročna zveza med aretacijo in izjavo prešibka, zato se priznanje lahko dopusti

DOKTRINA NEIZOGIBNEGA ODKRITJA – IZJEMA

* po tej doktrini nezakonito pridobljenega dokaza ne izločijo, če tožilstvo z veliko verjetnostjo *(jasno in prepričljivo)* dokaže, da bi dokaz neizogibno našli tudi z uporabo drugih zakonitih policijskih tehnik
* pri tej doktrini tožilstvo hipotetično dokazuje, da bi dokaz z rednim tekom preiskave nujno našli

**NIX v. WILLIAMS**

* **problem**: obdolžencu so že drugič sodili zaradi umora deklice; obramba se je sklicevala, da bi morali truplo izločiti kot dokaz, ker je policist brez navzočnosti odvetnika in z zvijačo izvedel za truplo med vožnjo obdolženca v oddaljen
* izjavo je sodišče izločilo, ni pa izločilo trupla, ker so menili da gre za izjemo od doktrine zastrupljenega sadeža
* sodišče je verjelo tožilstvu, ki je trdilo, da bi policija tudi brez izjave obdolženca truplo našla v doglednem času in v enakem stanju *(zaradi nizkih temperatur)*
* sodišče je menilo, da tožilstvo zaradi napačnega ravnanja policije ne sme biti v boljšem niti v slabšem položaju – v tem primeru pa bi izločitev dokazov, ki bi jih policija nujno našla tudi brez nezakonitega delovanja, pomenilo slabši položaj tožilstva
* če tožilstvo dokaže, da bi bili dokazi v vsakem primeru odkriti, ni razloga, da bi te dokaze prikrivali poroti in tako zagotavljali poštenost postopka – država v postopku ni dobila nobene prednosti, obdolženi pa ni bil prejudiciran
* Izločitev materialnih dokazov, ki bi bili tako ali tako odkriti, niti najmanj ne pripomore k integriteti ali poštenosti kazenskega postopka, kar je sicer po Šestem amandmaju njen namen. Izločitev dokazov bi delovala zoper kontradiktorni sistem, saj bi tožilstvo postavljala v šibkejši položaj, kot bi ga to imelo brez nezakonitih policijskih postopkov.

DOKTRINA ZBLEDELEGA MADEŽA – IZJEMA

* ta doktrina dopušča dokaze, pri katerih je vzročna zveza med prvotno nezakonitostjo in končnim odkritjem obremenilnega dokaza tako oslabljena, da madež prvotne nezakonitosti zbledi
* ta izjema je sporna, saj opravičuje zlorabo sile v najbolj kritični fazi postopka – na samem začetku
* postopek, ki se že začne tako, da država prekrši pravila poštene igre, nima veliko možnosti, da se konča s poštenim rezultatom – treba je skrbno preučiti okoliščine ali ta izjema res pride v poštev
* pri doktrini zbledelega madeža je drugi pogoj bifurkativnega testa oslabljen

**PEOPLE v. BRIGGS**

* **problem**: Briggs je bil zaslišan glede umora in vloma, vendar ga niso poučilo o njegovih pravicah, policisti so mu obljubili imuniteto glede vloma, če jim da podatke glede tega kaznivega dejanja; Briggs izdal navedel Martina, ki naj bi ukradene stvari prodal; ko so policisti zaslišali Martina, je ta povedal, da je stvari prodal Neeleyju; policisti so zaslišali še Neeleyja, ki je obremenil Martina, češ, da mu je omenil, da z Briggsom nameravata nekoga ubiti; ko so Martina soočili s to izjavo, je zahteval imuniteto pred kazenskim pregonom, v zameno pa jim je povedal, da je Briggs morilec; ker ni bilo dovolj dokazov, je Martin pristal, da bo snemal pogovor z Briggsom in poskušal dobiti obremenilne izjave, v snemanem pogovoru se je Briggs izdal kot morilec
* Briggs je na sojenju zahteval, da se njegove prvotne izjave o Martinu izločijo, saj naj bi jih policija iz njega izvlekla z obljubami imunitete, poleg tega pa je trdil, da je kot sadove njegovih neprostovoljnih izjav izločiti tudi Martinovo pričanje in posneti pogovor
* sodišče je Briggsove izjave izločilo, posnetega pogovora pa ne, saj je menilo, da je bilo Martinovo ravnanje dovolj neodvisno, da je oslabilo vzročno zvezo med temi dokazi in Briggsovimi izjavami
* po mnenju sodišča so dogodki, ki so se zgodili med Briggsovo izjavo *(ki naj bi bila izsiljena že v samem bistvu, zaradi obljube imunitete)* in pridobitvijo spornih dokazov, tako močno vplivali na vzročno zvezo med njimi, da lahko rečemo da so v veliki meri dopustni
* vzročno zvezo največkrat prekine svobodna volja – Martinovo snemanje in Briggsova izjava v pogovoru pa sta bila svobodna svobodna, zato se uporaba Martinovega posnetka dopusti

**OBTOŽEVANJE S KONTROLO OBTOŽNICE**

***I. SPLOŠNO O FAZI OBTOŽEVANJA S KONTROLO OBTOŽNICE***

* **kazenski postopek** pred sodiščem **sme** **teči samo na podlagi obtožnice** upravičenega tožilca *(268/1)*
* **obtožnica** se ponavadi **vloži** **po končani preiskavi**, če državni tožilec oceni, da so podani pogoji za nadaljevanje kazenskega postopka, izjemoma se **vloži obtožnico brez preiskave**
* obtoževanje s kontrolo obtožnice je neka **prehodna faza med preiskavo in glavno obravnavo**
* sodišče v tej fazi opravi **preizkus obtožnice**
* pri nas je ta faza precej neizrazita in se v njej le redko kdaj zgodi kaj pomembnega in daljnosežnega
* z vidika procesne organiziranosti, bi bilo mogoče to fazo bolj izkoristiti *(sem bi bilo možno vstaviti proceduro pogajanja ter skrajšane in poenostavljene postopke, skratka napraviti marsikaj, da bi na glavno obravnavo prišlo čim manj zadev...)*

***II. RAZLIČNI OBTOŽNI AKTI***

* **obtožnica**: obtožni akt državnega ali subsidiarnega tožilca v rednem postopku pred okrožnim sodiščem
* **obtožni** **predlog**: obtožni akt državnega ali subsidiarnega tožilca v sumarnem postopku pred okrajnim sodiščem
* **zasebna** **tožba**: obtožni akt zasebnega tožilca
* **predlog** **za** **kaznovanje**: obtožni akt v postopku zoper mladoletnike

***III. OBTOŽNICA***

* **obtožnica** je obtožni akt za kazniva dejanja, za katera je zagrožena kazen nad 3 leta zapora in se storilec preganja po uradni dolžnosti
* obtožnica **natančneje definira spor** in vsebuje **predlog sodišču**, da zoper določeno osebo zaradi določenega kaznivega dejanja opravi glavno obravnavo izda sodbo
* ponavadi se vlaga v pisni obliki, kar pa ni nujno

1. VLOŽITEV OBTOŽNICE

* ko je končana preiskava, se kazenski postopek nadaljuje v glavno obravnavo, samo če tožilec vloži obtožnico
* obtožnico se lahko vloži **po** **preiskavi**
* obtožnico se lahko vloži **brez preiskave** – neposredna obtožnica *(mnenje obdolženca ni potrebno!)*
* pri kaznivih dejanjih za katera je zagrožena kazen od 3 do 5 let zapora: tožilec lahko vloži neposredno obtožnico brez soglasja preiskovalnega sodnika, če meni, da podatki, navedeni v ovadbi in zbrani v dopolnilnih obvestilih, dajejo zadostno podlago za obtožbo
* pri kaznivih dejanjih za katera je zagrožena kazen nad 5 let zapora: tožilec lahko vloži neposredno obtožnico, samo s soglasjem preiskovalnega sodnika; preden da preiskovalni sodnik soglasje, mora zaslišati osebo, zoper katero bo neposredna obtožnica vložena – če se preiskovalni sodnik strinja s predlogom, mora državni tožilec vložiti neposredno obtožnico v roku 8 dni, če preiskovalni sodnik ne da soglasja za vložitev neposredne obtožnice, se šteje tožilčev predlog kot zahteva za preiskavo

2. SESTAVINE OBTOŽNICE

* obtožba je strogo formaliziran akt
* **obvezne sestavine obtožnice** so *(269/1)*:
* ime in priimek obdolženca z generalijami: osebni podatki, na podlagi katerih se ugotovi identiteta obdolženca – subjektivna vezanost sodišča na obtožnico
* natančen opis dejanja iz katerega izhajajo zakonski znaki kaznivega dejanja: opis dejanja mora sodišče v celoti obravnavati in ne sme ga prekoračiti – objektivna vezanost sodišča na obtožnico
* pravna kvalifikacija dejanja in navedba določb iz KZ, ki naj se uporabijo: pravna kvalifikacija, ki jo navede tožilstvo za sodišče ni obvezna
* navedba pristojnega sodišča: ugotoviti je treba kdo je pristojen za sojenje
* dokazni predlogi tožilstva: predlog tožilca, kateri dokazi naj se izvedejo pred sodiščem – katere priče in izvedence naj se zasliši, kateri spisi naj se preberejo, kateri predmeti potrebni za dokazovanje naj se dobavijo
* obrazložitev: tožilec predstavi svoje videnje zadeve
* **fakultativne sestavine obtožnice** so *(269/2)*:
* predlog, da se obdolženec pripre ali da se pripor odpravi: zaradi tega se potek dogodkov nekoliko spremeni
* če je v obtožnici podan predlog, da se obdolženec pripre ali da se pripor odpravi se sproži postopek pred zunajobravnavnim senatom, ki mora v 48 urah odločiti o predlogu
* če je obdolženec že v priporu, zunajobravnavni senat v 3 dneh po uradni dolžnosti preveri ali še obstajajo pogoji za pripor

***IV. KONTROLA OBTOŽNICE***

* pri nas **tožilec avtonomno odloča o vložitvi obtožnice**, na samo vložitev sodišče nima nobenega vpliva – v drugih ureditvah večinoma sodišče odloča o prehodu iz preiskave v glavno obravnavo
* tožilec pa ne more neke osebe povsem nekontrolirano postaviti pred sodišče, ker je glavna obravnava javna in je obdolženec izpostavljen nevarnosti, da ga zadenejo negativne družbene posledice ne glede na izid postopka
* zato je na tej točki treba **vpeljati neko obliko sodne kontrole** obtožnice
* s tem naj bi se preprečilo neutemeljeno obtoževanje

1. FORMALNA KONTROLA OBTOŽNICE

* ko je obtožnica vložena, **sodišče po uradni dolžnosti opravi formalno kontrolo obtožnice**
* formalna kontrola obtožnice pomeni, da sodišče pregleda, ali obtožnica vsebuje vse predpisane elemente
* če je obtožnica pomanjkljiva, jo sodišče vrne nazaj tožilcu, da jo popravi v roku 3 dni – če tožilec rok zamudi, se šteje, da je odstopil od pregona

2. MATERIALNA KONTROLA OBTOŽNICE – UGOVOR ZOPER OBTOŽNICO

* materialna kontrola obtožnice pomeni **preizkus utemeljenosti obtožbe** – oceni se, ali je zadosti dokazov, da se lahko obdolženec postavi pred sodišče zaradi sojenja
* **materialna kontrola obtožnice** se opravi samo **fakultativno**:
* na zahtevo obdolženca ali njegovega zagovornika z vložitvijo ugovora
* na zahtevo predsednika senata, pred katerim bo glavna obravnava

**MATERIALNA KONTROLA NA ZAHTEVO OBDOLŽENCA**

* **ugovor zoper obtožnico** je pravno sredstvo, s katerim obdolženec nasprotuje obtožnici in zahteva od sodišča, da preizkusi njeno utemeljenost
* **ugovor** lahko **vloži obdolženec ali njegov zagovornik** v roku 8 dni od prejema obtožnice
* predsednik senata s sklepom **zavrže ugovor** *(zoper sklep o zavrženju ugovora je možna pritožba na zunajobravnavni senat)*
* če je ugovor vložen prepozno
* če je ugovor vložila neupravičena oseba
* če predsednik senata ne zavrže ugovora, o njem **odloča zunajobravnavni senat** *(ugovorni senat)*
* **možne odločitve zunajobravnavnega** **senata** glede ugovora na obtožnico so:
* zavrne ugovor kot neutemeljen: če ugotovi, da je obtožnica utemeljena
* vrne obtožnico tožilcu v popravo:
* ker v obtožnici obstajajo formalne napake ali druge pomanjkljivosti, v tem primeru mora tožilec vrniti popravljeno obtožnico, sicer se šteje se šteje, da je odstopil od pregona
* ker je potrebno stanje stvari v obtožnici bolj razjasniti, v tem primeru mora tožilec v 3 dneh zahtevati preiskavo ali dopolnitev preiskave, sicer se šteje se šteje, da je odstopil od pregona
* obtožnice ne dopusti in kazenski postopek se ustavi:
* če dejanje, ki je predmet obtožbe ni kaznivo dejanje
* če so podane okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon *(zastaranje, amnestija ali pomilostitev...)*
* če so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost
* če ni dovolj dokazov, da bi bil obdolženec utemeljeno sumljiv *(ne gre za presojo nasprotujočih si dokazov, ampak za dejstvo, da je dokazov premalo!)*
* obtožnico zavrže:
* če ni zahteve upravičenega tožilca
* če ni predloga ali dovoljena za pregon
* če so podane okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon

**MATERIALNA KONTROLA NA ZAHTEVO PREDSEDNIKA SENATA**

* predsednik senata ima pravico zahtevati, da zunajobravnavni senat opravi materialno kontrolo obtožnice
* takšna zahteva pride v poštev pri neposrednih obtožnicah, ki niso vezane na soglasje preiskovalnega sodnika
* to naj bi preprečilo kazenske postopke, ki nimajo možnosti, da bi se končali z obsodilno sodbo

***V. VEZANOST SODIŠČA NA OBTOŽNICO***

* z obtožnico se **določi obseg spora v objektivnem in subjektivnem pomenu** *(obtožnica določa okvir sodbe)*
* obtožnica je močan akuzatorni element, ki nakazuje, da je za spor, ki ga začne tožilec proti obdolžencu
* sodišče je pri odločanju na glavni obravnavi **subjektivno in objektivno vezano na obtožnico**
* subjektivna vezanost: sodišče lahko sodi samo osebi, ki je navedena v obtožnici, samo za to osebo ugotavlja ali je res storila kaznivo dejanje in ali je kazensko odgovorna
* objektivna vezanost: sojenje je vezano na kaznivo dejanje, ki je opisano v obtožnici, ugotavlja se obstoj tega kaznivega dejanja

**KAZENSKO PROCESNO PRAVO**

**(kompilacija)**

**UVOD IN TEMELJNI POJMI**

Prvo poglavje: **POJEM KAZENSKEGA POSTOPKA**

I. DEFINICIJA KAZENSKEGA POSTOPKA

***Kazenski postopek je celota dejanj, ki jih sistematično opravljajo državni organi in drugi udeleženci v primeru utemeljenega suma, da je storjeno kaznivo dejanje, z namenom ugotovitve:***

1. ***ali je bilo kaznivo dejanje res storjeno***,
2. ***ali je kaznivo dejanje storil obdolženec***,
3. ***ali so predpisih kazenskega materialnega prava podani pogoji, da se storilcu izreče kazenska sankcija***.

Dejanja državnih organov in drugih udeležencev v kazenskem postopku so pravno normirana. Imenujemo jih *procesna dejanja*.

Procesno dejanje je aktivno ali pasivno voljno ravnanje procesnega udeleženca z določenim procesnim učinkom, ki je normirano s procesnim pravom.

Državni organi v kazenskem postopku so sodišče, državni tožilec in policija.

Drugi udeleženci v kazenskem postopku so obdolženec, oškodovanec, priče, zagovornik,...

Pravno normirana razmerja, ki nastajajo, se razvijajo in prenehajo zaradi delovanja državnih organov in drugih oseb v kazenskem postopku, so *kazensko procesna razmerja*.

Po večinskem pojmovanju teorije je zastopano stališče, da je kazenski postopek enotno pravno razmerje med tožilcem, sodiščem in obdolžencem, ki imajo eden nasproti drugemu določene pravice in dolžnosti, ki jih pravni red enim priznava in drugim nalaga – *trostransko pravno razmerje*.

II. NALOGE IN SMISEL KAZENSKEGA POSTOPKA

Neposredni cilj kazenskega postopka je ugotoviti kaznivo dejanja in njegovega storilca ter mu izreči kazensko sankcijo.

SMISEL KP: -resocializacija storilca; -prevencija (specialna, generalna); -država definira k.d.=> ščiti dobrine; -država določa pogoje, pod katerimi posega v pravice; -predvidljivost za storilca; -zadoščanje žrtve; -preprečevanje samovolje; -kaj država ne sme

\*Namen preiskovalnih dejanj: ZBIRANJE DOKAZOV; Namen omejevalnih ukrepov: ZAGOTAVLJANJE POSTOPKA

NALOGA KP je tudi izenačiti državo in posameznika (omejiti državo). RAZLOGI za to: -preprečitev krivih obsodb, -neenakost v osnovi med D in P, -sporni predmet je visoko v hierarhiji vrednot, -možnost zlorabe KP (nadzor)

Funkcije kazenskega postopka so:

1. je *sredstvo boja zoper kriminaliteto*,
2. *zaščitna funkcija* = varstvo določene družbene in državne pravne ureditve,
3. *garantna funkcija* = zagotavljanje človekovih pravic in pravne varnosti,
4. *vzgojna funkcija* – kazenski postopek je sorazmerno neprijeten za obdolženca, zato ima tudi, če je obdolženec v resnici storil k.d., a tega ni bilo možno dokazati in je zato prišlo do oprostilne ali zavrnilne sodbe ali ustavitve postopka, specialnopreventivno vlogo (možno je pričakovati, da obdolženec ne bo več ponavljal k.d. zaradi neprijetnosti samega postopka). Vendar ne moremo govoriti o vzgojni funkciji, če je obdolženec tudi dejansko nedolžen – v tem primeru ima kazenski postopek zanj tudi v primeru ugodnega izida večinoma hude in težko popravljive posledice (izguba družbenega ugleda, težave v službi, neutemeljene govorice in namigovanja,...), ki jih poskušamo omiliti. Kdor je bil neupravi-čeno obsojen za k.d. ali mu je bila neutemeljeno odvzeta prostost, ima pravico biti rehabili-tiran, pravico do povrnitive škode in druge pravice, ki jih določa zakon.
5. *funkcija varstva človekovih pravic in svoboščin* – kazenski postopek ima hkrati nalogo zagotoviti osebam, udeleženim v postopku, njihove temeljne pravice, med katerimi je najbolj pomembna pravica do obrambe. Te pravice imenujemo *procesne garancije*. Nihče ne sme biti obsojen, dokler ni na predpisan način ugotovljena njegova krivda. Tudi dejan-sko krivemu storilcu je treba zagoviti pravičen obseg represije, kot je določen v zakonu.
6. *določi pogoje pod katerimi lahko posega v pravice;* predvidljivost za storilca

III. VRSTE KAZENSKEGA POSTOPKA

V našem pravu imamo 3 vrste pravih kazenskih postopkov:

1. *redni ali splošni* kazenski postopek,
2. *skrajšani ali sumarni* kazenski postopek,
3. kazenski postopek *proti mladoletnikom*.

1. **Redni kazenski postopek**

je predviden za k.d. s predpisano kaznijo nad 3 leta zapora. Opravlja se z vsemi formalnostmi in z upoštevanjem vseh načel kazenskega procesnega prava. Razdeljen je v več stopenj ali stadijev.

2. **Skrajšani (sumarni) kazenski postopek**

je predviden za k.d., za katera je predpisana zaporna kazen ali zapor do 3 let. Ne vključuje vseh formalnosti kot redni postopek. Njegova struktura je bolj enostavna. Ni treba opraviti preiskave in ni dovoljen ugovor zoper obtožbo. V našem pravu poznamo skrajšani postopek, ki opušča fazo glavne obravnave – takšni skrajšani postopki obstajajo tudi v angloameri-škem pravu, če se obdolženec pred sodiščem izreče za krivega (*plea of guilty*).

3. **Kazenski postopek proti mladoletnikom**

je predviden za mladoletne osebe in osebe, ki so storile k.d. kot mladoletniki in v času sojenja niso dopolnile 21 let starosti (mlajši polnoletni). Iz razlogov varovanja mladoletnikovih koristi so v postopku proti mladoletnikom določena odstopanja od načel, ki veljajo za redni kazenski postopek. (14-18 let; do 21 pod pogojema: -še ni končan KP; -osebnostno storilec še ni na stopnji 18 let)

4. **Posebni ali** **nepravi kazenski postopki**

V njih se neposredno ne razpravlja o kazenski odgovornosti in se ne izrekajo kazni. Namen postopkov je drugačen od namena kazenskega postopka, vendar je povezan s storitvijo k.d.

Posebni kazenski postopki so:

1. *postopek za uporabo varnostnih ukrepov*,
2. *postopek za odvzem predmetov*,
3. *postopek za odvzem denarja ali premoženja nezakonitega izvora*,
4. *postopek za odvzem premoženjske koristi*,
5. *postopek za preklic pogojne obsodbe*,
6. *postopek za izbris obsodbe*,
7. *postopek za prenehanje varnostnih ukrepov in pravnih posledic obsodbe*,
8. *postopek za mednarodno kazenskopravno pomoč*,
9. *postopek za izročitev obdolžencev in obsojencev*,
10. *postopek za povrnitev škode, rehabilitacijo in uveljavitev drugih pravic oseb, ki so bile neupravičeno obsojene ali jim je bila neutemeljeno odvzeta prostost*,
11. *postopek za izdajo tiralice in razglasa*.

5. **Zgodovinski tipi kazenskega postopka**

1. *Obtožni ali akuzatorni kazenski postopek*. (ADVERSARNI KP)
2. *Inkvizicijski kazenski postopek*.
3. *Mešani (inkvizicijsko*–*obtožni) kazenski postopek*.

Več o tem v tretjem poglavju uvodnega dela.

IV. VIRI KAZENSKEGA PROCESNEGA PRAVA

Glavni vir kazenskega procesnega prava je ***Zakon o kazenskem postopku***.

Pomemben vir je *ustava*, ker vsebuje številne določbe, ki se neposredno ali posredno nanašajo na kazenski postopek. V ustavi so:

* določbe o pogojih za odvzem prostosti,
* določbe o odreditvi in trajanju pripora,
* domneva nedolžnosti,
* pravica do odškodnine zaradi nezakonitega pripora ali neutemeljene obsodbe,
* določbe o procesnih garancijah (kavtelah).

*Organizacijski ali ureditveni zakoni* urejajo organizacijo in pristojnost državnih organov, ki sodelujejo v kazenskem postopku. To so:

* Zakon o sodiščih,
* Zakon o državnem tožilstvu,
* Zakon o policiji,
* Zakon o odvetništvu,...

Ostali viri so:

* *procesne določbe iz mednarodnih pogodb*, ki jih je ratificirala Republika Slovenija – urejajo:
  + procesne imunitete,
  + mednarodno pravno pomoč,
  + ekstradicijo (izročitev). (predajo)
* *običajne norme mednarodnega prava*.

Pravice in procesna jamstva v kazenskem postopku so najbolj zajeta s 3 mednarodnimi akti:

* Splošna deklaracija OZN o človekovih pravicah (1948),
* Evropska konvencija o človekovih pravicah (1953, slovenska ratifikacija 1994),
* Mednarodni pakt o državljanskih in političnih pravicah (1966).

V. VELJAVNOST KAZENSKEGA PROCESNEGA PRAVA

1. **Krajevna veljavnost**

Kazensko procesno pravo je omejeno na območje države. Pri nas je izključno pravo – naši procesni organi lahko uporabljajo le naše pravo. Domače procesne predpise je treba uporabljati tudi, ko se vodi postopek na prošnjo tujih sodišč in opravljajo zanje procesna dejanja.

2. **Časovna veljavnost**

Kazenskoprocesni zakon (*kazenski postopkovnik*) se začne uporabljati z dnem, ko začne velja-ti, in preneha s potekom veljavnosti. *Vacatio legis* je za kazenske postopkovnike običajno daljši kot za ostale zakone.

Ob spremembi zakona nove procesne določbe popolnoma nadomestijo stare določbe. Pride do razveljavitve ali abrogacije starih določb. Za tekoče zadeve se običajno v spremenjeni zakon vstavi *abrogacijska klavzula* v prehodne in končne določbe.

3. **Osebna veljavnost**

Predpisi kazenskega procesnega prava se v kazenskem postopku lahko uporabljajo zoper kate-rokoli osebo (slovenskega državljana ali tujca), ki pred našimi procesnimi organi odgovarja za storitev k.d. ZKP velja za vsakogar, proti kateremu lahko naši organi vodijo postopek.

Kazenski postopek se lahko vodi zoper vsako osebo, za katero obstaja utemeljen sum, da:

* je storila k.d. pri nas,
* je storila k.d. v tujini in so podani pogoji iz KZ.

Vendar k.p. ni možno voditi zoper osebe, ki uživajo imuniteto. Imuniteta je:

1. *materialna imuniteta* (indemniteta) – izključuje kaznivost za izraženo mnenje ali glasovanje v določenem državnem organu (Državni zbor, sodni senat), katerega član je določena oseba. Izključena je kaznivost za verbalne delikte.
2. *procesna imuniteta* – je procesna ovira za uvedbo in potek k.p. ali odreditev pripora. Vsebina procesne imunitete je:
   1. oseba ne more biti priprta brez dovoljenja državnega organa, katerega član je,
   2. zoper osebo se ne more začeti k.p. brez dovoljenja državnega organa, katerega član je, če se sklicuje na imuniteto.

Če je oseba zalotena pri težjem k.d. s predpisano kaznijo nad 5 let zapora, se lahko pripre in zoper njo začne k.p. brez predhodnega dovoljenja državnega organa, katerega član je. Procesni organ mora o svojem ukrepu obvestiti predstavnika omenjenega državnega orga-na. Državni organ odloči:

* + - ali naj se postopek nadaljuje,
    - ali naj sklep o priporu ostane v veljavi.

Državni organ lahko vzpostavi procesno imuniteto lastnemu članu, ki se nanjo ni skliceval, če je to potrebno za opravljanje njegove funkcije.

Procesna imuniteta ne oprošča kazenske odgovornosti za storjeno k.d. Če se pridobi do-voljenje, se k.p. lahko uvede in storilec je lahko kaznovan. Procesna imuniteta preneha istočasno s prenehanjem mandata.

Zastaranje kazenskega pregona ne teče v času veljave procesne imunitete, ker se pretrga z vložitvijo zahteve procesnega organa za dovolitev pregona.

Procesna imuniteta ne varuje pred izvršitvijo sodbe, izrečene v postopku pred nastankom procesne imunitete.

Procesno imuniteto v različnem obsegu imajo pri nas:

* poslanci Državnega zbora za vsa k.d.,
* svetniki Državnega sveta za vsa k.d.,
* ustavni sodniki za vsa k.d.,
* predsednik republike za k.d., ki jih stori pri izvrševanju svoje funkcije,
* redni sodniki za k.d., ki jih storijo pri izvrševanju svoje funkcije.

*Funkcionalna imuniteta* je procesna imuniteta, ki velja le za k.d., ki jih njeni imetniki storijo pri izvrševanju svojih funkcij.

*Diplomatska ali konzularna imuniteta* je procesna imuniteta oseb, ki uživajo ekstraterito-rialno pravo. To so:

* tuji poglavarji in šefi držav,
* diplomatski predstavniki, člani njihovih družin in člani njihovega uradnega spremstva,
* predstavniki OZN in drugih mednarodnih organizacij.

VI. RAZLAGA ZAKONA O KAZENSKEM POSTOPKU

*Analogija* ni absolutno prepovedana kot v kazenskem materialnem pravu. Analogija ni dovolje-na, kjer jo hoče zakon s taksativnim naštevanjem izključiti.

Razlaga mora biti *ekstenzivna* pri določbah, ki zagotavljajo obdolžencu procesne garancije.

Razlaga mora biti *restriktivna* pri določbah, ki obdolžencu omejujejo pravice kot državljanu.

V primeru dvoma se uporabi za obdolženca ugodnejša rešitev (načelo ***in dubio pro reo*** = v dvomu za obdolženca).

Drugo poglavje: **ZGRADBA KAZENSKEGA POSTOPKA**

I. STOPNJE ALI STADIJI KAZENSKEGA POSTOPKA

Kazenski postopek prehaja skozi več razvojnih stopenj, ki jih imenujemo stadiji kazenskega postopka.

Vsaka stopnja je strogo ločena od druge, je posebna celota in ima posebno nalogo ali namen. Z izpolnitvijo naloge prispeva stadij h končemu cilju k.p.

Od stopnje postopka so odvisne pravice in dolžnosti posameznih procesnih subjektov.

Stopnje rednega kazenskega postopka so:

1. pripravljalni postopek (pri nas PREISKAVA);
2. obtoževanje s kontrolo obtožbe (kontrola obtožbe ni nujna v vseh k.p.);
3. glavna obravnava s sodbo;
4. dostava sodbe zaradi izvršitve kazenske sankcije;
5. pravna sredstva: (II. st. sodišče)
   1. redna pravna sredstva do pravnomočnosti sodbe,
   2. izredna pravna sredstva po pravnomočnosti sodbe.

Določene stopnje postopka niso nujne. Ob pogojih, ki jih določa zakon, lahko državni tožilec vloži obtožbo brez preiskave. Stopnja pravnih sredstev odpade, če jih upravičeni subjekti ne uveljavljajo.

Prve 4 stopnje potekajo pred sodiščem I. stopnje (okrajno ali okrožno sodišče).

Postopek s pravnimi sredstvi poteka pred sodiščem II. stopnje (višje sodišče), izjemoma celo pred sodiščem III. stopnje (Vrhovno sodišče).

II. FAZE KAZENSKEGA POSTOPKA

V posamezni stopnji k.p. razlikujemo *faze* kazenskega postopka. Zanje so značilni posebna procesna dejanja in določeni odnosi med strankami ter s tem povezane določene pravice in dolžnosti. Z njimi je povezan položaj procesnih subjektov.

Stopnja preiskave obsega naslednje faze:

* uvedba preiskave,
* izvedba preiskave,
* konec preiskave.

Stopnja glavne obravnave obsega naslednje faze:

* priprava glavne obravnave,
* glavna obravnava v ožjem smislu:
  + zaslišanje obdolženca,
  + dokazni postopek,
  + beseda strank,
  + izrekanje sodbe,
  + razglasitev sodbe.

Pritožbeni postopek (postopek z rednimi pravnimi sredstvi) obsega naslednje faze:

* postopek s pritožbo pri sodišču I. stopnje,
* dostava pritožbe in spisa sodišču II. st.,
* izdaja odločbe sodišča II. stopnje,
* pismena izdelava in dostava sodbe,...

III. DELITEV NA STATIČNI IN DINAMIČNI DEL KAZENSKIH POSTOPKOVNIKOV

Pri kazenskih postopkovnikih običajno srečamo teoretično delitev na statični in dinamični del zakona (tej delitvi sledi glede sistematizacije snovi tudi pričujoča kompilacija).

1. **Statični del kazenskega postopkovnika**

V statični del kazenskih postopkovnikov spadajo:

1. temeljna načela
2. subjekti kazenskega postopka in procesni udeleženci,
3. objekti kazenskega postopka,
4. značilnosti procesnih dejanj in sestavine splošnih procesnih vlog,
5. dokazno pravo,
6. ureditev omejevalnih ukrepov.

2. **Dinamični del kazenskih postopkovnikov**

V dinamičnem delu kazenskega postopka je urejen potek postopka skozi različne faze:

1. predkazenski postopek,
2. preiskava,
3. faza obtoževanja,
4. glavna obravnava na I. stopnji,
5. redna pravna sredstva,
6. izredna pravna sredstva.

IV. ZGRADBA SLOVENSKEGA ZAKONA O KAZENSKEM POSTOPKU

Slovenski ZKP je sestavljen iz 3 velikih delov:

1. *splošne določbe*, ki se deloma skladajo s teoretično opredelitvijo statičnega dela k.p.,
2. *potek tipičnega kazenskega postopka* – ta del se deloma sklada s teoretično opredelit-vijo dinamičnega dela k.p.
3. *posebni postopki*.

V slovenskem ZKP najdemo določbe o omejevalnih ukrepih (= ukrepi za zagotovitev obdol-ženčeve navzočnosti, za odpravo ponovitvene nevarnosti in za učinkovito izvedbo kazenskega postopka) in poglavje o dokaznih sredstvih v dinamičnem delu postopka, kar ni v skladu s teoretično shemo.

Med posebnimi postopki kot poglavji izstopata:

* mednarodna pravna pomoč v kazenskih zadevah – ZKP velja le kot subsidiarni pravni vir v primerjavi z mednarodnimi pogodbami,
* postopek za povrnitev škode zaradi neupravičene obsodbe ali neutemeljeno odvzete prostosti – običajno je ta postopek urejen v posebnem zakonu, ker gre za preveč specifično materijo.

Tretje poglavje: **ZGODOVINSKI TIPI KAZENSKEGA POSTOPKA**

Temeljne vrste ali tipi kazenskega postopka so:

1. *obtožni ali akuzatorni kazenski postopek*,
2. *inkvizicijski kazenski postopek*,
3. *mešani (inkvizicijsko–obtožni) kazenski postopek*.

Kazenski postopek kateregakoli obdobja katerekoli dežele je možno uvrstiti v enega izmed teh 3 tipov k.p.

\*Prelomno: 1215-odprava ordalij (IV Lateranski koncil); Pravu so vzeli edino sredstvo za odkrivanje resnice=> razvoj se razdeli proti anglosaškem in kontinentalnem sistemu.

Rim. republika: A => M; 1215 : M =>I –zamenjali so kdo začenja postopek-zdaj po uradni dolžnosti=>kontinent).

I. OBTOŽNI ALI AKUZATORNI KAZENSKI POSTOPEK

\*Upravičeni tožilec toži DOLOČENO OSEBO za DOLOČENO K.D.. Imamo 2 fazi: 1.) PRIMA FACIAE: če ima obtožba vse sestavine-če je v redu. NE presoja dokazov (le sestavine +če ima razumno podlago). PRESOJA OBTOŽNICE (50 % +) 2.) SOJENJE: -sodniki (danes porota-laiki (da sodijo enaki enakim)) –na koncu presodijo (»pretor« le vodi postopek) 95% +(beyond reasonable doubt)

1. **Zgodovinski pregled**

Obtožni postopek se v obliki, ki je najbolj podobna njegovim današnjim oblikam, pojavi v rimskem pravu. Rimska država je namreč zelo razvila civilno pravo, zato je bil obtožni posto-pek podoben pravdnemu postopku.

V kontinentalni Evropi se je obtožni postopek nehal uporabljati s pojavom inkvizicijskega postopka v 13. st. V Angliji se je obtožni postopek ohranil in v novem veku razširil v države meščanskega liberalizma, ki so pravni red gradile na anglosaškem pravu.

Kljub izraziti kontradiktornosti (obtoženec pozna dokaze, ki ga bremenijo + izpodbija dokaze) obtožnega postopka na glavni obravnavi, se pred sodnim po-stopkom pogosto opravijo policijske poizvedbe, ki imajo izrazito inkvizicijsko naravo. Če se obtoženec na glavni obravnavi ponudi za pričo, se spremeni v dokazno sredstvo.

2. **Temeljne značilnosti**

Obtožni postopek poteka v celoti kot spor pred pasivnim sodiščem. Sodišče spor nadzira in na koncu o njem odloča. Stranki v postopku sta: \*stranki sta enakopravni

* tožilec (*actor*),
* obdolženec (*reus*).

Brez zahteve upravičenega tožilca se spor ne more začeti. Sodnik mora spor ustaviti, če tožilec odstopi od pregona. \*Delitev procesnih funkcij

1. *Položaj tožilca*:

Tožilec opravlja vse aktivnosti, ki spadajo v funkcijo pregona. Opredeljuje obremenilna dejstva in jih mora dokazati (*dokazno breme*) ter izvaja dokaze, ki so v prid obtožbi (*dokazi obtožbe*).

1. *Položaj obdolženca*:

je strogo določen z njegovim položajem procesne stranke, ki se upira tožilcu in opravlja funkcijo obrambe. Opredeljuje razbremenilna dejstva in ima glede njih dokazno breme. Z določenimi procesnimi dejanji izpodbija dokaze obtožbe (npr. navzkrižno izpraševanje-zasliši se nasprotnikovo pričo) in mora pred sodiščem izvesti obrambne dokaze, če jih je ponudil. Ker obdolženec skupaj s tožilcem izvaja dokaze, ne more biti dokazno sredstvo – NI zasliševanja obdolženca o k.d. (praviloma se ga NE zaslišuje-razen, če sam zahteva-potem je kot vsaka druga priča). Edino vprašanje, ki se mu lahko postavi, je, ali šteje obtožbo za utemeljeno ali ne (*kriv* ali *nekriv*, *guilty or not guilty*). Če obdolženec meni, da je obtožba utemeljena, se šteje, da ne nasprotuje dejstvom, zato jih ni treba ugotavljati – sodišče takoj odloča o kazni. Obtoženec ima le 2 dolžnosti: -da se pojavi na sojenju –da se izjavi o obtožbi

1. *Položaj sodišča*:

Sodišče ima pasivni in nedejavni položaj. Funkciji pregona in obrambe sta povsem izločeni od njega ter zaupani procesnima strankama. Sodišče odloča le o dopustnosti procesnih de-janj strank. Sodišče ni dolžno sodelovati pri dokazovanju, ker je dokazovanje procesna dolžnost strank. Po končani obravnavi mora izdati odločbo, ali je obdolženec kazensko odgovoren. Če je kazensko odgovoren, sodišče odloči o kazenski sankciji.

Pasiven položaj sodišča zagotavlja njegovo objektivnost. Ker sodišče nima dokazne inicia-tive, pri njem ni interesa za določen izid postopka.

1. *Dokazni sistem*:

Velja racionalni dokazni sistem – dejstva se dokazujejo na podlagi izkustvenih pravil in z logičnim sklepanjem (*racionalni kazenski postopek*). Dokazna sredstva so: izpovedba priče, razni predmeti in listine. Obdolženec ni dokazno sredstvo, ker je stranka. Dokazno sredstvo postane, če se ponudi za pričevanje.

Nasprotje racionalnega dokaznega sistema je *iracionalni dokazni sistem*, ki je bil v rabi v sr. veku. Dokazovanje temelji na mistično religioznih predstavah. Iracionalna dokazna sredstva so bila:

* božja sodba ali ordalija (*iudicia Dei*) – je iracionalno dokazno sredstvo, ki ga izvaja ena sama stranka. Temelji na verovanju, da je možno z določenimi dejanji izzvati Boga, ki bo na svoj način pokazal, katera stranka v sporu govori resnico. Npr. obdol-ženec mora seči v kotel vrele vode in potegniti iz nje kos železa ali mora prinesti žare-če železo od oltarja do cerkvenih vrat – če se pri tem poškoduje, je to znamenje za njegovo krivdo. V postopku božje sodbe nosi dokazno breme obdolženec. Božje sodbe so bile namenjene nižjim slojem. Ponavadi so bile oblikovane tako, da je bilo po fizikalni naravi stvari povsem nemogoče dokazati nedolžnost. (odpravljene leta 1215).
* sodni dvoboj – je iracionalno dokazno sredstvo, ki ga izvajata obe stranki. V nekaterih državah sr. veka je bilo možno sodbo "preizkusiti" pred Bogom, tako da je plemič (vitez), ki se ni strinjal z obsodbo obdolženca, pozval sodišče na dvoboj "pred Božjim obličjem". Sodišče je določilo svojega viteza, ki naj bi "obranil" napadeno sodno odločbo. Če je sodni vitez izgubil dvoboj, je bil obdolženec spoznan za nedolžnega. Če je izgubil izzivalec, je obsodba ostala. Sodni dvoboj je bil namenjen pripadnikom vladajočih razredov, zato so bile možnosti strank v njem sorazmerno izenačene. Primer sodnega dvoboja navaja pisatelj Walter Scott v romanu Ivanhoe.
* prisežnik – je oseba, za katero ni potrebno, da pozna dejstva, ki se v postopku ugo-tavljajo, temveč le potrdi, da zaupa v resnicoljubnost stranke, za katero prisega. Pri nas so prisežnike uporabljali do 18. st.

3. **Pomen postopka**

Obtožni postopek vsebuje močne demokratične elemente.Položaj obdolženca je glede varstva človekovih pravic bolj ugoden kot v drugih postopkih. V okviru obtožnega postopka so se uveljavila naslednja načela:

* *načelo kontradiktornosti*,
* *načelo javnosti*,
* *načelo ustnosti*,
* *načelo neposredne presoje dokazov*.
* *načelo akuzatornosti (ločeno pregon*-sojenje)

Če obtožni postopek vsebuje pripravljalno stopnjo (= preiskavo), ta poteka v obliki pravnega spora strank. Namen pripravljalne faze je zbiranje gradiva za odločitev, ali naj se obdolženec sploh postavi pred sodišče.

Pomanjkljivost obtožnega postopka je, da sodišče ni dolžno zbirati dokaznega gradiva. Prepoved zaslišanja obdolženca o k.d. zmanjšuje učinkovitost postopka.

II. INKVIZICIJSKI ALI PREISKOVALNI POSTOPEK

1. **Zgodovinski nastanek**

Inkvizicijski postopek je nasprotje akuzatornemu postopku. Razvil se je iz cerkvenega ka-zenskega postopka v 13. st. in se hitro uveljavil v Evropi sr. veka. Do konca 14. st. je v vseh deželah kontinentalne Evrope izpodrinil obtožni postopek. Največji vzpon je dosegel v času absolutnih monarhij. \*Pri nas traja do leta 1873.

2. **Temeljne značilnosti**

Inkvizicijski postopek pomeni preprosto uradovanje sodnih organov v primeru verjetnosti, da je bilo storjeno k.d.

V inkvizicijskem postopku *ni strank*. Vse temeljne procesne funkcije (obtožba, obramba in sojenje) so v rokah sodišča. Sodišče ima tudi funkcijo obtožbe: začne postopek, preiskuje in presodi kazensko zadevo.

Inkvizicijski postopek se deli na 2 dela:

1. *preiskava* ali *inkvizicija* (*inquisitio*) – je glavna stopnja postopka, (SREDIŠČE postopka)
2. *sojenje* – je konec preiskave in njen zaključek.
3. *Pritožbeni postopek* – ne vedno

INKVIZITORNO SODIŠČE ni pravo, ker: -ni nepristransko (sodi samo na podlagi spisov) –ni akuzatorno –ni kontradiktorno

3. **Potek postopka**

Postopek se začne s preiskavo, ki jo opravi preiskovalec (*inkvirent-* PROBLEM: ZLITJE procesnih funkcij-njegov položaj ni objektiven-ne sme sprožiti postopka tisti, ki potem preiskuje). Inkvirent opravi preiskavo po uradni dolžnosti takoj, ko zve za k.d. Na začetku preiskave se odredi zoper obdolženca (*inkvizit*) preiskovalni zapor, ki je bil obvezen. (zato, da je bil obdolženec vedno na voljo sodišču).

V preiskavi inkvirent ( v korist in škodo obdolženca) sam zbira in izvaja dokaze: zaslišuje priče, obdolžence in izvedence, da bi se lahko izrekla sodba o kazenski odgovornosti obdolženca. Dokazni sistem je racionalni + logična dokazna ocena.

Inkvizicijsko procesno pravo predpisuje kakovost in količino dokazov, potrebnih za obsodbo. Do obsodbe za težja k.d. je lahko prišlo le, če je obdolženec dejanje priznal. Če tega ni hotel, so mu "pomagali" z mučenjem (*tortura*). \*Je pa upoštevano le prostovoljno priznanje-ne upošteva se priznanje med mučenjem.

Tortura je obstajala že v rimskem pravu za sužnje. V 12. st. so z njo zamenjali božjo sodbo. Tortura je bila pravni institut, reguliran s procesnim pravom. Za plemiče se ni uporabljala. Za boljši učinek in da obdolženec pri mučenju ne bi umrl, je bil prisoten ranocelnik. V praktični uporabi je tortura postala iracionalno dokazno sredstvo, ker so se kršila pravila za omejevanje njene uporabe. V postopkih proti čarovnicam in postopkih cerkvene inkvizicije niso obstajale pravne omejitve torture – obdolženca so lahko mučili do smrti. O mučenju je odločal sodni senat na predlog inkvirenta, če obdolženec dejanja v preiskavi ni prostovoljno priznal, čeprav je bil obremenjen z zadostnimi indici. Tortura se je začela ukinjati konec 18. stol. (pri nas 1776). Vzroki: -razsvetljenstvo –ugotovitve, da z mučenjem ne pridejo do resnice –te osebe se potem ne morejo preživljati

Po končani preiskavi je inkvirent predal spis sodnemu senatu, ki je bil pristojen za izrekanje sodbe. Senat je odločil na seji, na kateri inkvirent ni sodeloval. Odločil je izključno na podlagi spisa o preiskavi (pismeni postopek). Upoštevati je bilo možno le, kar je bilo v spisu (načelo ***quod est in actis non est in mundo*** – česar ni v spisu, ni na svetu). Obdolženca in prič sodni senat ni videl, temveč je sodil na podlagi zapisnikov o njihovih zaslišanjih. \*Vsa procesna dejanja so bila protokolirana, zapisana-> v spisih

Sodbe so bile:

* obsodilna,
* oprostilna,
* začasna oprostilna (*absolutio ab instantia*) – obdolženec je ostal pod sumom, da je storil k.d., zato je bil njegov pravni položaj izredno negotov (postopek zoper njega se je lahko kadarkoli znova začel).

4. **Pomen postopka**

Pomanjkljivosti inkvizicijskega postopka so:

* zelo neugoden položaj obdolženca – obdolženec je objekt postopka, \*je na voljo sodišču kot spoznavno sredstvo
* združitev vseh procesnih funkcij v rokah državnega organa, ki zbira procesno gradivo,
* sodba se je izrekla brez neposredne ocene dokazov, (posredni dokazi)
* postopek je bil pismen in v celoti tajen,
* pri procesnih dejanjih so bili lahko navzoči le udeleženci postopka.

Pozitivne pravne pridobitve inkvizicijskega postopka so:

* *načelo oficialnosti* – načelo uradnosti kazenskega pregona (država s svojimi organi začne in vodi postopek izključno v družbenem interesu ne glede na to, ali oseba, ki je s k.d. oškodovana, to želi ali ne),
* *inkvizicijska ali instrukcijska maksima* – pravilo, da ima sodišče pravico in dolžnost zbirati dokazno gradivo in izvajati dokaze, ki so potrebni za izdajo sodbe. \*aktivno sodišče
* pravica sodišča, da zasliši obdolženca,
* tajnost preiskave. (tudi za obdolženca)

5. **Inkvizitorski postopek (postopek cerkvene inkvizicije)**

Inkvizitorski postopek je postopek RKC za boj proti krivoverstvu. Vodili so ga inkvizitorji kot posebni papeževi sodniki. Postopek je imel popolnoma svoje značilnosti in se je razlikoval od običajnega cerkvenega kazenskega postopka za verska k.d. in k.d. duhovnikov.

Inkvizicijo so uvedli v 13. st. v deželah, kjer je imela RKC težave z raznimi verskimi sektami. V določenih državah (Španija) se je inkvizicija osamosvojila od papeža in dobila naravo cerk-veno–državne ustanove.

Posebnosti inkvizitornega postopka so:

* obdolžencu so popolnoma odvzeli pravico do obrambe – niso mu bila sporočena niti imena prič, ki so ga bremenile,
* uporaba torture brez pravnih omejitev.

Inkvizitorni postopek je najslabši v zgodovini kazenskega procesnega prava.

Inkvizitorna sodišča so bila pristojna za naslednje delikte:

* herezija – ločinski nauk, ki se loči od uradne dogme, (HERETIKI-s postopki zoper njih, se je začelo dodajanje inkvizitornih elementov)
* apostazija – odpadništvo od krščanske vere,
* shizma – verski razkol,
* magija – čarovništvo.

Najhujša možna kazen je bila dosmrtna ječa, ker v kanonskem pravu niso poznali smrtne kazni. Temu so se izognili tako, da so obsojenca predali posvetnim oblastem, ki so ga sežgale na grmadi.

6. **DOKAZNO PRAVO INKVIZ. POSTOPKA: Zakonske dokazne teorije**

**-**POZITIVNE: zahtevajo od sodnika, da izreče obsodbo, če je podana določena KOLIČINA dokazov določene KVALITETE

-NEGATIVNE: sodnik lahko kljub podanim dokazom izreče OPROSTILNO sodbo, če je v sebi prepričan, da ni kriv

\* Dosegamo vrednost 1-FORMALNA DOKAZNA PRAVILA ( Logična dokazna ocena (seštevanje)=> 2 priči ali priznanje obd. –vse ostalo so indici). Pomen indicev, ko se na njihovi podlagi odloča o torturi. Če ni priznanja, lahko na podlagi indicev izrečemo nižjo kazen ( IZREDNE KAZNI).

III. MEŠANI ALI INKVIZICIJSKO–OBTOŽNI KAZENSKI POSTOPEK

1. **Zgodovinski nastanek**

Do francoske revolucije je inkvizicijski postopek veljal za zgled strogega pravosodja. Naspro-tovati so mu začeli s poudarjanjem osebnih pravic državljana. 1808 je nastal francoski zakonik o kazenski preiskavi (Code d'instruction criminelle), ki je prvi mešani kazenski postopek in prototip sedanjih kazenskih postopkov kontinentalne Evrope (Francija, Italija, Belgija, Nemči-ja, Švica, bivše države vzhodnega bloka). Slovenski ZKP je mešani kazenski postopek z zelo močnimi akuzatornimi elementi. Obstajajo prizadevanja, da bi pri nas uvedli akuzatorni posto-pek. \*Ločitev od inkv. postopka: začelo se je z ločitvijo f. pregona in f. preiskovanja

2. **Pojem in temeljne značilnosti**

Mešani kazenski postopek je zgrajen na rezultatu sinteze 2 nasprotnih načel – inkvizitornosti in akuzatornosti. Deli se na 2 glavna dela:

1. pripravljalni postopek ali preiskava – prevladujejo elementi inkvizicijskega postopka,
2. glavna obravnava s sodbo – izraženi so elementi inkvizicijskega in akuzatornega postopka.

Med preiskavo in glavno obravnavo se vključuje prehodni del postopka: postopek obtoževanja in kontrola obtožbe.

\*Sredi 19. stol.: PROSTA PRESOJA DOKAZOV (namesto formalnih dokaznih pravil); namesto logične dokazne ocene => sodišče poda PSIHOLOŠKO OCENO DOKAZOV- zato se mora dokazni postopek vršiti pred sodnikom (odmik od inkviz. postopka). –ni več pisen post.; - neposrednost sojenja; -načelo proste presoje dokazov

3. **Potek postopka**

1. *Pripravljalni postopek ali preiskava*:

je oblikovan po vzoru preiskave v inkvizicijskem postopku brez mučenja. Z njim naj bi sum, da je bilo storjeno k.d., s preiskovanjem razjasnili, da lahko nato odločimo, ali bomo obdolženca obtožili ali postopek ustavili. Poleg tega je preiskava namenjena pripravi gradi-va za glavno obravnavo.

Postopek se začne po uradni dolžnosti ne glede na voljo oškodovanca. Iniciativo za posto-pek daje poseben organ – državni tožilec. Funkcija pregona je ločena od funkcije ugotav-ljanja dejstev v preiskavi. Če bi bili ti funkcijo združeni, bi bila onemogočena objektivnost postopka, ker je organ, ki daje iniciativo za pregon, prepričan, da je bilo k.d. storjeno.

Preiskovalni sodnik ima pravico obdolženca zaslišati.

Pripravljalni postopek je tajen. V njem ne morejo biti navzoči državljani, ki nimajo zveze s konkretno kazensko zadevo. (obd. lahko)

Obdolženec ima pravico:

* do vpogleda v spis lastne kazenske zadeve, da se tako popolnoma seznani z dokazi, ki ga bremenijo,
* do nenadzorovanega komuniciranja z zagovornikom, če je v priporu.

Obdolžencu je treba v preiskovalnem postopku dati vse možnosti, da navede svojo obrambo. Obrambo je treba preizkusiti.

Pred sodišče je možno postaviti le obdolženca, ki je obremenjen s toliko dokazi, da je nje-gova obsodba zelo verjetna. Vrednost dokazov obtožbe se oceni v primerjavi z dokazi obrambe obdolženca.

1. *Vmesna stopnja*:

Po končanem pripravljalnem postopku pride zadeva v prehodno ali vmesno stopnjo. V njej upravičeni tožilec odloči:

* 1. ali bo obdolženec obtožen,
  2. ali bo postopek ustavljen.

1. *Glavna obravnava*:

Če je obdolženec obtožen, preide postopek v stopnjo glavne obravnave.

Akuzatorni element glavne obravnave je, da sodišče izda sodbo po opravljeni razpravi, ki jo opravi sodni senat v kontradiktornem postopku s sodelovanjem obeh strank – tožilca in obdolženca.

Obe stranki navajata lastna stališča in predlagata dokaze za ugotavljanje dejstev, na katera se sklicujeta. Vsaka stranka ima pravico izpodbijati navedbe in trditve nasprotne stranke, podati lastno presojo vseh izvedenih dokazov in predlagati sodišču odločbo, ki je po nje-nem mnenju treba sprejeti. Obtoženec ima neomejene procesne možnosti za obrambo.

Na glavni obravnavi veljajo naslednja načela:

* načelo kontradiktornosti,
* načelo ustnosti,
* načelo javnosti,
* načelo proste presoje dokazov.

Kot ostanek inkvizicijskega postopka ima sodišče (predsednik senata) v svojih rokah do-kazovanje- kompenzira neenakost; deloma prevzema vloge strank, če so preveč pasivne (*inkvizitorna maksima*). Naloga sodišča na glavni obravnavi je, da razišče in ugotovi dejansko stanje, ki bo podlaga njegovi sodbi. Stranke mu z dokaznimi predlogi le pomagajo. Sodišče sprejema dokazne predloge strank, če meni, da so smiselni za ugotovi-tev odločilnih dejstev. Lahko izvede tudi dokaze, ki jih ni predložila nobena stranka.

Obdolženca, priče in izvedence zasliši najprej predsednik senata, nato pravico do izpraše-vanja dobijo stranke.

Iz inkvizicijskega postopka je prevzeta pravica sodišča, tožilca in zagovornika, da obdol-ženca zaslišijo in izprašajo. Vendar obdolženec ni dolžan odgovarjati na vprašanja.

Osnovni cilj mešanega kazenskega postopka ni reševanje spora, temveč ugotovitev pravilnega dejanskega stanja. Sodišče je zavezano iskati MATERIALNO RESNICO (inkvizitorni el.)

**I. del:**

**STATIČNI DEL**

**KAZENSKEGA POSTOPKA**

V statični del kazenskih postopkovnikov spadajo:

1. temeljna načela
2. subjekti kazenskega postopka in procesni udeleženci,
3. objekti kazenskega postopka,
4. značilnosti procesnih dejanj in sestavine splošnih procesnih vlog,
5. dokazno pravo,
6. ureditev omejevalnih ukrepov.

V slovenskem ZKP najdemo določbe o omejevalnih ukrepih (= ukrepi za zagotovitev obdol-ženčeve navzočnosti, za odpravo ponovitvene nevarnosti in za učinkovito izvedbo postopka kazenskega postopka) in poglavje o dokaznih sredstvih v dinamičnem delu postopku, kar ni v skladu s teoretično shemo.

Prvo poglavje: **TEMELJNA NAČELA**

I. NAČELO OFICIALNOSTI (URADNOSTI)

***Načelo oficialnosti*** pomeni, da država s svojimi organi začne in vodi k.p. izključno v družbe-nem interesu ne glede na to, ali oseba, ki je s k.d. oškodovana, to želi ali ne. To imenujemo *postopek po uradni dolžnosti*.

Funkcija kazenskega pregona v družbenem interesu je zaupana posebnemu državnemu organu = *državni tožilec*.

Načelo oficialnosti je kriterij, po katerem delimo vsa k.d. na 2 skupini:

1. k.d., za katera se storilec preganja *po uradni dolžnosti*, + na predlog
2. k.d., za katera se storilec preganja *na zasebno tožbo*.

K.d. na zasebno tožbo je zelo malo. Pri njih prevladuje oškodovančev interes nad družbenim interesom, zato je pregon na zasebno tožbo odvisen od oškodovančeve volje.

V postopku proti mladoletnikom nimamo zasebne tožbe, ker je interes mladoletnika večji od interesa oškodovanca. Oškodovanec lahko le predlaga uvedbo postopka državnemu tožilcu.

Med k.d., pregonljivimi po uradni dolžnosti, in k.d., pregonljivimi na zasebno tožbo se nahaja skupina k.d., ki se preganjajo na predlog – pregon državnega tožilca (po uradni dolžnosti) je pogojen s predlogom oškodovanca. Če predlog ni podan, državni tožilec ne more začeti postopka.

II. NAČELO LEGALITETE

1. **Načelo legalitete** (20. ZKP)

***Načelo legalitete*** (legalitetno načelo) pomeni, da je državni tožilec dolžan začeti in vzdrževati kazenski pregon, če je podan utemeljen sum, da je bilo storjeno k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti. Legalitetno načelo opredeljuje aktivnost subjekta, ki v imenu države uresni-čuje kazenski pregon.

Državni tožilec nima pravice presojati smiselnosti uvedbe k.p. Če so podani pogoji za zakonit pregon, ga mora začeti. Obstoj dokazov ocenjuje tožilec po lastni presoji.

2. **Opurtunitetno načelo** (oceni na podlagi smotrnosti)

*Opurtunitetno načelo* (načelo prikladnosti, primernosti) je nasprotno legalitetnemu. Pomeni, da je organ pregona pooblaščen začeti k.p., če obstajajo zakoniti pogoji zanj, vendar ga ni dolžan začeti. Državni tožilec v vsakem primeru ocenjuje, ali je pregon koristen s stališča državnih interesov. V modernih zakonodajah opurtunitetno načelo velja za lažja k.d.

V Sloveniji se opurtunitetno načelo uporablja v postopku proti mladoletnikom, če gre za k.d. s predpisano kaznijo do 3 let zapora ali denarno kaznijo (lažja k.d.). Državni tožilec se lahko odloči, da ne bo zahteval uvedbe k.p., če meni, da postopek proti mladoletniku ne bi bil smiseln. Pod pogojem, da lahko sod. odpusti kazen + d.t. oceni, da obsodba brez k. sankcije ni potrebna; pod pogojem, da gre za den. kazen ali zapor do 1 leta + d.t. oceni, da sankcija ni upravičena (poravnal škodo).

Uporabo opurtunitetnega načela omogoča tudi *dejanje majhnega pomena*, ki je institut materi-alnega kazenskega prava. Državni tožilec lahko pri dejanju majhnega pomena ne začne kazen-skega pregona.

Načelo legalitete velja tudi med postopkom – državni tožilec je dolžan vzdrževati kazenski pregon.

*Načelo mutabilitete* = državni tožilec lahko odstopi od kazenskega pregona, če zanj ni več pogojev. Načelo mutabilitete je uveljavljeno tudi v slovenskem ZKP.

*Načelo imutabilitete* = o nadaljevanju in prenehanju kazenskega pregona ne odloča državni tožilec, temveč sodišče. Načelo imutabilitete je sprejeto v italijanskem, francoskem in nemškem pravu.

3. **Pregon z dovoljenjem in pregon na predlog**

Načelo legalitete je omejeno pri k.d., ki se preganjajo z dovoljenjem. Gre za k.d., ki se prega-njajo po uradni dolžnosti, vendar je v KZ določeno, da je za pregon potrebno predhodno dovo-ljenje pristojnega državnega organa. Ob zahtevi za preiskavo in ob vložitvi obtožnice mora državni tožilec predložiti dokaz, da je bilo dovoljenje dano. Primeri pregona z dovoljenjem:

* za pregon k.d. žalitve tuje države, poglavarja tuje države ali mednarodne organizacije daje dovoljenje za kazenski pregon minister za pravosodje,
* za pregon poslanca DZ daje dovoljenje za kazenski pregon mandatno–imunitetna komisija DZ.

Načelo legalitete je omejeno glede k.d., ki se preganjajo na predlog. Če je pregon storilca odvisen od oškodovančevega predloga, se k.p. ne sme uvesti, dokler oškodovanec predloga ne poda. To spada pod k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti.

4. **Opustitev pregona**

Državni tožilec lahko sam omejuje legalitetno načelo.

1. *Postopek poravnave*: (161. a ZKP)

Državni tožilec lahko ovadbo za k.d. s predpisano kaznijo do 3 let zapora ali denarno kaznijo odstopi v poravnavo neodvisnemu poravnalcu, ki izvede postopek poravnave (v sorazmerju s težo in posledicam dejanj) s soglasjem osumljenca IN oškodovanca. Če se doseže sklenitev sporazuma in njegova izpol-nitev v roku 3 mesecev, državni tožilec ovadbo zavrže.

1. *Ravnanje po navodilih tožilca*: (162. ZKP)

Državni tožilec lahko za k.d. s predpisano kaznijo do 3 let zapora ali denarno kaznijo od-loži kazenski pregon, če se je osumljenec pripravljen ravnati po navodilih državnega tožilca in pripravljen izpolniti določene naloge (odprava/poravnava škode; plačilo x prispevka; opravi splošno koristno delo; poravnava preživninske obveznosti-1 l), s katerimi se zmanjšajo ali odpravijo škodljive posledice k.d. Če osumljenec v zakonskem roku (max. 6 mesecev) izpolni določeno nalogo, se ovadba zavrže (ob SOGLASJU oškodovanca).

1. *Odpustitev kazenskega pregona*:

Državni tožilec lahko storilcu kazenski pregon odpusti ob naslednjih pogojih:

* 1. če je v KZ določeno, da sodišče sme oz. mora storilcu kazen odpustiti, ter državni tožilec oceni, da obsodba brez kazenske sankcije ni potrebna

ALI

* 1. če je v KZ za k.d. predpisana denarna kazen ali kazen zapora do 1 leta, ter je storilec zaradi dejanskega kesanja preprečil škodljive posledice in poravnal vso škodo – državni tožilec oceni, da kazenska sankcija ne bi bila upravičena.

IV. NAČELO AKUZATORNOSTI

***Načelo akuzatornosti*** ali *obtožno načelo* pomeni, da je funkcija pregona ločena od funkcije sojenja in ugotavljanja dejstev v preiskavi ter zato zaupana posebnemu procesnemu subjektu (lat. *accusator* = tožilec).

Posledici akuzatornega načela sta:

1. kazenski postopek je eksistenčno vezan na zahtevo tožilca, da začne pregon – brez takšne zahteve se pregon ne more začeti, če tožilec zahtevo umakne, se mora pregon ustaviti. ***Nemo iudex sine auctore*** = Brez tožnika ni sodnika.
2. kazenski postopek je:
   1. subjektivno vezan – sme se voditi le zoper osebo, zoper katero se nanaša zahteva tožilca za kazenski pregon;
   2. objektivno vezan – sme se voditi le za k.d., ki je opisano v zahtevi za kazenski pregon.

V našem ZKP je načelo akuzatornosti dosledno izpeljano. Izjema velja v postopku proti mla-doletnikom, kjer lahko o uvedbi postopka v nekaterih primerih odloča isti organ (senat za mladoletnike), ki pozneje v postopku odloči.

Načelo akuzatornosti, pojmovano v ožjem smislu, zahteva ločitev funkcij sojenja, pregona in obrambe – vsaka funkcija je zaupana posebnemu subjektu. Proces dobi naravo pravnega spora (tožilca in obdolženca) pred sodiščem.

Pri nas pripravljalni postopek (preiskava) ni zamišljen kot pravni spor. Ločitev funkcij tudi ni absolutna na glavni obravnavi, ker ima sodišče pravico, da v postopku zbira dokazno gradivo, izvaja dokaze ter skrbi za obdolženčevo obrambo. Celo državni tožilec mora skrbeti za obdol-ženčevo obrambo, če najde dejstva, ki so obdolžencu v korist.

V. NAČELO KONTRADIKTORNOSTI

1. **Pojem načela kontradiktornosti**

***Načelo kontradiktornosti*** (načelo obojestranskega zaslišanja strank, lat. pregovor: ***Audiatur et altera pars*** = naj se sliši tudi drugo stran) pomeni pravico procesne stranke, da se izjasni o navedbah in procesnih dejanjih, preden sodišče, ki vodi postopek, na osnovi navedb in proces-nih dejanj izda odločbo (= *načelo kontradiktornosti v ožjem smislu*).

*Načelo kontradiktornosti v širšem smislu* pomeni tudi pravico strank, da same mimo sodišča zbirajo in izvajajo dokaze ter preizkušajo dokaze nasprotne stranke, pri čemer je sodišče povsem pasivno – prepuščena sta mu le ocenjevanje dokazov in končna razsodba. Kontradik-tornost temelji na stališču, da pasivnost sodišča pri dokazovanju omogoča bolj nepristransko in objektivno ugotavljanje resnice.

ZKP uveljavlja ožje pojmovanje kontradiktornosti, ker ohranja *inkvizicijsko maksimo*. Inkvizi-cijska maksima je dolžnost sodišča, da zbere in izvede tudi dokaze, za katere misli, da so potrebni za pravilno razsojo. V evropski kazenskoprocesni teoriji in zakonodaji se načelo kon-tradiktornosti v širšem smislu odklanja, ker ugotavljajo, da pasivnost sodišča pri dokazovanju povzroča diskriminacijo obdolžencev iz nižjih slojev, kajti uspešnost dokazovanja je odvisna od strankinega družbenega statusa – boljši družbeni status obdolžencu omogoča, da si zagotovi bolj kvalitetne dokaze (priče, ekspertize).

2. **Načelo kontradiktornosti v veljavnem kazenskem procesnem pravu**

Obdolženec in tožilec imata položaj enakopravnih strank. Na tožilcu je dokazno breme – navesti mora dejstva, na katera opira svoj zahtevek, in predlagati dokaze, s katerimi ta dejstva dokazuje. Obdolženec ima pravico navajati dejstva in predlagati dokaze, ki so mu v korist, pri čemer mu ni treba dokazovati, da je nedolžen, ker velja zanj domneva nedolžnosti.

Kontradiktornost je v k.p. sredstvo za objektivno ugotavljanje resnice.

V predkazenskem postopku kontradiktornosti ni, ker stranki še nista izoblikovani. Izjemoma je predvidena kontradiktornost, če policija privede k preiskovalnemu sodniku osebo, ki ji je vzela prostost. Pred odločitvijo o omejevalnem ukrepu, ki ga predlaga državni tožilec, mora preisko-valni sodnik omogočiti strankam, da se izjavijo o vprašanjih, ki vplivajo na odločitev.

V preiskavi je več kontradiktornosti. Preden izda preiskovalni sodnik sklep o uvedbi preiskave, mora obdolženca zaslišati, razen če bi bilo nevarno odlašati \* ali če P.S. glede na že opravljeno zaslišanje po 148.a in podano zahtevo za preiskavo oceni, da ponovno zaslišanje ni potrebno. Vabilu na zaslišanje mora priložiti prepis tožilčeve zahteve za preiskavo, da si obdolženec lahko pripravi obrambo. Pri prvem za-slišanju je treba obdolžencu povedati, katerega dejanja je obdolžen in kaj je podlaga za obdolžitev. Obdolženec se lahko izjavi o vseh dejstvih in dokazih, ki ga obremenjujejo ter na-vede vsa dejstva in dokaze, ki so mu v korist.

Če državni tožilec predlaga, naj se preiskava ne opravi, in s tem preiskovalni sodnik soglaša, mora predhodno zaslišati obdolženca.

Obe stranki lahko med preiskavo:

* predlagata preiskovalnemu sodniku, naj se opravijo posamezna preiskovalna dejanja,
* sta navzoči pri preiskovalnih dejanjih,
* dajeta pripombe glede izvršitve preiskovalnih dejanj,
* postavljata vprašanja za razjasnitev stvari.

Če stranka pri preiskovalnem dejanju ni navzoča, jo preiskovalni sodnik obvesti, da si lahko pogleda zapisnik o izvedbi preiskovalnega dejanja in poda svoje predloge.

Kontradiktornost v postopku obtoževanja: sodišče mora obdolžencu vročiti obtožnico brez odlašanja. Obdolženec in njegov zagovornik imata pravico podati ugovor na obtožnico.

Največ kontradiktornosti je na glavni obravnavi. Stranke so lahko navzoče pri zaslišanju prič in izvedencev, ki se zaslišujejo med pripravami na glavno obravnavo, ker na glavno obravnavo ne bodo mogli priti. Stranke imajo pravico postavljati vprašanja, dajati pripombe na izpovedbe in predlagati izpovedbo novih dokazov.

Za kontradiktornost glavne obravnave je nujna navzočnost obeh strank:

* če ne pride državni tožilec, se glavna obravnava preloži, \*če ne pride s.t. ali z.t.-postopek se ustavi
* če ne pride obdolženec, ki je bil pravilno ("v redu") povabljen \*(ne pride + ne opraviči=>PRIVEDE S SILO; ni mogoče privesti takoj=> PRELOŽI; izmika+ ni razlogov za pripor=> PRIPOR 307; ne pride=> V NENAVZOČNOSTI), se glavna obravnava opravi brez njegove navzočnosti (sojenje v odsotnosti) pod naslednjimi pogoji:
  + če njegova navzočnost ni nujna,
  + če je navzoč njegov zagovornik,
  + če je bil pred glavno obravnavo že zaslišan. (o isti obtožnici)
* če ne pride zagovornik obdolženca, zahteva sodišče od obdolženca, naj si takoj vzame drugega zagovornika – če tega ne stori in ni možnosti, da bi mu ga brez škode za njegovo obrambo postavilo sodišče, se glavna obravnava preloži.

Glavna obravnava se začne z branjem obtožnice. Obtoženec in njegov zagovornik imata pravico, da odgovorita na obtožbo in zavzameta svoje stališče do obtožbe. Obdolženec ima pravico, da poda svoj zagovor ali izjavi, da se ne želi zagovarjati.

K večji kontradiktornosti glavne obravnave prispeva *navzkrižno spraševanje* zaslišanih oseb (obdolženca, prič, izvedencev). Ne gre za navzkrižno zasliševanje (*cross–examination*), ki ga poznamo v angloameriškem pravu, kjer najprej opravi stranka, ki se na dokaz sklicuje, zaslišanje v celoti, nato pa si druga stranka v nasprotnem zaslišanju s sugestivnimi in kapcioz-nimi vprašanji prizadeva omajati verodostojnost izpovedbe. Gre za to, da zaslišiš nasprotnikovo pričo.

Če gre za zaslišanje priče ali izvedenca, postavlja vprašanja najprej stranka, ki je predlagala iz-vedbo dokaza, nato nasprotna stranka. Obdolžencu postavlja vprašanja najprej tožilec, nato za-govornik. Pri vseh zaslišanjih opravi uvodno zaslišanje predsednik senata, kar je posledica in-kvizicijske maksime. Po končanem zaslišanju vsake priče oz. izvedenca in po branju zapisnika ali drugega pisanja vpraša predsednik senata stranke, ali imajo kaj za pripomniti. Po končanem dokaznem postopku vpraša predsednik senata stranke, ali imajo kakšne predloge za dopolnitev dokaznega postopka.

V zaključnih besedah na glavni obravnavi lahko zagovornik in obdolženec odgovorita na navedbe tožilca. Tožilec lahko odgovori njima. Zadnjo besedo ima vedno obdolženec.

Kontradiktornost v postopku rednih in izrednih pravnih sredstev:

* kontradiktornost v postopku rednih pravnih sredstev (pritožbe) – zoper sodbo, izdano na I. stopnji, se smejo stranke pritožiti:
  + sodišče mora izvod pritožbe vročiti nasprotni stranki, ki ima pravico odgovoriti na pritožbo,
  + na seji senata sodišča II. stopnje sta lahko navzoči obe stranki, ki lahko dajeta potrebna pojasnila na svoja stališča iz pritožbe oz. odgovora na pritožbo,
  + če sodišče II. stopnje odloča o pritožbi na obravnavi, se smiselno uporabljajo kontra-diktorne določbe, ki veljajo za glavno obravnavo pred sodiščem I. stopnje.
* kontradiktornost v postopku izrednih pravnih sredstev:
  + obnova kazenskega postopka – preden sodišče odloča o obnovi k.p., mora prepis zah-teve za obnovo vročiti nasprotni stranki, ki ima pravico nanjo odgovoriti,
  + zahteva za izredno omilitev kazni – o zahtevi za izredno omilitev kazni odloča Vrhovno sodišče po zaslišanju državnega tožilca,
  + zahteva za varstvo zakonitosti – o zahtevi za varstvo zakonitosti odloča Vrhovno sodi-šče po tem, ko nasprotna stranka nanjo odgovori.

Za kontradiktornost postopka je pomembna tudi pravica do pregledovanja in prepisovanja posameznih kazenskih spisov. Vsakemu, ki ima opravičen interes, se lahko dovoli pregled in prepis spisov. Obdolženec in njegov zagovornik si lahko ogledata tudi dokazne predmete. Pregled in prepis spisov dovoljuje organ, pred katerim teče postopek. Po končanem postopku dovoljuje pregled spisov predsednik sodišča ali uradna oseba, ki jo določi. Pregled in prepis spisov, ki so pri državnem tožilcu, dovoljuje državni tožilec.

Pregled in prepis se lahko odreče:

1. če to narekujejo posebni razlogi varnosti ali obrambe države, ali
2. če je bila javnost izključena iz glavne obravnave.

V. NAČELO DOMNEVE NEDOLŽNOSTI – Pade s pravnomočnostjo

***Kdor je obdolžen kaznivega dejanja, velja za nedolžnega, dokler njegova krivda ni ugotov-ljena s pravnomočno sodbo*** (§ 27 ustave, § 3 ZKP).

Iz domneve nedolžnosti izhajata 2 posledici:

1. obdolžencu ni treba dokazovati, da je nedolžen, ker se to domneva – kdor trdi, da je obdolženec kriv, mora to dokazati in tako ovreči domnevo nedolžnosti;
2. nedokazana krivda pomeni dokazano nedolžnost – oprostilna sodba pomeni, da je obdol-ženec povsem nedolžen, četudi je bilo zoper njega nekaj obremenilnih dokazov (utemeljeni sum), ki pa niso zadoščali za obsodbo.

Domneva nedolžnosti ni ovira za postopek. Kazenski postopek se sme in mora uvesti le, če je podan utemeljen sum, da je bilo k.d. storjeno. Utemeljeni sum pomeni verjetnost krivde, vendar ne nasprotuje domnevi nedolžnosti. Verjetnost krivde pomeni hkrati verjetnost nedolžnosti. Kazenski postopek pokaže, ali je domneva resnična ali ne. Domneva nedolžnosti tudi ni ovira za posamezne ukrepe v postopku – še posebej se tu izpostavljajo omejevalni ukrepi – ker gre za ukrepe, ki so v postopku nujni in so le del postopka, ne da bi se z njimi spodkopavalo domnevo nedolžnosti.

Iz domneve nedolžnosti izhaja načelo ***in dubio pro reo*** (= v dvomu v korist obtoženca). To na-čelo se nanaša na dvomljiva in nedokazana pravno relevantna dejstva. Dejstvo ostane dvom-ljivo, ko sodišče kljub izčrpnemu dokazovanju ne more presoditi, ali to dejstvo obstaja ali ne. Podani sta utemeljena verjetnost, da dejstvo obstaja, in utemeljena verjetnost, da dejstvo ne obstaja. Vsak dvom se razlaga v korist obdolženca na naslednji način:

1. če ostane dvomljivo dejstvo, ki je obdolžencu v škodo, se šteje, da to dejstvo ne obstaja;
2. če ostane dvomljivo dejstvo, ki obdolžencu ni v škodo, se šteje, da to dejstvo obstaja.

Obtoženec je lahko obsojen le, če mu je *krivda popolnoma in nedvomno dokazana* ter dokazno gradivo izključuje vsako drugo pojasnitev dogodka. Sodba se lahko opre le na dejstva, ki so nedvomno dokazana.

VI. NAČELO VARSTVA OSEBNE SVOBODE

***Načelo varstva osebne svobode*** izraža pravice osebe, ki je osumljena storitve k.d. in ji je bila v interesu postopka odvzeta prostost. Te pravice so zagotovljene z ustavo.

Osumljena oseba, ki ji je odvzeta prostost, mora biti v materinem jeziku ali v jeziku, ki ga razume, takoj obveščena o razlogih za odvzem prostosti. Takoj ji je treba povedati (4/I):

1. da ni dolžna ničesar izjaviti,
2. da ima pravico do takojšnje pravne pomoči zagovornika, ki si ga svobodno izbere,
3. da je pristojni organ na njeno zahtevo dolžan o odvzemu prostosti obvestiti njene najbližje.

Če si osumljenec glede na svoje premoženjske (gmotne) razmere ne more sam zagotoviti zago-vornika, mu ga na njegovo zahtevo in stroške države postavi sodišče, če je to v interesu pravičnosti (4/ IV).

Policija lahko odvzame prostost določeni osebi na lastno pobudo le, če je osumljena storitve k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti. Ne sme odvzeti prostosti osebi, ki je osumljena sto-ritve k.d., ki se preganja na zasebno tožbo. Vendar je možno v skrajšanem postopku odvzeti prostost tudi osebi, ki je storila k.d., pregonljivo na zasebno tožbo, če je podan razlog begosumnosti – izdana morata biti sklep o priporu in odredba sodišča. V takem primeru pouči obdolženca o njegovih pravicah sodnik, h kateremu je bil priveden.

Za odvzem prostosti se šteje vsaka omejitev prostosti, ki pomeni prisilno zadržanje (4/III). Če policija izvršuje odredbo sodišča o prisilni privedbi obdolženca, mu ne da pouka o pravicah, temveč mu izroči odredbo ter ga povabijo, naj gre z njimi.

Če policija osumljenca pri aretaciji ne pouči o njegovih pravicah, obstajajo procesne sankcije, => izjave, ki jih da osumljenec (brez odvetnika) policiji, nimajo dokazne vrednosti v kazenskem po-stopku. \*Ekskluzija dokazov

Če preiskovalni osumljenca, ki mu je bila odvzeta prostost in je bil pripeljan k njemu, ne pouči o njegovih pravicah, je predvidena procesna sankcija, da sodišče ne sme opreti svoje odločbe na takšno izpovedbo osumljenca.

Vsakdo lahko odvzame prostost osebi, ki jo zasači pri k.d., vendar jo mora takoj izročiti prei-skovalnemu sodniku ali policiji.

VI. NAČELO PREPOVEDI PONOVNEGA SOJENJA O ISTI STVARI

***Proti isti osebi se ne sme voditi nov kazenski postopek za kaznivo dejanje, o katerem je že bilo enkrat pravnomočno odločeno*** (***NE BIS IN IDEM*** = ne dvakrat isto). Po ZKP nihče ne sme biti preganjan in kaznovan za k.d., za katero je bil s pravnomočno sodno odločbo že enkrat oproščen, obsojen, se je kazenski postopek proti njemu ustavil ali je bila obtožba zavrnjena. Če je bila s pravnomočnim sklepom zavrnjena zahteva za preiskavo ali obtožnica ZAVRŽENA (ni proc. predp.), se kazenski postopek lahko na zahtevo upravičenega tožilca nadaljuje, ko prene-hajo vzroki, zaradi katerih je bil izdan tak sklep – postopka ni potrebno obnoviti.

Pravnomočna sodna odločba se lahko spremeni le v postopku z izrednimi pravnimi sredstvi, vendar le v korist obsojenca. Takšen primer je obnova prejšnjega kazenskega postopka.

Ali je pravica države za kazenski pregon določene osebe za določeno k.d. porabljena, se presoja na podlagi opisa dejanja v izreku pravnomočne sodne odločbe.

VIII. NAČELO ISKANJA MATERIALNE RESNICE

***Načelo iskanja materialne resnice*** pomeni dolžnost sodišča in državnih organov, ki sodelujejo v kazenskem postopku, da po resnici in popolnoma ugotovijo dejstva, pomembna za izdajo za-konite sodne odločbe – enako pazljivo morajo preizkusiti in ugotoviti:

1. dejstva, ki obdolženca obremenjujejo;
2. dejstva, ki so obdolžencu v korist.

Načelo materialne resnice izraža interes družbe, da naj se kaznuje le oseba, ki je resnično za-grešila k.d. Iz nobenih drugih razlogov ni možno upravičiti obsodbe obdolženca.

Kaj je materialna resnica? Po mnenju večine teoretikov je materialna resnica resnica, do katere se pride v kazenskem postopku, v katerem ni formalnosti in načel, ki lahko ovirajo ugotavljanje resnice (npr. dokazne prepovedi, roki za dokazovanje, prepoved reformacije *in peius*).

Resnica v k.p. je *relativna resnica*, ker so vsa sredstva, ki jih imamo na voljo za ugotavljanje resnice, relativna. O določenem dejstvu imamo skoraj vedno več različno usmerjenih dokazov, ker pomeni možnost obstoja več relativnih resnic. Zaradi relativnosti resnice iščemo več doka-zov v isti smeri.

Relativno resnico je možno približati objektivni ali absolutni resnici o preteklem dogodku. Kazenski postopek je upravičena zahteva, da se v največji možni meri ugotovi resnica.

Načelo materialne resnice pomeni *zahtevo o iskanju najvišje možne resnice* v interesu dosega-nja cilja kazenskega postopka.

Pravila, ki v k.p. omogočajo uveljavljanje načela materialne resnice:

1. *prosta presoja dokazov* (glej točko IX.);
2. *instrukcijska* ali *inkvizicijska maksima* = dolžnost sodišča, da zbere in izvede tudi dokaze, za katere misli, da so potrebni za pravilno razsojo-pa jih nobena druga stranka ne predlaga;
3. *izključitev prekluzije za dokazovanje* – ni rokov, v katerih bi morale stranke predlagati dokaze. Novi dokazi se lahko predlagajo med celotnim kazenskim postopkom I. stopnje, v pritožbi in na razpravi pred sodiščem II. stopnje. Novi in bistveni dokazi se lahko predla-gajo tudi v postopku za obnovo k.p. in zahtevi za izredno omilitev kazni po pravnomočno-sti sodne odločbe.
4. *dolžnost preveriti obdolženčevo priznanje* – to ne velja, če je priznanje jasno, popolno in podprto z drugimi dokazi (v tem primeru se nadaljnji dokazi zbirajo le na tožilčev predlog). Priznanje obtoženca na glavni obravnavi sodišča ne odveže dolžnosti, da izvede tudi druge dokaze.
5. ***audiatur et altera pars*** – sodišče mora pred izdajo odločbe slišati izjavi obeh strank. Po ustavi nihče, kdor je dosegljiv sodišču ali drugemu organu, pristojnemu za postopek, ne sme biti kaznovan, če ni bil po zakonu zaslišan ali mu ni bila dana možnost obrambe.
6. *ni formalne delitve dokaznega bremena* – tožilec mora ponuditi dokaze za obdolženčevo krivdo. Če dokazov ni ali jih ni dovolj, se postopek ustavi oz. izreče oprostilna sodba. Obdolženec ni dolžan dokazovati, da je nedolžen, razen pri k.d. žaljive obdolžitve.
7. *procesni organi niso vezani na predloge strank* – sodišče lahko obdolženca obsodi, četudi tožilec predlaga oprostitev. Sodišče lahko obdolženca obsodi na hujšo kazen, četudi tožilec predlaga milejšo. Sodišče ni vezano na pravno kvalifikacijo dejanja v obtožbi in na dokazne predloge strank.
8. *pravica kazenskega sodišča do odločanja o prejudicialnih* (predhodnih) *vprašanjih*.

Izjeme od načela materialne resnice so:

1. *prepoved reformacije in peius* (= spremembe na slabše) – pritožba, vložena le v korist obdolženca, ne sme povzročiti zanj manj ugodne sodne odločitve. Prepoved reformacije *in peius* veže:

* sodišče II. stopnje, ki odloča o napadeni sodni odločbi sodišča I. stopnje,
* sodišče I. stopnje, ki dobi zadevo v ponovno sojenje.

Prepoved spremembe na slabše je namenjena preprečitvi bojazni obdolženca pri vlaganju pravnih sredstev.

1. *dokazne prepovedi* – obstajajo zaradi kolizije pravnih interesov (npr. določene priče ne smejo pričati). Posebne dokazne prepovedi so *ekskluzivna pravila*, ki prepovedujejo upo-rabo dokazov, zbranih na nezakonit način.
2. *dokazna pravila* – ta izjema velja le:

* glede k.d. žaljive obdolžitve – če kdo trdi ali raznaša o drugem, da je storil k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti, se lahko resničnost tega dejstva doka-zuje le s pravnomočno sodbo.
* glede obnove kazenskega postopka, če:
  + temelji sodba na ponarejeni listini,
  + temelji sodba na krivi izpovedbi prič ali izvedencev,
  + je prišlo do sodbe zaradi k.d. sodnika,
  + je zavrnilna sodba posledica zlorabe položaja državnega tožilca, ki je obtožbo umaknil.

V teh primerih se s pravnomočno sodbo dokazuje, da so bile navedene osebe krive teh dejanj. Sodišče se ne sme spuščati v presojo resničnosti dejstev, ugotovljenih s sodbo.

1. *sodišče je vezano na obtožbo* (*objektivna identiteta* med obtožbo in sodbo) – sodišče je vezano na opis dejanja v obtožbi, čeprav meni, da je treba glede na rezultat dokazovanja dejanje obdolženca drugače opisati. V bistvu je sodišču onemogočeno ugotoviti resnico, vendar je to pravilo zelo pomembno za obdolženčeve pravice v postopku, ker bi bil lahko obsojen za dejanje, za katero sploh ni bil obtožen in ni imel možnosti obrambe. V slovenski kazenskoprocesni teoriji in sodni praksi se je trdno uveljavilo stališče, da lahko sodišče spremeni opis k.d. iz obtožbe v bistvenih delih le, če je to v korist obdolženca, pri čemer ne sme dejanja, ki je predmet obtožbe, spremeniti v popolnoma drugo k.d.

IX. NAČELO PROSTE PRESOJE DOKAZOV

\*INKVIZITORNI K.P.: *formalna dokazna pravila (negativna, pozitivna)*

AKUZATORNI K.P.: *ni formalnih dokaznih pravil; razvije se dokazno pravo-*pravo o izvajanju dokazov

***Načelo proste presoje dokazov*** pomeni, da sodišče in državni organi, ki sodelujejo v kazenskem postopku, pri presoji, ali je podano določeno dejstvo ali ne, niso vezani na nobena posebna formalna dokazna pravila o vrednosti ali moči posameznih dokazov.

Nasprotje proste presoje dokazov je *zakonska presoja dokazov*, ki je bila prisotna v zgodovin-skem razvoju – zakonodajalec je v zakonu določil vrednost posameznih dokazov. Pri tem sta obstajala 2 pristopa:

1. *pozitivna dokazna teorija* – sodišče ne glede na lastno prepričanje sprejme sporno dejstvo kot dokazano, če obstajata zanj določena vrsta in določeno št. dokaznih sredstev.

Npr. dejstvo je sprejeto kot dokazano, če ga potrdita 2 priči.

V slovenskem k.p. imamo sledove pozitivne dokazne teorije v primerih, ko je v zakonu določeno, da se sme resničnost določenega dejstva dokazovati le s pravnomočno sodbo – pri k.d. obrekovanja, pri obnovi kazenskega postopka.

1. *negativna dokazna teorija* – sodišče določenega dejstva ne more sprejeti za dokazanega, če ga ne potrjujejo dokazi določene kakovosti in določeno št. dokazov. Če so ti pogoji iz-polnjeni, sodišče prosto presoja obstoj določenega dejstva.

V slovenskem k.p. imamo sledove negativne dokazne teorije v določbah o obveznem izve-denstvu za:

* pregled in raztelešenje trupla,
* toksikološke preiskave,
* prištevnost,
* telesne poškodbe.

Glede proste presoje dokazov obstajata 2 varianti:

* + 1. *starejša varianta* – o vrednosti dokaza odloča sodnikovo svobodno prepričanje ne glede na to, kako ga oblikuje. Sodnikova presoja ni podvržena nobeni kontroli višjega sodišča.
    2. *novejša varianta* – sodnik pri presoji dokazov sicer ni vezan na nobeno pravno dokazno pravilo, vendar je vezan na objektivna pravila človeškega mišljenja in izkustvena pravila, zato je njegova dokazna presoja lahko podvržena kontroli višjega sodišča. V sodbi mora sodnik razložiti, da se je prepričal o (ne)obstoju določenega dejstva, ter navesti, iz katerih razlogov je prišel do takšnega prepričanja. Sodnik mora obrazložiti, kako presoja verodo-stojnost protislovnih dokazov.

Slovenski k.p. sprejema prosto presojo dokazov v novejši varianti – možna je pritožba za-radi nepopolne ali zmotne ugotovitve dejanskega stanja. Sodišča ocenjujejo dokaze po ob-jektivnih in logičnih pravilih, pri čemer se lahko zmotijo. Zato je možno napačno presojo preizkusiti.

Načelo proste presoje dokazov je omejeno z dokaznimi prepovedmi in *generalnim ekskluziv-nim ali izključujočim pravilom* = sodna odločba se ne sme opreti na dokaze, pridobljene s kršitvijo ustavno določenih človekovih pravic in temeljnih svoboščin. Sodna odločba se ne sme opreti na dokaze, ki so bili pridobljeni na podlagi nedovoljenih dokazov ("načelo zastrupljene-ga sadeža zastrupljenega drevesa"). Npr. če osumljenec zaradi mučenja pove, kam je skril nož kot sredstvo za izvršitev umora, se ta nož v postopku ne more uporabiti kot dokaz, ker je bil pridobljen s kršitvijo temeljne svoboščine.

X. NAČELO NEPOSREDNOSTI

***Načelo neposrednosti*** pomeni, da lahko sodišče za podlago sodbe vzame le dejstva, ki jih je s svojimi čutili zaznalo na glavni obravnavi *ob izvedbi originalnih* (izvirnih) *dokazov*.

Razpravno sodišče mora priti v stik z izvirnimi dokazi brez posredovanja drugih procesnih organov. S tem dobi razpravno sodišče neposreden vtis o dokaznem sredstvu, zato lahko psi-hološko presodi njegovo verodostojnost in tehtnost. Če gre za dokaz z listino, mora sodišče pridobiti listino v originalu. O vsebini listine se ne sme zaslišati priče. Predmete, potrebne za dokazovanje, je treba prinesti na glavno obravnavo, da se lahko pokažejo obtožencu, pričam in izvedencem.

V inkvizicijskem postopku je sodišče sprejemalo odločitve na temelju zapisnika preiskave.

Izjeme od načela neposrednosti: (340. ZKP)

1. zapisniki o prejšnjem zaslišanju prič, izvedencev in soobtožencev se lahko preberejo, če:
   1. iz tehtnih razlogov ne morejo priti na glavno obravnavo:
      * smrt,
      * duševna bolezen,
      * ni jih možno najti.
   2. zelo težko pridejo na glavno obravnavo (starost, bolezen).
   3. Prebivajo v tujini in ne pridejo na GO
2. lahko se preberejo zapisniki o zaslišanju prič ali izvedencev, ki brez zakonitega razloga nočejo izpovedovati na glavni obravnavi;
3. lahko se preberejo zapisniki o prejšnjih izpovedih prič in izvedencev, ki niso navzoči na glavni obravnavi, če stranke s tem soglašajo;
4. če se obdolženec na glavni obravnavi noče zagovarjati ali noče odgovarjati na vprašanja, se prebere njegova prejšnja izpoved ali njen del;
5. če priča, izvedenec ali obdolženec na glavni obravnavi spreminja svoje izjave ali se ne spomni dejstev, povedanih na prejšnjem zaslišanju, se po potrebi prebere njihova prejšnja izpoved ali njen del;
6. glavna obravnava se lahko izjemoma opravi, četudi obtoženec ni navzoč – če ne pride obdolženec, ki je bil pravilno ("v redu") povabljen, se glavna obravnava opravi brez njegove navzočnosti (sojenje v odsotnosti) pod naslednjimi pogoji:
   1. če njegova navzočnost ni nujna,
   2. če je navzoč njegov zagovornik,
   3. če je bil pred glavno obravnavo že zaslišan.

Sodniki, sodniki porotniki in zapisnikar morajo biti na glavni obravnavi nepretrgoma navzoči.

Sodba mora biti razglašena takoj po glavni obravnavi, da se ne zabriše njen vtis.

Stranki morata biti na glavni obravnavi praviloma ves čas navzoči (izjema je sojenje v odsot-nosti).

XI. NAČELO USTNOSTI

***Načelo ustnosti*** pomeni, da sodišče za podlago sodbe lahko uporabi le dokazno gradivo, ki je bilo na glavni obravnavi obravnavano ustno. Če dokazi na glavni obravnavi niso obravnavani ustno (ponovljeni ali prebrani), jih sodišče ne sme uporabiti, čeprav so v spisih. Vse, o čemer se na glavni obravnavi ni govorilo, za sodišče ne obstaja.

Ustni postopek je postopek, v katerem se govori in govorjeno zapisuje. Ustna obravnava temelji na spisih, zbranih v pripravljalnem postopku (= preiskavi). Med obravnavo se vse po-membno zapisuje sproti v zapisnik o glavni obravnavi. V ustnem postopku sodišče sodi na po-dlagi ustne obravnave.

Nasprotje načela ustnosti je *načelo pisnosti*. Po načelu pisnosti je lahko podlaga za sodbo le pisno gradivo. Pri nas velja načelo pisnosti za:

* preiskavo – preiskovalni spis je tožilcu podlaga za odločanje o vložitvi obtožnice ali odstopu od pregona;
* postopek pri sodišču II. stopnje, če o pritožbi odloča na seji, ki ni javna.

Po načelu ustnosti lahko sodišče za sodbo uporabi le dokazno gradivo, ki je bilo na glavni obravnavi ustno obravnavano:

* z neposrednim sprejemanjem – zaslišanje prič ali izvedencev,
* z branjem dokazil, sprejetih zunaj glavne obravnave – zapisniki, listine.

Vsa procesna dejanja strank morajo biti v ustni obliki. Če je akt stranke v pisni obliki, se mora prebrati (npr. obtožnica).

Načelo ustnosti omogoča izvedbo načela kontradiktornosti.

Z načelom ustnosti se zagotavlja javnost glavne obravnave (*načelo javnosti*, glej točko XII.).

Razlika med načelom ustnosti in načelom neposrednosti je, da ima načelo ustnosti širši obseg – načelo ustnosti velja za izjave vseh procesnih udeležencev. Načelo neposrednosti velja le za uporabo dokaznih sredstev. Načelu ustnosti je zadoščeno, četudi gre za izjemo od načela nepo-srednosti.

XII. NAČELO JAVNOSTI

***Načelo javnosti*** pomeni, da so lahko na glavni obravnavi prisotne predhodno nedoločene osebe, ki niso udeležene v kazenskem postopku. O poteku glavne obravnave se lahko javno govori, piše, objavlja v tisku, poroča na radiu in televiziji. Po naravi stvari je načelo javnosti omejeno s prostorskimi kapacitetami prostora, kjer se odvija glavna obravnava (= sodne dvo-rane). Namen načela javnosti je državljanom omogočiti kontrolo nad delom pravosodnih orga-nov.

Izjemoma se lahko javnost izključi iz glavne obravnave, če:

1. je to potrebno zaradi:
   1. obvarovanja državne tajnosti,
   2. varstva javnega reda in morale,
   3. varstva osebnega in družinskega življenja obdolženca ali oškodovanca,
   4. varstva koristi mladoletnika.
2. bi po mnenju senata javnost škodovala interesom pravičnosti.

Če je javnost izključena iz obravnave, se mora izrek sodbe prebrati na javnem zasedanju, vendar senat odloči, ali naj se javnost izključi pri razglasitvi razlogov sodbe.

Izključitev javnosti ne velja za stranke, oškodovanca, njihove zastopnike in zagovornika. Sodi-šče lahko posameznim osebam dovoli, da so navzoče pri glavni obravnavi, zaprti za javnost. To so znanstveni in javni delavci, zakonec in bližnji sorodniki obdolženca.

Če je bila javnost izključena v nasprotju z zakonom, je to bistvena kršitev kazenskega postopka – sodba se razveljavi po uradni dolžnosti. \* Če javnost ni bila izključena (pa je to v nasprotju z zakonom)- relativna b. kršitev

Na glavni obravnavi zoper mladoletnike je javnost vedno izključena.

XIII. NAČELO JEZIKA POSTOPKA IN JEZIKA PROCESNIH UDELEŽENCEV

***Načelo jezika postopka*** pomeni, da teče kazenski postopek v slovenskem jeziku. Če se sodišče nahaja na območju, kjer je v uradni rabi tudi jezik italijanske ali madžarske narodne skupnosti, lahko kazenski postopek poteka v njihovem jeziku.

***Načelo jezika procesnih udeležencev*** pomeni, da ima vsakdo pri procesnih dejanjih pravico uporabljati svoj jezik. Če postopek ne teče v njegovem jeziku, je treba zagotoviti ustno preva-janje govornega in pisnega dokaznega gradiva ter listin. Prevaja sodni tolmač.

Tujec, ki mu je odvzeta prostost, lahko sodišču podaja vloge v lastnem jeziku. V ostalih prime-rih lahko tujci podajajo vloge v lastnem jeziku ob pogoju vzajemnosti (recipročnosti).

Vabila, odločbe in druga pisanja pošilja sodišče v slovenskem jeziku. Če se sodišče nahaja na območju, kjer je v uradni rabi tudi jezik italijanske ali madžarske narodne skupnosti, se v manj-šinskem jeziku vročajo le vabila. Odločbe in druga pisanja se vročajo v manjšinskem jeziku, če se postopek vodi v 2 uradnih jezikih.

Udeleženci v postopku se lahko odpovejo pravici do vročanja v manjšinskem jeziku. Odpoved se zapiše v zapisnik.

Če zna tujec ali pripadnik narodne skupnosti slovenski jezik, se lahko odpove prevajanju in vročanju v njegovem jeziku. V zapisnik je treba zapisati, da je bil o tem poučen.

Določbe o jeziku postopka so v ZKP uvrščene med temeljna načela, čeprav sistematično spadajo drugam.

Drugo poglavje: **SUBJEKTI KAZENSKEGA POSTOPKA (PROCESNI SUBJEKTI)**

Udeleženci kazenskega postopka so:

1. *poglavitni udeleženci* – opravljajo poglavitne funkcije, postopka brez katerega izmed njih sploh ni možno opraviti:
   1. sojenje – kazensko sodišče,
   2. pregon – državni tožilec
   3. obrambo – obdolženec.
2. *pomožni udeleženci* – postopek se lahko opravi tudi brez koga izmed njih, v določenih postopkih sploh niso potrebni. To so:
   1. oškodovanec,
   2. priče – potrebne so le, če lahko izpovedo o odločilnih dejstvih,
   3. izvedenci – potrebni so le, če se kaže potreba po njihovem strokovnem znanju,
   4. tolmači – potrebni so le, če se kaže potreba po njihovem strokovnem znanju,
   5. zagovornik – ni nujen udeleženec postopka, ker formalna obramba ni vedno obvezna,
   6. pooblaščene osebe policije.

Državni tožilec in obdolženec sta stranki v kazenskem postopku (kontradiktorni postopek). Stranka v kazenskem postopku je:

* subjekt, ki nasproti drugemu subjektu zahteva sodno odločitev o spornem zahtevku,
* subjekt, glede katerega se zahteva sodna odločitev o spornem zahtevku.

*Poglavitne procesne funkcije* so:

1. *funkcija pregona ali obtožbe* – zajema procesna dejanja k.p., s katerimi se ugotovi in obsodi storilca k.d. Funkcija pregona je zaupana *upravičenemu tožilcu*, ki je lahko:
   1. *državni tožilec* za večino k.d.,
   2. *subsidiarni* ali nadomestni *tožilec*, če se kot upravičeni tožilec pod določenimi pogoji (državni tožilec odstopi od obtožbe,...) pojavi oškodovanec,
   3. *zasebni tožilec* za lažja k.d.
2. *funkcija obrambe* – zajema procesna dejanja, namenjena:
   * + ugotavljanju dejstev v korist obdolženca,
     + uporabi pravnih določb, ki so za obdolženca najbolj ugodne,

da bi se za obdolženca izposlovala najbolj ugodna sodna odločba.

1. *funkcija sojenja* – zajema procesna dejanja, ki jih opravljajo sodni organi, da bi razjasnili in ugotovili dejansko stanje v konkretnem primeru ter z odločbo uveljavili pravila materialnega (redkeje procesnega) kazenskega prava.

Procesna dejanja, ki jih opravlja sodišče, so:

* 1. *ugotavljanje dejanskega stanja* – sodišče se prepriča o (ne)obstoju dejstev, po-membnih za uporabo kazenskega prava;
  2. procesno prisiljevanje – uveljavlja sodišče za zagotovitev navzočnosti obdolženca, prič in izvedencev v kazenskem postopku;
  3. izdajanje odločb – od začetka do konca kazenskega postopka izdaja sodišče odloč-be, s katerimi ureja različne procesne odnose;
  4. vodenje postopka – je namenjeno zagotovitvi discipline in reda v kazenskem postopku, da bi lahko nemoteno potekal. \*Formalno vodenje-red. \*Materialno procesno vodenje- skrb za to, da se zadeva čimbolje razišče).

I. KAZENSKO SODIŠČE

V kazenskem postopku so udeležena sodišča splošne pristojnosti = redna sodišča. To so:

* okrajna in okrožna sodišča,
* višja sodišča,
* Vrhovno sodišče Republike Slovenije.

Kazensko sodišče storilcem k.d. izreka kazenske sankcije. Po ZKP ima *dvojno funkcijo*:

1. na zahtevo upravičenega tožilca *izvede preiskavo* – *preiskovalni sodnik*,
2. po sprejemu obtožbe upravičenega tožilca *odloča o utemeljenosti obtožbe* in *sodi obdolže-nemu storilcu*.

Ker se funkciji izključujeta, preiskovalni sodnik ne more biti član razpravnega senata, RAZEN v skrajšanem postopku za lažja k.d. (posamezna preiskovalna dejanja).

1. **Sestava**

ZKP za kazenska sodišča sprejema *načelo zbornosti*. Izjemoma sodi v skrajšanem postopku sodnik posameznikm, zaradi pospešitve postopka.

Do pravnomočnosti sodbe sodijo sodišča na I., II. ali III. stopnji. Po pravnomočnosti sodbe sodijo le, če je vloženo izredno pravno sredstvo.

Sojenje na I. stopnji (okrajna in okrožna sodišča):

Na okrajnih sodiščih sodi sodnik posameznik. Okrajna sodišča so stvarno pristojna za odloča-nje o k.d., za katera je kot glavna kazen predpisana denarna kazen ali kazen zapora do 3 let. Tu obstaja izjema – okrajna sodišča NISO pristojna za odločanje o k.d. zoper čast in dobro ime, ki so bila storjena s tiskom, po radiu ali televiziji.

Na okrožnih sodiščih sodi:

* sodni senat z 1 sodnikom in 2 sodnikoma porotnikoma, če gre za:
  + k.d. s predpisano glavno kaznijo od 3 do 15 let zapora,
  + k.d. zoper čast in dobro ime, storjena s tiskom, po radiu ali televiziji (za ta k.d. je v KZ predpisana kazen, nižja od 3 let zapora).
* sodni senat z 2 sodnikoma (eden od njiju je preds. senata) in 3 sodniki porotniki, če gre za k.d. s predpisano glavno kaznijo nad 15 let zapora.

Procesna dejanja v preiskavi opravlja *preiskovalni sodnik*. Preiskovalni sodnik ne sodi, ampak preiskuje. V skrajšanem postopku za lažja k.d. je lahko član razpravnega senata.

*Predsednik sodišča* ne sodi, temveč opravlja druga procesna dejanja:

* odloča o izločitvi sodnika,
* odloča o postavitvi zagovornika po uradni dolžnosti,
* odloča o pritožbah zaradi zavlačevanja postopka,
* opravlja nadzorstvo nad priporniki,...

*Predsednik senata* ne sodi, temveč opravlja druga procesna dejanja:

* odloča o izločitvi zapisnikarja in izvedencev,
* odloča o postavitvi zagovornika revnim,
* odloča o vrnitvi v prejšnje stanje,
* odloča o razrešitvi postavljenega zagovornika,
* zahteva preizkus obtožnice,
* pripravlja glavno obravnavo,...

O procesnih vprašanjih, ki se ne pojavijo na glavni obravnavi, odloča na I. stopnji *zunaj-obravnavni senat*. Sestavljen je iz 3 sodnikov. Zunajobravnavni senat:

* odloči, če se preiskovalni sodnik ne strinja s predlogi strank,
* odloča o ugovoru zoper obtožnico,
* odloča o priporu,
* odloča o zahtevi za obnovo postopka.

Na II. stopnji (višje sodišče) sodi senat 3 stalnih sodnikov.

Na III. stopnji (Vrhovno sodišče) sodi senat 5 stalnih sodnikov, razen če gre za:

* odločanje o zahtevi za izredno omilitev kazni – Vrhovno sodišče odloča v senatu 3 sodnikov,
* odločanje o zahtevi za varstvo zakonitosti zoper odločbo Vrhovnega sodišča – Vrhovno sodišče ponovno odloča v senatu 7 sodnikov.

2. **Udeležba nepoklicnih sodnikov**

je sodelovanje državljanov pri sojenju. Obstajata 2 sistema:

1. *porotni sistem* – na razpravi imamo 2 sodni telesi: (\*Rousseou: družbena pogodba-sodijo lahko le enaki).

* *porota*, sestavljena iz določenega št. državljanov,
* *sodniški kolegij* ali sodni senat, sestavljen iz poklicnih sodnikov.

Obstajajo 3 glavni porotni sistemi:

* 1. *čisti ali angleški* porotni sistem – porota samostojno odloča o krivdi obdolženca, sodni senat vodi postopek in v primeru obdolženčeve krivde samostojno odloča o kazenski sankciji.
  2. *belgijsko–avstrijski sistem* – porota samostojno odloča o krivdi obdolženca, sodni senat skupaj s poroto v primeru obdolženčeve krivde odloča o sankciji.
  3. *srbski sistem* – sodni senat in porota odločata skupaj o krivdi obdolženca, sodni senat v primeru obdolženčeve krivde samostojno odloča o kazenski sankciji.

1. *prisedniški sistem* – na razpravi je le eno sodno telo, ki je sestavljeno iz:

* določenega števila stalnih poklicnih sodnikov,
* določenega, praviloma večjega števila državljanov.

Vsi člani senata enakopravno odločajo o vprašanjih (pravnih in dejanskih), o katerih se mora v k.p. izdati odločba (krivdorek in kazen).

Slovenska sodišča so prisedniška sodišča, čeprav ZKP državljane, ki sodelujejo pri sojenju, neustrezno imenuje sodniki porotniki. Izbira prisednikov: Na predlog jih izbere višje sodišče za sodišča pod njegovo pristojnostjo-spisek.

3. **Pristojnost sodišč (II. poglavje ZKP)**

Pristojnost je pravica in dolžnost sodišča, da opravlja procesna dejanja in odloča v kazenskih zadevah. Določbe o pristojnosti v k.p. so kogentne (prisilne) narave. Prorogacija (sporazum strank, da bo za sojenje v določeni zadevi pristojno drugo sodišče namesto sodišča, ki je pri-stojno po zakonu) v k.p. ni dovoljena.

Vrste pristojnosti so:

1. *stvarna pristojnost* = pravica in dolžnost sodišča presojati določeno kazensko zadevo glede na težo oz. vrsto k.d. Po stvarni pristojnosti se določa sodišče I. stopnje, ki izpelje glavno obravnavo. Stvarna pristojnost je pomembnejša od krajevne. Teža k.d. se presoja glede na predpisano kazen zanj. Stvarna pristojnost na I. stopnji je razdeljena na:
   1. okrajna sodišča – pristojna so za k.d., za katera je kot glavna kazen predpisana denarna kazen ali kazen zapora do 3 let, RAZEN za k.d. zoper čast in dobro ime, storjena s tiskom, po radiu in televiziji (tu je treba opozoriti, da se po KZ takšna k.d. lahko storijo tudi z drugimi sredstvi javnega obveščanja, medtem ko ZKP ne omenja drugih sredstev javnega obveščanja).
   2. okrožna sodišča – pristojna so za k.d., za katera je kot glavna kazen predpisana kazen zapora nad 3 leta, in k.d. zoper čast in dobro ime, storjena s tiskom, po radiu in televi-ziji.
2. *funkcionalna pristojnost* = pravica in dolžnost enega sodišča, organa sodišča ali oddelka sodišča, da opravi določen del postopka glede istega k.d., medtem ko drugi del postopka opravi drugo sodišče, drug organ ali drug oddelek sodišča (npr. preiskovalni sodnik, zunaj-obravnavni senat).

Stvarno in funkcionalno pristojnost določa Zakon o organizaciji sodišč.

1. *krajevna pristojnost* = pravica in dolžnost stvarno pristojnega sodišča, da odloča o kon-kretni kazenski zadevi glede na njeno navezavo na sodno območje. Obstaja:
   1. *redna krajevna pristojnost*:

* ***forum delicti commissi*** – krajevno pristojno je sodišče, na območju katerega je bilo k.d. storjeno ali poskušeno;
* ***forum praeventionis*** – če je bilo k.d. dokončano ali poskušeno na različnih območjih, je pristojno sodišče, ki je prvo začelo postopek; (kjer se je najprej zahtevala uvedba postopka).
* ***forum domicilii*** – če kraj storitve k.d. ni znan ali je zunaj ozemlja Republike Slovenije, je pristojno sodišče, na območju katerega ima obdolženec stalno ali za-časno prebivališče;
* ***forum deprehensionis*** – če ni znan kraj storitve k.d. ali je zunaj ozemlja Republike Slovenije ter obtoženec nima niti stalnega ali začasnega prebivališča (ali pa je zunaj RS), je pristojno sodišče, na območju katerega je bil obdolženec prijet ali se je sam naznanil.

\*Pri mladoletnikih je temeljna nav. okoliščina BIVALIŠČE.

* 1. *izredna krajevna pristojnost*:
* *pristojnost po medsebojni zvezi* (***forum conexitatis***) – je podana, kadar:
  + je ena oseba obdolžena več k.d. (*subjektivna zveza*) – redno krajevno pristoj-nost ima sodišče, ki je prvo začelo postopek; ( če so različno težka k.d., dobi zadevo višje sodišče.)
  + je več oseb udeleženih pri storitvi enega k.d. (*objektivna zveza*) – redno krajev-no pristojnost ima sodišče, ki je prvo začelo postopek zoper enega izmed udele-žencev; (odloča sodišče, ki je pristojno za glavnega storilca).
  + je več oseb sodelovalo pri izvršitvi več k.d. (*mešana zveza*) – redno krajevno pristojnost ima sodišče, ki je prvo začelo postopek zoper enega izmed udeležen-cev pod pogojem, da je med storjenimi k.d. podana medsebojna povezava in isti dokazi.

Sodišče, pristojno za storilca, je pristojno tudi za morebitne udeležence, prikrivalce in ljudi, ki niso naznanili k.d.

Združevanju postopkov po pravilih o zveznosti se sodišča in tožilstva izogibajo.

Zadeve iz stvarne pristojnosti pred okrajnim in okrožnim sodiščem je možno zdru-ževati le pred okrožnim sodiščem.

* *odrejena pristojnost* (***forum ordinatum***) – če po ZKP ni možno ugotoviti krajevno pristojnega sodišča, določi Vrhovno sodišče za krajevno pristojno stvarno pristojno sodišče, pred katerim naj se izvede postopek.
* *delegirana ali prenesena pristojnost* (***forum delegationis***):
  + *obvezna ali obligatorna delegacija* – če znano krajevno pristojno sodišče iz pravnih razlogov (npr. izločitev vseh sodnikov) ali stvarnih razlogov (npr. po-plava) ne more voditi postopka, določi neposredno višje sodišče za postopek drugo stvarno pristojno sodišče na svojem območju;
  + *fakultativna delegacija* – se izvede zaradi procesne smotrnosti. Neposredno višje sodišče določi za postopek drugo stvarno pristojno sodišče na svojem območju, če se tako postopek izvede lažje ali ima za to tehtne razloge (npr. storilec je povzročil prometno nesrečo v Prekmurju, on in priče pa živijo v Kopru). V majhni državi, kot je Slovenija, si je fakultativno delegacijo skoraj nemogoče predstavljati.

*Spor o pristojnosti* (*kompetenčni konflikt*) je situacija, ko med sodišči pride do spora, katero sodišče je pristojno za odločanje. Ko sodišče ugotovi, da ni pristojno, mora o tem sprejeti sklep, v katerem se izreče za nepristojno. Po pravnomočnosti sklepa ga mora poslati sodišču, ki je pristojno za spore glede pristojnosti. V k.p. je to neposredno višje sodišče.

Sodišče mora paziti na stvarno in krajevno pristojnost:

* na stvarno pristojnost mora paziti ves čas k.p. in tudi po pravnomočnosti sodbe v postopku za varstvo zakonitosti,
* na krajevno pristojnost je treba paziti *do pravnomočnosti obtožnice* – po preteku tega časa se sodišče ne more več izreči za krajevno nepristojno.

Pristojnosti lahko ugovarjata tudi stranki:

* v rednem postopku je ugovor možno vložiti do pravnomočnosti obtožnice,
* v skrajšanem postopku je ugovor možno vložiti do začetka glavne obravnave.

Spori glede pristojnosti so:

* pozitivni – sodišča, ki so v sporu glede pristojnosti, se imajo vsako za pristojno obravnavati konkretno kazensko zadevo (pozitivnih sporov pri nas skoraj ni),
* negativni – sodišče, ki naj bi bilo pristojno, noče sprejeti zadeve v obravnavanje, ker se smatra za nepristojno. Sklep o lastni nepristojnosti nepristojno sodišče pošlje sodišču, ki naj bi bilo pristojno. Če se slednje s tem ne strinja, sproži spor glede pristojnosti.

Dokler spor glede pristojnosti ni rešen, morata sodišči v sporu opraviti vsa procesna dejanja, ki bi jih bilo nevarno odlašati.

4. **Izločitev (III. poglavje ZKP)**

je procesni institut, s katerim je možno od sojenja v konkretni kazenski zadevi izločiti zakoni-tega sodnika, glede katerega so podane okoliščine, ki vzbujajo sum v njegovo nepristranost.

Razlogi za izločitev sodnika ali sodnika porotnika so:

1. *izključitveni razlogi* – sodnik, ki ga zadanejo izključitveni razlogi, je izključeni sodnik (***iudex inhabilis***), ker ni sposoben objektivno soditi. Sodnik je izključen že po zakonu samem. Sodnik ne sme soditi, če:
   * 1. je s k.d. oškodovan;
     2. je z obdolžencem, zagovornikom, tožilcem, oškodovancem, zakonitim zastopnikom oškodovanca ali pooblaščencem oškodovanca:

* v zakonski zvezi, (zunajzakonska skupnost)
* v sorodstvu ravne črte,
* v sorodstvu stranske črte do 4. kolena,
* v svaštvu do 2. kolena.
  + 1. je z obdolžencem, zagovornikom, tožilcem ali oškodovancem v razmerju skrbnika, varovanca, posvojitelja, posvojenca, rejnika ali rejenca;
    2. je v isti zadevi (*sodelovanje v predhodnih fazah iste zadeve*): \*(sistemski razlog za izključitev)
* opravljal preiskovalna dejanja, ali
* sodeloval pri odločanju o ugovoru zoper obtožnico, ali
* sodeloval pri odločanju o zahtevi predsednika senata, da se preizkusi obtožnica, ali
* kot sodnik za mladoletnike vodil pripravljalni postopek, (pa je podan predlog za kaznovanje)
* sodeloval v postopku kot tožilec, zagovornik, zakoniti zastopnik, pooblaščenec oškodovanca, pooblaščenec tožilca,
* bil zaslišan kot priča ali izvedenec;

4.a) če se je v postopku pri odločanju o katerem koli vprašanju seznanil z dokazom, ki se mora po določbah tega zakona izločiti iz spisov (83. člen), ne more v isti zadevi odločati o obtožbi oz. pritožbi ali izrednem pravnem sredstvu zoper odločbo, s katero je bilo odločeno o obtožbi, razen če vsebina dokaza očitno ni takšna, da bi lahko vplivala na njegovo odločitev.

* + 1. je v isti zadevi sodeloval pri izdaji odločbe nižjega sodišča ali je pri istem sodišču sodeloval pri izdaji odločbe, ki se izpodbija s pritožbo ali z zahtevo za varstvo zakonitosti.

1. *odklonitveni razlogi* – sodnik, ki ga zadanejo odklonitveni razlogi, je *sumljivi ali prizadeti sodnik* (***iudex suspectus***). Sodnik ne sme soditi, če:
2. so podane okoliščine, ki zbujajo dvom o njegovi nepristranosti (s tem se izpodbija ta domneva-to morajo dokazati).

Sodnik ali sodnik porotnik mora, ko zve za izključitveni razlog (1-4, ali 5), takoj prenehati z vsakim delom in to sporočiti predsedniku sodišča. Predsednik sodišča odredi dodelitev zadeve po sodnem redu drugemu sodniku.

Če sodnik ali sodnik porotnik meni, da je podan odklonitveni razlog (4.a, 6), mora takoj prenehati z delom in to sporočiti predsedniku sodišča. Kot odklonitveni razlog pride v poštev vsaka okoli-ščina, ki pri razumnem človeku vzbuja sum o nepristranosti (osebno prijateljstvo, znanstvo, sovraštvo, daljno sorodstvo, socialna odvisnost,...). Predsednik sodišča odloči o zamenjavi sodnika brez sklepa. \*Sam se mora izločiti- lahko ga na to opozorijo stranke.

Zahtevo za izločitev sodnika I. stopnje (okrajnega ali okrožnega sodišča) lahko vložita obe stranki do določenega trenutka v postopku:

* če so podani *izključitveni razlogi* in jih sodnik, ki bi moral biti izključen, ni sporočil predsedniku sodišča, lahko stranki zahtevata izločitev sodnika do KONCA glavne obrav-nave; \*TAKOJ, ko izvesta za razlog izločitve, vendar najkasneje do konca GO. Med GO smeta stranki zahtevati izločitev sodnika/sodnika porotnika zarad 4.a in 6, samo če je razlog izločitve nastal po začetku GO; če je bil podan že prej, pa le, če stranki ni bil/ni mogel biti znan.
* če so podani *odklonitveni razlogi (4.a, 6)*, lahko stranki zahtevata izločitev sodnika le do ZAČETKA glavne obravnave (novela ZKP iz 1998 je ta trenutek prestavila nazaj, s čimer so se povečale možnosti za zlorabe). \*lahko do konca GO, če je razlog šele nastal/ni vedel prej.

Zahteva za izločitev se mora nanašati na poimensko določenega sodnika ali sodnika porotnika. Ni možno zahtevati izločitve celotnega sodišča. Stranka mora v zahtevi navesti okoliščine, zaradi katerih naj bi bil podan zakonski razlog za izločitev. O izločitvi na zahtevo odloči predsednik sodišča s *sklepom o izločitvi*. Preden izda predsednik sodišča sklep o izločitvi, mora dobiti izjavo sodnika, za katerega se zahteva izločitev.

Možnosti pritožbe na sklep o izločitvi:

* zoper sklep, s katerim se *dovoli izločitev*, NI pritožbe;
* zoper sklep, s katerim se *zavrne zahteva za izločitev*, je *dovoljena pritožba*. Če je bil sklep o zavrnitvi zahteve za izločitev izdan po vložitvi obtožbe, je pritožba možna le v pritožbi zoper sodbo.

Ko sodnik/ s. porotnik zve, da je zahtevana njegova izločitev, mora takoj prenehati z vsakim nadaljnjim delom v zadev, razen če gre za nedovoljeno ali očitno neutemeljeno zahtevo za izločitev, ki se jo zavrže/če je treba opraviti kakšno dejanje, ki bi ga bilo nevarno odlašati. Predsednik sodišča odredi, da jih do odločitve o zahtevi za izločitev opravi drug sodnik.

Izločitev sodnika višjega sodišča lahko zahteva stranka le do začetka seje senata.

V izločitvi tiči nenehna nevarnost zlorabe za zavlačevanje postopka in nedopustno vplivanje na izbiro. Zato se pri očitno neutemeljeni ali nedovoljeni zahtevi s temi nameni, zahteva deloma ali v celoti zavrže.

Rešitve glede izločitve sodnika veljajo smiselno za vse druge uradne osebe, ki v postopku opravljajo *uradno funkcijo*:

* državni tožilci in njihovi zastopniki (ni mogoče zahtevati iz 4.a, 6) – to je nekoliko čudna rešitev, kajti v pravih adversar-nih postopkih ni dopustno izločiti predstavnika obtožbe, ker gre za stranko v postopku in si nasprotnika ni možno izbirati,
* zapisnikarji,
* tolmači,
* izvedenci in strokovnjaki, (če ni kaj drugega določeno- 251. člen)
* pooblaščene osebe policije, če opravljajo preiskovalna dejanja na podlagi ZKP.

II. DRŽAVNI TOŽILEC \*Pri nas nimamo stranskega tožilca

Tožilec je procesni subjekt, ki v k.p. opravlja funkcijo pregona. K.p. se lahko začne le na zahtevo tožilca.

V našem k.p. lahko nastopajo 3 različni tožilci:

1. državni tožilec,
2. zasebni tožilec,
3. oškodovanec kot tožilec.

ZKP za vse 3 vrste tožilcev uporablja izraz *upravičeni tožilec*.

Državni tožilec je upravičeni tožilec pri vseh k.d., katerih storilci se preganjajo po uradni dolžnosti (v naši zakonodaji jih je zelo veliko). Če državni tožilec spozna, da ni razlogov za uvedbo ali nadaljevanje k.p., lahko stopi na njegovo mesto oškodovanec kot tožilec.

Na zasebno tožbo se preganja manjše št. lažjih k.d.

Sistemi kazenskega pregona ali obtožbeni sistemi so:

1. *sistem javne obtožbe* – nosilec javne obtožbe je državno določeni organ, večinoma je to državni tožilec, ki opravlja kazenski pregon v javnem interesu;
2. *sistem zasebne obtožbe* – nosilec zasebne obtožbe je oškodovanec kot zasebni tožilec, ki opravlja kazenski pregon v zasebnem interesu;
3. *sistem subsidiarne ali nadomestne obtožbe* – nosilec nadomestne obtožbe je oškodovanec kot tožilec, če državni tožilec ne začne ali ne nadaljuje k.p.
4. *sistem popularne obtožbe* (Pri nas ni splošne prijavne dolžnosti. Samo za najhujša k.d. je dolžnost, sicer je pravica. Če je nekdo, ki izvaja javno funkcijo izvedel za k.d. med opravljanjem javne funkcije, MORA prijaviti vsako k.d.; lex imperfecta-samo, če ljudje ne prijavijo hujšega k.d. je to kaznivo)– poznajo ga le v nekaterih državah, pri nas ga nimamo. Vsak državljan ima kot del državne oblasti pravico obtožiti storilca k.d., ne glede na to, ali je s k.d. oškodovan ali ne. (družbena legitimacija)

Pri opravljanju svoje naloge je državni tožilec vezan na *načelo legalitete* = državni tožilec je dolžan začeti in vzdrževati kazenski pregon, če je podan utemeljen sum, da je bilo storjeno k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti. Državni tožilec nima pravice presojati smiselnosti uvedbe kazenskega postopka. Če so podani zakoniti pogoji za kazenski pregon, ga mora začeti, četudi se mu zdi nesmiselen. Obstoj dokazov tožilec ocenjuje po svoji presoji. Če so podani zadostni dokazi, mora sprožiti kazenski pregon. \*Ovadba ni procesna predpostavka za pregon.

*Pristojnosti* državnega tožilca glede k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti:

1. ukrene vse potrebno pri odkrivanju k.d. in izsleditvi storilcev – usmerja predkazenski postopek; (policija mu je funkcionalno podrejena, ne pa neposredno)
2. zahteva preiskavo;
3. vloži in zastopa obtožnico (obtožni predlog) pred pristojnim sodiščem;
4. vlaga:
   * 1. pritožbe zoper nepravnomočne sodne odločbe,
     2. izredna pravna sredstva zoper pravnomočne sodne odločbe.

Državni tožilec ima dvojno vlogo:

* 1. je *stranka* v postopku – nima nobenih pravic do obdolženca kot nasprotne stranke v postopku in nima nobenih pravic do drugih udeležencev v postopku. Njegove pravice so omejene na predloge sodišču, da sprejme zoper obdolženca, priče ali izvedence do-ločene ukrepe (pripor, zaslišanje,...). Ima enake pravice kot obdolženec, razen tistih, ki jih ima kot državni organ.
  2. je *državni organ* – zavzema se za pravilno in zakonito odločbo ter za zakonit postopek ne glede na to, ali je to v korist ali škodo obdolženca. Pravno sredstvo lahko vloži celo v obdolženčevo korist. Od drugih državnih organov lahko zahteva, da mu dostavijo na vpogled spise in pošljejo obvestila, ki jih potrebuje pri svojem delu. Zaradi narave državnega organa je možna izločitev državnega tožilca.

Okrožni, višji in vrhovni tožilci so pristojni za postopek pred ustreznimi sodišči.

Krajevna pristojnost državnega tožilstva se določa po krajevni pristojnosti sodišča.

O sporih glede pristojnosti med državnimi tožilci odloča neposredno višji tožilec.

Ne veže ga nikakršni rok za pregon- le zastaralni.

III. OŠKODOVANEC IN ZASEBNI TOŽILEC

1. **Zasebna tožba**

1. *Pojem*:

Pri k.d., za katera se storilci preganjajo na zasebno tožbo, je upravičeni tožilec zasebni tožilec. Gre za lažja k.d. (k.d. do 5 let-ne vsa!) z izjemo § 230 KZ, ki ureja pregon za k.d. zoper premoženje, kadar je storilec v bližnjem razmerju z oškodovancem – ob pogojih iz tega člena teče pregon na zasebno tožbo tudi, ko gre za razmeroma huda k.d., celo takšna z zagroženo kaznijo do 8 let zapora.

Zasebni tožilec se za pregon odloča samostojno po načelo opurtunitete.

Pravni položaj zasebnega tožilca je enak položaju državnega tožilca z izjemo, da nima pravic, ki jih ima državni tožilec kot državni organ.

1. *Vložitev zasebne tožbe*:

Zasebni tožilec je glede začetka pregona vezan na *prekluzivni rok* – kazenski pregon mora začeti v 3 mesecih od dneva, ko je zvedel za k.d. IN storilca. Rok začne teče šele v trenutku, ko sta upravičencu znani obe dejstvi. Zasebna tožba ne more biti nikoli vložena zoper neznanega storilca.

V primeru razžalitve ima obdolženec, ki je tožen za razžalitev, a mu jo je tožnik vrnil, pravico do *nasprotne* tožbe do KONCA glavne obravnave (izjemna prekoračitev prekluziv-nega roka).

Glede na vrsto postopka, v katerem se obravnava storjeno k.d., je zasebna tožba:

* obtožni predlog v skrajšanem (sumarnem) postopku,
* zahteva za preiskavo ali predlog za neposredno obtožnico (v postopku pred okrožnim sodiščem)

Zasebno tožbo je možno umakniti do KONCA glavne obravnave. Po njenem umiku zasebne tožbe ni več možno vložiti.

Zakon postavlja fikcijo (*procesna presumpcija*), da je bila zasebna tožba umaknjena, če pravilno povabljeni zasebni tožilec ne pride na glavno obravnavo ali mu ni bilo možno vročiti vabila na obravnavo, ker sodišču ni sporočil spremembe naslova. Če zasebni tožilec iz opravičenega razloga ni mogel priti na glavno obravnavo, mu *predsednik senata* dovoli *vrnitev v prejšnje stanje* (zoper sklep s katerim se dovoli vrnitev v p. stanje, ni pritožbe). Prošnjo za vrnitev v prejšnje stanje mora zasebni tožilec vložiti v 8 dneh po prenehanju ovire, zaradi katere ni mogel priti na glavno obravnavo. Če traja ovira več kot 3 mesece, zasebni tožilec ne more zahtevati vrnitve v prejšnje stanje.

1. *Pravice zasebnega tožilca*:

K.p., ki teče na zasebno tožbo, je popolnoma v rokah zasebnega tožilca. Sam mora zbrati (nima na voljo policije) potrebne podatke in dokaze za vložitev zasebne tožbe. Zasebni tožilec ima pravico:

* + 1. opozoriti na vsa dejstva in predlagati dokaze, ki so pomembni, da se:
* ugotovi k.d.,
* izsledi storilec k.d.,
* ugotovi premoženjskopravni zahtevek.
  + 1. pregledovati spise in si ogledovati dokazne predmete,
    2. na glavni obravnavi:
* predlagati dokaze,
* postavljati obtožencu, pričam in izvedencem vprašanja,
* dajati pripombe in pojasnila glede njihovih izpovedb.

1. *Nastopanje drugih oseb kot zasebnih tožilcev namesto oškodovanca*:

Zasebni tožilec je ponavadi oškodovanec. Za mlajše mladoletnike (14–16 let) in poslovno nesposobne osebe vloži tožbo njihov zakoniti zastopnik. Mladoletnik, ki je dopolnil 16 let, lahko sam vloži zasebno tožbo. Zasebnega tožilca lahko zastopa pooblaščenec.

Če oškodovanec umre med potekom roka za zasebno tožbo ali med postopkom, lahko njegovi bližnji sorodniki v 3 mesecih po njegovi smrti vložijo zasebno tožbo ali nadaljujejo začeti postopek. Med bližnje sorodnike spadajo zakonec, starši, otroci, posvojenci, posvo-jitelji, bratje in sestre.

2. **Predlog za kazenski pregon**

se navezuje na k.d., za katera je v materialni kazenski zakonodaji določeno, da se pregon začne na predlog (*predlagalni delikti*). Upravičeni tožilec je državni tožilec. Gre za k.d., ki se preganjajo po uradni dolžnosti. Predlog za kazenski pregon je posebna procesna predpostavka za začetek uradnega pregona. Predlog je procesni institut, ki omogoča oškodovancu, da natančneje opredeli svoj položaj in interese v k.p.

Upravičenec mora podati predlog v roku 3 mesecev od dneva, ko je zvedel za k.d. in storilca. Predlog je treba podati državnemu tožilstvu ali policiji. Kot predlog šteje tudi:

* če oškodovanec sam poda kazensko ovadbo,
* če oškodovanec poda predlog za uveljavitev premoženjskopravnega zahtevka v postopku.

Če je oškodovanec pravna oseba, mora ovadbo podati njen pooblaščeni predstavnik.

Če se med postopkom ugotovi, da gre za k.d., ki se preganja na zasebno tožbo, se šteje podani predlog za pravočasno vloženo zasebno tožbo. To je za oškodovanca zelo ugodna rešitev.

Če oškodovanec umre med potekom roka za vložitev predloga ali med postopkom, lahko njegovi bližnji sorodniki v 3 mesecih po njegovi smrti podajo predlog ali nadaljujejo začeti postopek.

Oškodovanec lahko umakne predlog do KONCA glavne obravnave. Če to stori, sodišče posto-pek ustavi ali izda zavrnilno sodbo. Oškodovanec ne more ponovno podati predloga.

Ker je med predlagalnimi delikti nekaj pogostih k.d., se zastavlja vprašanje, kako naj ukrepa policija, ko zazna takšno k.d., vendar še nima predloga za pregon. Policija sme brez predloga opraviti le dejanja, ki ne trpijo odlašanja. Če državni tožilec dobi informacijo o predlagalnem deliktu, lahko pozove upravičenca, naj se izjasni, ali podaja predlog ali ne. Če državni tožilec od 3. osebe prejme ovadbo zaradi predlagalnega delikta, ovadbe ne more zavreči pred pote-kom roka za podajo predloga.

Predlog za kazenski pregon v kriminalitetni politki deluje kot selekcijski mehanizem.

3. **Subsidiarni pregon**

1. *Pojem subsidiarnega pregona*:

Do subsidiarne obtožbe pride, če se državni tožilec v začetni fazi k.p. odloči, da ne bo sprožil kazenskega pregona, ali če državni tožilec med k.p. sklene, da pregona ne bo nadaljeval. V tem primeru pridobi oškodovanec pravico, da vstopi na mesto državnega tožilca (lahko uporabi isto obtožnico kot jo je že d.t.) v svojstvu oškodovanca kot tožilca. Zoper odločitev državnega tožilca ni pravnega sredstva, zato je subsidiarna obtožba korektiv zoper njegove morebitne napačne odločitve. Oškodovanec kot tožilec opravlja funkcijo obtožbe v javnem interesu, čeprav ga pogosto vodijo osebni motivi. (legitimacijo ima, ker je žrtev).

Ko državni tožilec sklene, da ne bo sprožil pregona, mora o tem obvestiti oškodovanca (v 8 dneh-obvestilo) in ga poučiti, kaj lahko stori, da bo pregon začel sam. Če se državni tožilec odloči, da ne bo nadaljeval postopka, oškodovanca obvesti in pouči sodišče.

Oškodovanec je fizična ali pravna oseba, ki ji je k.d. prekršilo ali ogrozilo določeno osebno ali premoženjsko dobrino. Ali ima nekdo lastnost oškodovanca, presoja sodišče.

Če je oškodovanec pravna oseba, ki želi začeti ali nadaljevati k.p. kot subsidiarni tožilec, to stori prek svojega zastopnika. Republiko Slovenijo zastopa državni pravobranilec.

1. *Roki za subsidiarni pregon*:

Oškodovanec mora začeti ali nadaljevati kazenski pregon v 8 dneh po prejemu obvestila.

Če je državni tožilec umaknil obtožbo na glavni obravnavi, mora takoj izjaviti, ali namerava nadaljevati pregon ali ne. Če oškodovanec na glavni obravnavi ni navzoč kljub pravilnemu povabilu (mu ni bilo mogoče vročiti vabila), se šteje, da ne namerava nadaljevati pregona, razen če dokaže, da ni bil pravilno povabljen ali da na glavno obravnavo ni mogel priti iz upravičenega vzroka – v tem primeru mu predsednik senata dovoli vrnitev v prejšnje stanje. \*Če v 8 dneh po prejemu sodbe prosi za vrnitev v prejšnje stanje + v tej prošnji izjavi, da nadaljuje pregon.

1. *Pravice subsidiarnega tožilca*:

Oškodovanec kot tožilec ima v postopku enake pravice kot državni tožilec, razen pravic, ki jih ima državni tožilec kot državni organ.

Če je oškodovanec kot tožilec mlajši mladoletnik ali poslovno nesposobna oseba, ga v postopku zastopa njegov zakoniti zastopnik. Oškodovanec ima lahko v postopku poobla-ščenca.

Pomoč pooblaščenca, ki ga oškodovancu na njegovo zahtevo postavi sodišče, je vezana na stroge pogoje:

* če gre za k.d. s predpisano zaporno kaznijo nad 3 leta,

IN

* če sodišče oceni, da je to koristno za postopek,

IN

* če oškodovanec zaradi svojih materialnih razmer ne more sam plačati stroškov za-stopanja.

Novela ZKP iz 1998 je glede plačila stroškov postopka oškodovanca kot tožilca izenačila z zasebnim tožilcem, kar ni v skladu s funkcijo, ki naj bi jo oškodovanec kot tožilec opravljal v k.p.

1. *Prevzem pregona s strani državnega tožilca*:

Državni tožilec lahko do konca glavne obravnave ponovno prevzame pregon in zastopanje obtožbe od subsidiarnega tožilca. V tem primeru oškodovanec preneha biti tožilec in ponovno zavzame položaj oškodovanca, ki ga je imel prej.

Varstvo oškodovančevega interesa je zagotovljeno s tem, da se lahko, če je državni tožilec od njega prevzel pregon, pritoži zoper sodbo iz vseh razlogov, zaradi katerih se sodba lahko izpodbija.

\*ORGANIZACIJSKA NAČELA- veljajo samo za tožilstvo (znotraj): 1.) MONOKRATSKO (ena os. (tožilec) je nosilec funkcije, vsi ostali so njegovi namestniki). 2.) HIERARHIČNO (piramida)

3.) CENTRALIZIRANO- višji tožilec ima vedno posebne pravice nasproti drugim: -pravica do EVOKACIJE (višji tožilec sme vselej pritegniti k sebi zadevo nižjega in jo sam rešiti) -pravica do DELEGACIJE (višji tožilec sme vzeti zadevo A in jo dati B) –NAVODILA za DELO (politika kaz. pregona v državi je enotna).

Obvezna navodila so v tožilstvu pogosta. Mogoče je nižjemu tožilcu ukazati NAJ PREGANJA; ne sme mu reči, naj ne preganja (prepovedna navodila- že sojenje).

IV. OBDOLŽENEC

1. **Pojem obdolženca**

*Obdolženec* je splošni izraz za osebo, zoper katero teče formalni kazenski postopek.

Oseba, zoper katero teče kazenski postopek, se imenuje *osumljenec*.

Po ZKP je obdolženec oseba:

* zoper katero teče preiskava,
* zoper katero je vložena obtožnica, obtožni predlog ali zasebna tožba.

*Obtoženec* je oseba, zoper katero teče formalni kazenski postopek po tem, ko postane vložena obtožnica pravnomočna.

*Obsojenec* je oseba, za katero je s pravnomočno sodbo ugotovljeno, da je kazensko odgovorna za določeno k.d. V postopku izrednih pravnih sredstev vedno uporabljamo izraz obsojenec.

Pogoji za obdolženca:

1. obdolženec je lahko le *fizična oseba* (ne more biti pravna oseba),
2. obdolženec ne sme biti izvzet iz jurisdikcije slovenskih procesnih organov (npr. diplomat-ska imuniteta),
3. obdolženec mora biti *procesno sposoben* – procesno sposobne NISO:
   1. osebe, mlajše od 14 let,
   2. osebe, ki po storitvi k.d. trajno duševno zbolijo – proti njim se postopek ne more začeti. Če se med k.p. ugotovi, da je obdolženec po storjenem k.d. trajno duševno zbolel, se k.p. s sklepom ustavi.

Zoper osebe, ki so k.d. storile v neprištevnem stanju, se izvede poseben postopek za uporabo varnostnih ukrepov.

2. **Procesni položaj in pravice obdolženca**

1. *Obtoženec kot subjekt kazenskega postopka* – obdolženec je procesni subjekt, ker ima določene procesne pravice, s katerimi v postopku brani svoje interese.
   1. *pravica do obrambe* – obdolženec ima pravico, da:

* je pred izdajo sodbe zaslišan,
* navede svojo obrambo,
* zve, za katero k.d. je obtožen,
* navede dokaze in dejstva, ki so v korist njegovi obrambi.

Procesni organ mora obdolžencu pred zaslišanjem sporočiti, da se ni dolžan zagovarjati in da ni dolžan odgovarjati na vprašanja. Če poda obdolženec lažno izpovedbo, ne stori k.d. Pri zasliševanju mora procesni organ upoštevati obdolženčevo osebno dostojan-stvo – uporaba prisilnih sredstev, preslepitev in zdravniških posegov za pridobitev priznanja je strogo prepovedana.

* 1. *pravica do zagovornika* – obdolženec mora biti o pravici do zagovornika poučen na prvem zaslišanju. Zagovornik je lahko navzoč pri vsakem zaslišanju. Če obdolženca procesni organ ni poučil o pravici do zagovornika, se sodna odločba ne more opreti na obdolženčevo izpovedbo. V določenih primerih obdolženec mora imeti zagovornika (*obvezna formalna obramba* – glej točko V.).
  2. *pravica do sojenja v navzočnosti* – je ustavno zagotovljena. ZKP predvideva sojenje v odsotnosti le v izjemnih primerih.
  3. *pravica do varstva osebnosti* (t.i. "skesanci") – če je obdolženec v k.p. zaradi k.d. hu-dodelskega združevanja in mu je treba kazen odpustiti, ker je naznanil hudodelsko družbo in preprečil izvršitev k.d., je treba njemu in njegovim bližnjim sorodnikom zagotoviti največjo možno osebno varnost (v Sloveniji je to zaradi majhnosti države izredno težko). Med bližnje sorodnike štejejo sorodniki, ki so oproščeni pričevanja.

*\** TELO je zavarovano, a le kot posrednik do psihe (priznanja)- zato je pravzaprav zavarovana psiha (volja po izpovedovanju). Telo je v KP zavarovano samo pred zadajanjem bolečin. Sicer je obdolženec dolžan nuditi svoje telo kot dokaz proti sebi.

PSIHA: temeljna pravica, ki jo varuje je pravica do molka: - obdolženec si lahko kadarkoli premisli in neha govoriti; - policija ne sme spraševati človeka, če je v stiski

PRIVILEGIJ zoper SAMOOBTOŽBO: deluje glede izjav (samo če privoli, se obdolženec lahko obremeni), ne pa glede telesa (takrat ta pravica ne deluje-> obdolženec je lahko vir dokazov zoper sebe.)

1. *Obdolženec kot objekt kazenskega postopka*:
   1. obdolženec kot pasivno dokazno sredstvo – takšen položaj dobi obdolženec, če se na njemu izvede telesni pregled ali zdravniški poseg proti njegovi volji (npr. odvzem krvi, prstni odtisi, bris ustne sluznice,…);
   2. obdolženec kot aktivno dokazno sredstvo – takšen položaj dobi obdolženec, če prosto-voljno poda izpovedbo (prisiljevanje k izpovedbi je k.d.);
   3. proti obdolžencu so sprejeti omejevalni procesni ukrepi (npr. prisilna privedba, pripor).
2. *Obdolženec kot stranka v postopku*:

Obdolženec ima položaj stranke v fazah k.p., ki formalno omogočajo medsebojno naspro-tovanje upravičenega tožilca in obdolženca pred sodiščem. Položaj stranke pride najbolj do veljave na glavni obravnavi in v pritožbenem postopku.

3. **Obdolženčeva obramba**

Obramba je procesna funkcija, ki obsega procesna dejanja, namenjena ugotavljanju dejstev v korist obdolženca, in uporabo pravnih določb, ki so za obdolženca najbolj ugodne, da bi se iz-poslovala za obdolženca čim bolj ugodna sodna odločba.

*Materialna obramba* je obramba, ki:

* jo opravlja obdolženec sam = *osebna obramba* – obdolženec sam lahko:
  + poda zagovor,
  + je navzoč pri procesnih dejanjih,
  + pregleduje spise,
  + predlaga dokaze,
  + ugovarja obtožbi,
  + vlaga pravna sredstva.
* jo opravljajo sodišča in drugi državni organi, ki sodelujejo v k.p. – preizkusiti in ugotoviti morajo dejstva, ki obdolženca obremenjujejo in so mu v korist (državni tožilec lahko poda pritožbo tudi v obdolženčevo korist),
* jo v pritožbenem postopku lahko opravijo njegov zakonec in bližnji sorodniki – lahko se pritožijo v obtoženčevo korist.

*Formalna obramba* je obramba, ki jo za obdolženca opravlja zagovornik ali branilec.

*Procesna obramba* je obramba, s katero se uveljavlja kršitev procesnih pravil.

*Kazenska obramba* je obramba, s katero se izpodbija vsebina kazenskega zahtevka.

*Obvezna ali obligatorna obramba* pomeni, da obdolženec mora imeti zagovornika. Vzame si ga sam ali mu ga po uradni dolžnosti postavi predsednik sodišča. Glej točko V.

*Fakultativna obramba* pomeni, da ima obdolženec lahko zagovornika ves čas k.p. Zato je treba obdolženca pred prvim zaslišanjem poučiti, da ima pravico si vzeti zagovornika in da je zagovornik lahko navzoč pri zaslišanju. O tem se ga pouči tudi v prvem pismenem vabilu na sodišče.

*Obramba siromašnih* je obramba, do katere pride, ko sicer ni pogojev za obvezno obrambo, vendar je policija osumljencu vzela prostost (pouk ob odvzemu prostosti!) in si zaradi svojih materialnih razmer ne more sam zagotoviti zagovornika. V tem primeru se osumljencu na njegovo zahtevo postavi zagovornik na stroške države, če je to v interesu pravičnosti. (4/IV ZKP)

V. ZAGOVORNIK

Pravica do strokovne formalne obrambe v k.p. je določena z ustavo.

Zagovornik je oseba, ki s svojim pravnim znanjem in izkušenostjo v k.p. pomaga obdolžencu pri njegovi obrambi. \*Nazor zakonitosti delovanja policije \*javnost

Z zagovornikom se zagotavlja "enakost orožij". Ker morata biti stranki v postopku enakoprav-ni, se z zagovornikom obdolženec izenači z državnim tožilcem, ki je pravni strokovnjak.

Zagovornika si ponavadi vzame obdolženec sam. Lahko mu ga najamejo njegovi bližnji – *zastopanje po pooblastilu*. Sodišče mora poskrbeti, da bo obdolženec imel zagovornika v vseh primerih obvezne formalne obrambe, četudi si ga sam ne vzame.

Obvezna formalna obramba je v ZKP predpisana v različnih fazah postopka:

1. ob odvzemu prostosti s strani policije – če si osumljenec zaradi svojih materialnih razmer ne more sam zagotoviti zagovornika, mu ga po uradni dolžnosti postavi na lastne stroške država, če je to v interesu pravičnosti;
2. v postopku odločanja o priporu;
3. v času pripora – obdolženec mora imeti zagovornika ves čas, ko je v priporu (to ne velja za pripor, ki traja od pravnomočnosti sodbe do nastopa kazni, ker gre za pripor zunaj k.p.);
4. pri prvem zaslišanju, če:
   1. je nem, gluh ali drugače nezmožen, da se uspešno brani;
   2. je mu bila odvzeta prostost in je bil priveden k preiskovalnemu sodniku, (prvo zaslišanje po 157.)
   3. zoper njega teče postopek za k.d. s predpisano kaznijo 30 let zapora.
5. ob vročitvi obtožnice v rednem k.p. – ob vročitvi obtožnice mora imeti obdolženec zago-vornika, če gre za k.d. s predpisano kaznijo nad 8 let zapora;
6. v fazi glavne obravnave, če se mu sodi v nenavzočnosti.
7. Ob zaslišanju, ki bo dokaz v KP

Obvezna obramba preneha, če odpadejo okoliščine, na katere se navezuje. Najdalj traja do pravnomočnosti sodbe. Izjemoma je razširjena še na postopek z izrednimi pravnimi sredstvi, če gre za obsojenca, ki se zaradi svojih osebnih lastnosti ne more braniti (nem, gluh), ali če je bil obsojen na zelo visoko zaporno kazen (30 let).

Če si v primeru obvezne formalne obrambe obdolženec ne zagotovi zagovornika, mu ga postavi predsednik sodišča po uradni dolžnosti – *postavljeni zagovornik*. Obdolženec si lahko namesto postavljenega zagovornika vedno izbere drugega zagovornika – postavljeni zagovor-nik se razreši. Postavljeni zagovornik lahko iz opravičenih razlogov sam zahteva razrešitev.

Obdolženec lahko zahteva razrešitev in postavitev drugega zagovornika, če zagovornik svoje dolžnosti ne opravlja v redu. O razrešitvi zagovornika se obvesti odvetniško zbornico.

Zagovornik se najame s *pooblastilom*.

Zagovornik po uradni dolžnosti se postavi s sklepom predsednika sodišča iz *liste zagovornikov* po uradni dolžnosti.

Obdolženec ima lahko več zagovornikov.

Isti zagovornik ne more zagovarjati več obdolžencev v isti kazenski zadevi, ker lahko pride do kolizije interesov (obdolženci drug drugega obremenjujejo), v tem primeru pa zagovornik ne more delovati v korist vseh obdolžencev.

V Sloveniji je lahko zagovornik le *odvetnik* ali *odvetniški kandidat* (samo nadomešča odvetnika-najet je odvetnik). Odvetniški kandidat ne more biti zagovornik pred Vrhovnim sodiščem.

Za nekatere osebe ZKP določa, da zaradi konflikta interesov ali nezdružljivosti funkcij ne morejo biti zagovorniki. To so:

* oškodovanec in njegovi bližnji,
* tožilec in njegovi bližnji,
* kdor je kot priča povabljen na glavno obravnavo, razen če:
  + je oproščen pričevanja in izjavi, da ne bo pričal,
  + se na zahtevo obdolženca zaslišuje o tem, kar mu je obdolženec zaupal,

Funkcija priče je nenadomestljiva in ima prednost pred funkcijo zagovornika. Če je povab-ljen kot priča in ni izpolnjen noben izmed zgornjih pogojev, mora izbrani zagovornik svojo funkcijo opustiti oz. je ne sme sprejeti.

* kdor je bil v isti zadevi sodnik ali državni tožilec.

*Pravice in dolžnosti zagovornika* pri strokovni pomoči obdolžencu – zagovornik lahko pri obrambi obdolženca stori vse v korist obdolženca, kar lahko stori tudi obdolženec sam. Zagovornikove pravice so:

1. *pregleduje spise*,
2. *ima neposredne stike z obdolžencem*, če je obdolžencu odvzeta prostost,
3. *je navzoč pri procesnih dejanjih*,
4. *vlaga pravna sredstva*.
5. *Pregledovanje spisov* – zagovornik ima pravico pregledati spise in si ogledati zbrane dokazne predmete:
   * 1. takoj po vloženi zahtevi za kazenski pregon, oziroma
     2. po tem, ko je preiskovalni sodnik pred izdajo sklepa o preiskavi opravil posamezna preiskovalna dejanja.
6. *Neposredni stiki z obdolžencem* – če je obdolženec v priporu, si zagovornik lahko z njim brez nadzorstva dopisuje in z njim brez nadzorstva govori.
7. *Navzočnost pri procesnih dejanjih*:
   * 1. zagovornik je *v preiskavi* navzoč pri:

* zaslišanju obdolženca,
* ogledu,
* hišni preiskavi,
* zaslišanju prič,
* zaslišanju izvedencev.
  + 1. zagovornik ima *na glavni obravnavi*:
* pravico odgovoriti na obtožbo,
* pravico dajati predloge,
* pravico izrekati svoja stališča,
* pravico postavljati vprašanja (pričam in izvedencem),
* pravico do končne besede,
* pravico do odgovora na končno besedo tožilca.

1. *Vlaganje pravnih sredstev* – zagovornik lahko:
   * 1. vloži ugovor zoper obtožnico brez pooblastila,
     2. vloži pritožbo zoper sodbo I. stopnje brez pooblastila,
     3. po pravnomočnosti sodbe zahteva izredno omilitev kazni,
     4. po pravnomočnosti sodbe zahteva obnovo postopka.

Nobenega pravnega sredstva ni možno vložiti zoper voljo obdolženca.

Zagovornik ne sme opravljati dejanj v obdolženčevo škodo, četudi je prepričan o njegovi krivdi.

Delovanje zagovornika ne sme biti v nasprotju z voljo obdolženca. Če je v nasprotju, lahko obdolženec:

* *prekliče pooblastilo*, če gre za fakultativno obrambo,
* *zahteva razrešitev*, če gre za postavljenega zagovornika.

Če med obdolžencem in zagovornikom prihaja do neskladij glede strategije obrambe, lahko zagovornik:

* *odpove pooblastilo*, če gre za fakultativno obrambo,
* *zahteva razrešitev* zase, če je bil postavljen.

Odvetništvo je *javna služba*, uzakonjena v javnem interesu.

Zagovornik ugotavlja materialno resnico le v delu, ki je obdolžencu v korist. Od zagovornika ni možno zahtevati, naj govori resnico. Zagovornik ima pravico do molka, če obrambe ne more uspešno opravljati na drug način. Ne sme biti zaslišan kot priča o tem, kar mu je obdolženec povedal, razen če obdolženec to zahteva. Če zagovornik ni zaslišan kot priča, ne more biti kaznovan za to, da ni prijavil k.d. in storilca.

Zagovornik pri obrambi ne sme uporabljati nemoralnih sredstev, četudi bi obdolžencu koristila:

* ne sme potvarjati resnice,
* ne sme oblikovati lažnih dokaznih predlogov,
* ne sme uničevati sledov k.d.,
* ne sme zavajati sodišča na krivo pot,
* ne sme dokazovati pravilnosti k.d.

Obramba zagovornika preneha:

1. *s smrtjo* zagovornika ali obdolženca,
2. *z izgubo* odvetništva,
3. *z izključitvijo* zagovornika na glavni obravnavi zaradi motenja reda,
4. če postane zagovornik *procesno nesposoben* (duševno bolan),
5. s preklicom oz. odpovedjo pooblastila ali razrešitvijo.

Zagovornik je upravičen do *nagrade* in *povrnitve potrebnih izdatkov*. Plačati jih mora obdolže-nec vnaprej, ne glede na to, ali si je zagovornika najel sam ali mu je bil postavljen. Obdolžencu se povrnejo stroški, če jih je po odločbi sodišča dolžan plačati kdo drug (npr. zasebni tožilec).

Če je zaradi plačila stroškov zagovornika ogroženo vzdrževanje obdolženca ali vzdrževanje oseb, ki jih je obdolženec dolžan vzdrževati, se stroški zagovornika plačajo iz proračunskih sredstev. Če mu je bil postavljen: -obvezna obramba (pa ne more plačat); -ni obvezna obramba ->zahteva po uradni dolžnosti, ker ne more sam najet

VI. POOBLAŠČENEC

V k.p. imajo lahko zasebni tožilec, oškodovanec in oškodovanec kot tožilec ter njihovi zakoniti zastopniki pooblaščenca, ki lahko izvršuje njihove pravice v postopku. Za pooblaščenca ni potrebno, da je odvetnik ali pravnik. Mora biti procesno sposoben.

Če teče postopek za k.d. s predpisano kaznijo nad 3 leta zapora, postavi sodišče (predsednik senata sli predsednik sodišča) subsidiarnemu tožilcu pooblaščenca izmed odvetnikov:

* če je to koristno za postopek,
* če subsidiarni tožilec ni zmožen plačila stroškov zastopanja.

Obvezno mora imeti pooblaščenca mladoletni oškodovanec v postopku za k.d. zoper nedotakljivost, razen zvodništva, prostitucije in pornografije. Pooblaščenec skrbi za zaščito njegove osebne integritete pri zaslišanju in uveljavljanje premoženjskopravnega zahtevka. Mla-doletni oškodovanec mora imeti pooblaščenca od uvedbe k.p. Če ga nima, mu ga izmed odvet-nikov postavi sodišče.

Tretje poglavje: **OBJEKTI KAZENSKEGA POSTOPKA**

Objekti ali predmeti kazenskega postopka so glavni predmet in stranski (vzporedni, *akcesorni*) objekti.

Glavni predmet k.p. je *kazenska zadeva* = vprašanje, ali je v konkretnem primeru storjeno k.d., ali ga je storil obdolženec ter ali obstajajo pogoji za izrek kazenske sankcije.

Stranski objekti so druga vprašanja: stroški k.p., premoženjskopravni zahtevek in predhodna (prejudicialna) vprašanja.

I. STROŠKI KAZENSKEGA POSTOPKA

Stroški kazenskega postopka so izdatki, ki nastanejo v kazenskem postopku ali zaradi njega (npr. stroški za priče, izvedence, ogled, obdukcijo,...).

Posebni del stroškov je *povprečnina*. To je pavšalizirano nadomestilo za sodno režijo, ki obse-ga materialne izdatke za sodno upravo (plače, kurjava, razsvetljava, poštnine, vročnine, tisko-vine). Povprečnina se določi od 1/3 zadnje uradno objavljene povprečne neto plače v Sloveniji (800 evrov) do 10× tolikšnega zneska. Pri odmeri povprečnine upošteva sodišče trajanje in zahtevnost po-stopka ter premoženjske razmere njenega zavezanca.

Stroški kazenskega pravosodja v celoti so bistveno višji od stroškov, o katerih odloča kazen-sko sodišče v posamezni zadevi.

Sodišče mora v vsaki sodbi ali drugi odločbi, s katero se konča k.p., odločiti o stroških (kdo, koliko).

Načeloma plača stroške stranka, za katero se je postopek končal neugodno: \*načelo procesnega uspeha

* obdolženec, če je bila izrečena obsodilna sodba,
* zasebni tožilec ali oškodovanec kot tožilec, če je postopek tekel na njuno zahtevo in se ni končal z obsodilno sodbo, vendar glede tega obstajajo izjeme.

Če pregon na zahtevo državnega tožilca ne pripelje do obsodilne sodbe, se šteje, da je spor iz-gubila država, zato mora stroške plačati proračun.

Če je z isto sodbo obsojenih več obdolžencev, določi sodišče, kolikšen del plača vsak izmed njih. Če tega ni možno določiti, se obsodijo na nerazdelno plačilo (plačilo povprečnine se določi za vsakega posebej).

Kljub temu, da je sodišče izreklo obsodilno sodbo, lahko obdolženca deloma ali v celoti opro-sti plačila stroškov, če bi bilo zaradi njihovega plačila ogroženo vzdrževanje obdolženca ali oseb, ki jih je dolžan vzdrževati.

Posebno pravilo velja za stroške, ki so jih procesni udeleženci (razen državnega tožilca) pov-zročili po lastni krivdi. To so stroški, ki nastanejo s privedbo, s preložitvijo preiskovalnega de-janja, s preložitvijo glavne obravnave, z nevložitvijo napovedane pritožbe... – te stroške mora plačati oseba, ki jih je zakrivila ne glede na izid postopka.

ZKP upošteva, da se lahko postopek konča neugodno za zasebnega in subsidiarnega tožilca, zato sta oproščena plačila lastnih stroškov in stroškov svojih pooblaščencev v primerih:

1. če se postopek konča zaradi smrti ali duševne bolezni obdolženca,
2. če se postopek konča zaradi zastaranja kazenskega pregona, (zaradi zavlačevanja KP, pa za to nista kriva).
3. če državni tožilec spet prevzame pregon od subsidiarnega tožilca.

Če pride do ustavitve postopka zaradi umika obtožbe, daje zakon zasebnemu ali subsidiarnemu tožilcu in obdolžencu možnost, da se o stroških poravnata. Do tega bo prišlo, če je bila tožba umaknjena s poravnavo.

Če oškodovanec za k.d., ki se preganja na predlog, predlog umakne, je dolžan plačati stroške obdolženca, vendar se lahko dogovorita drugače. Obdolženec lahko celo izjavi, da bo stroške plačal sam, kar pa ni preveč verjetno.

*Začasno kritje stroškov* (*predujem*) – stroški v postopku zaradi k.d., pregonljivih po uradni dolžnosti, se najprej izplačajo iz sredstev organa, ki vodi k.p. Pozneje se izterjajo od oseb, ki so stroške dolžne plačati po končni odločbi sodišča. Zasebni tožilec plačuje stroške vnaprej sam.

*Plačevanje nagrade zagovorniku ali pooblaščencu* (zasebnega tožilca ali oškodovanca) – te stroške mora vnaprej nositi zastopani, četudi gre za zastopanje po uradni dolžnosti in ne glede na to, kdo je po končni odločbi sodišča dolžan plačati stroške. Če se postopek konča brez obsodilne obsodbe, se nagrada in izdatki zagovornika plačajo iz proračuna.

Postavljeni zagovornik in postavljeni pooblaščenec subsidiarnega tožilca se plačata iz proraču-na pod pogojem, da obdolženec ali oškodovanec nima sredstev za plačilo ali bi bilo zaradi pla-čila ogroženo njegovo vzdrževanje ali vzdrževanje oseb, ki jih je dolžan vzdrževati.

Vedno plača stroške k.p. oseba, ki je vede podala krivo ovadbo.

Za stroške, ki nastanejo pred višjimi sodišči, veljajo enake rešitve. Določbe o stroških se smi-selno uporabljajo tudi za stroške v postopku z izrednimi pravnimi sredstvi. Povprečnina se ne določi, če je bilo z odločbo višjega sodišča odločeno v celoti/deloma v obdolženčevo korist.

II. PREMOŽENJSKOPRAVNI ZAHTEVKI

Poglavitni predmet odločanja v kazenski zadevi je kaznovalni zahtevek države. Vendar iz stor-jenega k.d. pogosto izvira premoženjskopravni zahtevek oškodovanca, ki ga je pod določenimi pogoji možno uveljavljati v k.p. pri organu, kjer se vloži kaz. ovadba ali pri sodišču, kjer teče postopek.

Oškodovanec lahko vedno uveljavlja premoženjskopravni zahtevek v skladu s pravili civilnega prava v pravdnem postopku. Uveljavljanje premoženjskopravnega zahtevka v k.p. se imenuje *adhezijski* ali *pridružni postopek*. Smiseln je zaradi procesne ekonomije, ker se z enim postop-kom sodišču prihranijo delo, oškodovancu prihranijo stroški ter obdolžencu ni treba odgovarja-ti kazensko in civilno hkrati.

Adhezijski postopek izboljšuje položaj oškodovanca, ki se lahko s svojim zahtevkom pridruži k.p. in uporablja zase ugodne odločitve v postopku v lastno korist. Z odločitvijo o premoženj-skopravnem zahtevku v k.p. se poskuša odpraviti čim več posledic k.d. in v največji možni meri vzpostaviti prejšnje stanje. Če upravičenec ne vloži premoženjskopravnega zahtevka in je storilec k.d. z njim obogaten, mora sodišče storilcu po uradni dolžnosti odvzeti protipravno pridobljeno premoženjsko korist. Oškodovanec se lahko poplača iz odvzete premoženjske ko-risti v posebnem postopku. Če kazensko sodišče ugodi premoženjskopravnemu zahtevku, po-tem premoženjsko korist, pridobljeno s k.d., odvzame le, če presega določeni zahtevek.

Adhezijski postopek je *vezan na predlog oškodovanca*. Zahtevek mora biti določno označen. Podati ga je možno od vložitve ovadbe do konca glavne obravnave I. stopnje. Če oškodovanec ne poda predloga do vložitve obtožbe, ga je treba obvestiti, da ga lahko poda do konca glavne obravnave. Adhezijski postopek ne sme zavleči k.p. – sodišče o zahtevku odloči, če se z izvajanjem dokazov o njem k.p. ne bistveno podaljša.

Premoženjskopravni zahtevek lahko vloži oseba, ki bi ga lahko uveljavljala v pravdi. Predmet zahtevka je lahko:

1. *povrnitev škode*,
2. *vrnitev stvari*,
3. *razveljavitev določenega pravnega posla*.

Kazensko sodišče lahko prisodi zahtevek oškodovancu le *ob obsodilni sodbi*. Zahtevek se lahko prisodi deloma ali v celoti. V vseh ostalih odločitvah (-oprostitev obtožbe, -zavrnitev obtožbe, -s sklepom se ustavi k.p., -obtožnica se zavrže), s katerimi se konča k.p., mora so-dišče oškodovanca s sklepom napotiti na pravdo. Na pravdo ga napoti tudi, če njegov zahtevek presega prisojeni zahtevek ali če ob obsodilni sodbi zbrani dokazi ne dajejo zanesljive podlage za razsojo o zahtevku. Kazensko sodišče nikoli ne sme zavrniti zahtevka, ker bi s tem poseglo na področje pravdnega sodišča.

Odločitev o premoženjskopravnem zahtevku je del izreka kazenske sodbe. S pritožbo jo lahko izpodbija le obtoženec. Oškodovanec in državni tožilec te pravice nimata. Če postane odločba pravnomočna, jo je v k.p. možno spremeniti le, če pride do posega v obsodilno sodbo v po-stopku za obnovo k.p. ali postopku za varstvo zakonitosti. V pravdnem postopku je možno pravnomočno odločbo o premoženjskopravnem zahtevku napasti, če so izpolnjeni pogoji za obnovo pravdnega postopka.

*Zavarovanje premoženjskopravnega zahtevka* v k.p. je stvarni omejevalni ukrep. Naveden je na napačnem mestu v ZKP. Gre za poseg v lastninsko pravico pred izdajo pravnomočne obso-dilne sodbe. Na predlog lahko sodišče v k.p. odredi po predpisih, ki veljajo za izvršbo začasno zavarovanje zahtevka. K.p. se pridruži del izvršilnega postopka.

Če gre za stvari, ki nedvomno pripadajo oškodovancu in niso potrebne kot dokaz v k.p., se izročijo oškodovancu pred koncem postopka. \*Če so potrebne kot dokaz: -po postopku se vrnejo (razen, če so nujno potrebne za življenje obdolženca).

Če se več oškodovancev prepira o lastnini stvari, se napotijo na civilno pravdo. Sodišče odredi v k.p. hrambo stvari kot začasno zavarovanje.

III. PREDHODNA ALI PREJUDICIALNA VPRAŠANJA

*Predhodna ali prejudicialna vprašanja* so pravna vprašanja, za katera je pristojno sodišče ali državni organ v drugem postopku in od rešitve katerih je odvisna uporaba kazenskega materi-alnega prava. Primeri:

* obdolženec za k.d. dvojne zakonske zveze trdi, da prej ni bil poročen – treba je rešiti vpra-šanje obstoja prejšnje zakonske zveze;
* obdolženec za tatvino trdi, da je bila ukradena stvar njegova last – treba je rešiti vprašanje lastnine.

Temeljno pravilo je, da bo vsa pravna vprašanja, za katera bi bilo pristojno sodišče ali drug dr-žavni organ, rešilo kazensko sodišče samo po pravilih, ki veljajo v kazenskem postopku. V no-benem primeru kazensko sodišče ne more biti vezano na odločitev drugega sodišča ali držav-nega organa glede obstoja k.d. in kazenske odgovornosti storilca. Takšna rešitev uveljavlja vi-soko stopnjo avtonomije kazenskega prava. Razlog za to je, da se v k.p. dejansko stanje ugo-tavlja po uradni dolžnosti, popolnoma in po resnici. K.p. je najbolj popoln postopek za ugotav-ljanje dejanskega stanja. Drugi postopki ne dajejo zagotovila, da bo dejansko stanje pravilno ugotovljeno, ker poznajo omejitve s katerimi se omejuje načelo materialne resnice.

Odločitev kazenskega sodišča ima učinek LE *na kazensko zadevo*, ki jo obravnava.

Če je o predhodnem vprašanju že odločilo sodišče ali državni organ v drugem postopku, taka odločba ne veže kazenskega sodišča. O vprašanju lahko odloči drugače ali sprejme rešitev pri-stojnega organa, če oceni, da je predhodno vprašanje pravilno rešeno.

Kazensko sodišče lahko začasno *odloži* reševanje kazenske zadeve in počaka, da bo pristojni organ rešil predhodno vprašanje. Nato lahko njegovo rešitev sprejme ali ne.

Četrto poglavje: **ZNAČILNOSTI PROCESNIH DEJANJ (TEHNIČNE DOLOČBE)**

I. VLOGE IN ZAPISNIKI

1. **Vloge**

1. *Pojem vloge*:

Vloge so sredstvo, s katerim stranke in drugi udeleženci postopka komunicirajo s sodi-ščem in med seboj. Npr. obtožnice, obtožni predlogi, zasebne tožbe, pravna sredstva,...

Vloge se vlagajo pisno ali dajejo ustno na zapisnik.

1. *Število vlog*:

Vloge, ki se vročajo nasprotni stranki, se morajo izročiti sodišču v toliko izvodih, da dobi vsaka stranka 1 izvod. 1 izvod ostane v spisu na sodišču. Če je izvodov premalo, jih mora vložnik na zahtevo sodišča v določenem roku razmnožiti do zadostnega št. in predložiti sodišču. Če tega ne stori, potrebno št. izvodov preskrbi sodišče na njegove stroške.

1. *Zavrženje vloge*:

Vloga mora biti razumljiva in podpisana. Obsegati mora vse, kar zakon določa. Če ne iz-polnjuje teh pogojev, zahteva sodišče od vložnika, da vlogo v določenem roku dopolni, sicer se vloga zavrže. Vložnika je treba na možnost zavrženja opozoriti.

1. *Žalitve v vlogi*:

Sodišče (preiskovalni sodnik, sodni senat) kaznuje z denarno kaznijo (od 1/5 neto plače do 3x toliko) zagovornika, poobla-ščenca, zakonitega zastopnika, oškodovanca, zasebnega tožilca in subsidiarnega tožilca, če v vlogi žali sodišče ali druge udeležence v postopku. Tožilec se ne kaznuje, vendar se o njegovih žalitvah obvesti vodjo tožilstva. O kaznovanju odvetnika se obvesti Odvetniško zbornico. Na podlagi žalitve je možen tudi pregon za k.d. razžalitve.

2. **Zapisniki**

1. *Pojem zapisnika*:

Zapisnik je uraden zapis procesnega dejanja, ki ga opravi procesni organ. Sestavlja se o procesnem dejanju med njegovim opravljanjem. Če to ni možno, se sestavi takoj po njem.

Zapisnik piše zapisnikar. Pri hišni in osebni preiskavi ter procesnih dejanjih zunaj uradnih prostorov, ko ni bilo možno dobiti zapisnikarja, piše zapisnik oseba, ki procesno dejanje opravlja. \*Tisti, ki opravlja dejanje glasno narekuje v zapisnik.

Zaslišani lahko narekuje odgovore v zapisnik sam, razen če zlorablja to pravico.

1. *Vsebina zapisnika*:

V zapisnik je treba vpisati ime organa, kraj, dan in uro procesnega dejanja, zadevo, imena uradnih oseb, imena navzočih strank in njihovih zastopnikov ali pooblaščencev.

Zapisnik vsebuje bistvene podatke o vsebini in poteku opravljenega dejanja. Vanj se vpiše bistvena vsebina danih izpovedb in izjav v obliki pripovedovanja. Vprašanja se vpišejo na zahtevo izpraševalca ali če so potrebna za boljše razumevanje odgovora. Vprašanje in odgovor se zapišeta dobesedno, če je potrebno. Morebitne prekinitve GO se zapišejo.

Zaseženi predmeti se priložijo k zapisniku, kar je treba v njem navesti. Če priložitev ni možna, se v zapisniku navede, kdo te predmete hrani. Zapisniku se priložijo skice, risbe, načrti, zvočni in slikovni posnetki,...

1. *Spremembe in popravki zapisnika*:

V zapisniku se ne sme nič izbrisati, dodati ali spremeniti. Prečrtana mesta morajo ostati čitljiva. Spremembe, popravki in dodatki morajo biti navedeni na koncu zapisnika. Potrditi jih morajo osebe, ki zapisnik podpišejo.

1. *Branje zapisnika*:

Zaslišanec, osebe, ki morajo biti navzoče pri procesnem dejanju, stranke, zagovornik in oškodovanec (če so navzoči) imajo pravico prebrati zapisnik ali zahtevati, da se jim prebere. Na to jih mora opozoriti uradna oseba, ki opravlja procesno dejanje. V zapisniku se pripomni, ali je bil prebran. Zapisnik se prebere vedno, če ni zapisnikarja.

1. *Podpisovanje zapisnika*:

Vsako stran zapisnika podpiše zaslišani. Na koncu zapisnika se podpišejo morebitne priče in tolmač. Pri osebni preiskavi mora zapisnik podpisati preiskani. Pri hišni preiskavi mora zapisnik podpisati oseba, katere stanovanje je bilo preiskano.

Če zaslišani noče podpisati zapisnika, se to zapiše in navede razlog odklonitve. Ugovori na vsebino zapisnika se zapišejo.

Čisto na koncu se podpišeta izvajalec procesnega dejanja in zapisnikar. Če zapisnikarja ni, morajo zapisnik podpisati vsi navzoči pri procesnem dejanju.

1. *Izločitev zapisnikov*:

Iz kazenskih spisov se morajo izločiti vsi zapisniki o procesnih dejanjih, za katera zakon določa, da se sodna odločba nanje ne more opreti. To so:

* 1. Obvestila od osumljenca PRED POUKOM,
  2. Ne sme opirati (po ZKP) + (1.), če D.T. NI + priče, ki ne smejo pričati.

Zapisnik se izloči po uradni dolžnosti ali na predlog strank (samo do začetka GO; izjemoma na GO). Izločitev zapisnika opravijo:

* državni tožilec (1) (preden da zadevo naprej),
* preiskovalni sodnik (2) (takoj ko ugotovi, da je nedovoljo!),
* zunajobravnavni senat ob ugovoru zoper obtožnico,
* sodni senat na glavni obravnavi (predsednik senata med pripravami na GO),
* predsednik senata sodišča I. stopnje v pritožbenem postopku potem, ko mu sodnik poročevalec pošlje spis.

Zapisniki se izločijo s sklepom. Zoper sklep je dovoljena posebna pritožba. Po prav-nomočnosti sklepa o izločitvi zapisnikov, se zapisniki zapečatijo v poseben ovitek in shra-nijo pri preiskovalnem sodniku. Ni jih možno pregledati ali uporabiti v postopku.->RAZEN

Namen izločitve zapisnikov o procesnih dejanjih v predkazenskem postopku je preprečiti vpliv podatkov, pridobljenih v predkazenskem postopku, na končno odločitev v k.p. (= *kontaminacija procesnega gradiva*). Obvestila, ki jih zbere policija, so namenjena držav-nemu tožilcu pri odločanju o pregonu.

1. *Zapisnik o posvetovanju in glasovanju*:

je poseben zapisnik, ki se sestavi potem, ko se sodni senat po končani glavni obravnavi umakne (posebna mnenja se mu priložijo) na posvetovanje in glasovanje, da izreče odločbo ali sklep. Obsega potek glasovanja in spreje-to odločbo. Podpišejo ga vsi člani senata in zapisnikar. Ta zapisnik je tajen – pregleda ga lahko le višje sodišče, ko odloča o pravnih sredstvih.

1. *Zvočno in slikovno snemanje*:

je fakultativno – preiskovalni sodnik lahko odredi zvočno ali slikovno snemanje preisko-valnega dejanja. Pri zaslišanju mora o tem predhodno obvestiti zaslišanega.

Na zahtevo zaslišanega se posnetek takoj reproducira. Popravki in pojasnila posnetka se posnamejo takoj.

Kljub snemanju se vzporedno piše zapisnik o preiskovalnem dejanju. V zapisnik je treba napisati, da je dejanje posneto, kdo ga je posnel, da je zaslišani seznanjem s snemanjem, da je bil posnetek reproduciran ter kje je posnetek shranjen.

Zvočne in slikovne posnetke hrani sodišče, dokler hrani kazenski spis.

Preiskovalni sodnik lahko dovoli snemanje preiskovalnega dejanja osebam, ki imajo za to upravičen interes.

Poskus, da bi uvedli obvezno zvočno snemanje glavnih obravnav, je propadel. S tem bi sicer zamenjali zamudno, nerodno, nezanesljivo in obremenjujoče pisanje zapisnika, ki ga narekuje sodnik, vendar bi hkrati razkrili neznanje in napake sodnikov in drugih procesnih udeležencev. Zapisnik na glavni obravnavi je pogosto sodnikov subjektiven povzetek do-gajanja.

II. KRAJ IZVRŠITVE PROCESNIH DEJANJ

1. **Kraj izvršitve za preiskovalna dejanja**

Preiskovalni sodnik opravlja preiskovalna dejanja na območju svojega sodišča. V korist prei-skave lahko opravi preiskovalna dejanja zunaj območja svojega sodišča, vendar mora o tem ob-vestiti za drugo območje pristojno sodišče. Takšna preiskovalna dejanja lahko tudi prepusti v izvršitev preiskovalnemu sodniku drugega območja.

Preiskovalni sodnik lahko izvršitev odredbe o hišni ali osebni preiskavi ali zasegu predmetov izven svojega območja prepusti policiji.

2. **Uradno poslopje**

Vsa procesna dejanja je treba opraviti v uradnem poslopju razen tistih, za katera to po naravi stvari ni možno (ogled, hišna preiskava, zaslišanje bolne ali ostarele priče). Obdolženec in priče morajo priti na kraj, določen v vabilu.

3. **Glavna obravnava**

se opravi na sedežu sodišča v sodnem poslopju. Če prostori v sodnem poslopju niso primerni (so premajhni zaradi velikega št. obtožencev ali zainteresiranih poslušalcev), lahko predsednik sodišča določi, da naj se glavna obravnava opravi v drugem poslopju. Predsednik višjega sodi-šča lahko dovoli glavno obravnavo v drugem kraju na območju sodišča.

4. **Stranke**

Stranke opravijo procesna dejanja pri pristojnem sodišču. Pritožbo vložijo pri sodišču, ki je izreklo sodbo na I. stopnji. Ugovor zoper obtožnico se vloži pri pristojnem okrožnem sodišču.

Ovadba in predlog za kazenski pregon se poda pri pristojnem državnem tožilstvu. Če se poda pri policiji, sodišču ali nepristojnemu državnemu tožilstvu, jo ti pošljejo pristojnemu državnemu tožilcu.

Zasebna tožba se vloži pri pristojnemu sodišču.

III. ROKI IN NAROKI (ČAS IZVRŠITVE PROCESNIH DEJANJ) (87. – 91. ZKP)

V k.p. so roki praviloma nespremenljivi. Podaljšati ali skrajšati jih je možno le izjemoma. Raču-najo se na ure, dneve, mesece in leta.

1. **Rok**

1. *Pojem roka*:

Rok je določeno časovno obdobje:

* 1. v katerem mora procesni organ ali procesni udeleženec opraviti določeno procesno dejanje,
  2. ki mora preteči, da se določeno procesno dejanje lahko opravi.

1. *Vrste rokov*:

*Zakonski roki* so roki, določeni z zakonom. Zakonski roki so *prekluzivni* = ni jih možno podaljšati, razen če to zakon izrecno dovoljuje. Zakonski rok, določen zaradi varstva pra-vic obdolženca, se lahko skrajša, če obdolženec to zahteva pisno ali ustno na zapisnik.

Zakonski roki so:

* *prekluzivni zakonski roki* (-napoved/vložitev pritožbe; -ugovor zoper kaznovalni nalog) – omogočajo stranki, da opravi določeno procesno dejanje, dokler se rok ne izteče. Po poteku roka stranka izgubi pravico opraviti to dejanje-> subsidiarni zasebni tožilec).
* *instrukcijski ali napotilni zakonski roki* – vežejo procesni organ, da v roku opravijo določeno procesno dejanje. Če ga organ v roku ne opravi, ne izgubi te pravice (večinoma veljajo za državne organe).

*Sodniški roki* so roki, ki jih določa sodnik na podlagi zakonskega pooblastila. Sodniški roki so *dilatorni* = lahko se podaljšajo ali preložijo.

1. *Računanje rokov*:

Roki se računajo po urah, dnevih, mesecih in letih. Roki, ki so določeni po mesecih/letih se iztečejo s pretekom tistega dne v zadnjem mesecu/letu, ki se po svoji številki ujema z dnem, ko je rok začel teči (če tega dneva v zadnjem mesecu ni, se izteče rok zadnji dan v tem mesecu). Pri računanju po urah ali dnevih začne rok teči šele naslednjo uro ali dan (prvostopenjska sodna odločba se vroči 5. julija, rok za pritožbo začne teči 6. julija).

Roki tečejo neprekinjeno ne glede na nedelje in državne praznike, vendar se rok ne more izteči na soboto in nedeljo ali državni praznik, ker takrat sodišče ne dela – takšen rok se izteče prvi naslednji dan, ko sodišče začne delati.

Če se vloga pošlje, velja za pravočasno, če je bila poslana na dan, ko poteče rok (le PRIPOROČENO!)

Če je na rok vezana vloga zaradi nevednosti ali pomote izročena ali poslana nepristojnemu sodišču (pred potekom roka) ter zaradi tega prispe na pristojno sodišče prepozno, se šteje za pravočasno.

1. *Posledice zamude roka*:

Če zamudi rok sodnik, odgovarja le disciplinsko. Javni interes zahteva, da se kazenski zah-tevek uresniči kljub zamudi roka.

Če zamudi rok državni tožilec, odgovarja disciplinsko. Če zamudi rok za pravno sredstvo, izgubi pravico do pravnega sredstva (je *prekludiran*).

Če zamudijo rok obdolženec, zasebni ali subsidiarni tožilec, so prekludirani. Ob določenih pogojih imajo možnost vrnitve v prejšnje stanje (prekluzivni roki).

1. *Vrnitev v prejšnje stanje*:

je pravni institut, ki pomaga osebi, ki je zamudila rok ali narok iz upravičenega razloga (-GO, -zaslišanje obdolženca pri odločanju o preiskavi, -DT umakne)

Če zasebni tožilec, subsidiarni tožilec ali oškodovanec ne pridejo na glavno obravnavo, se šteje da so tožbo umaknili, če so zamudili narok iz neupravičenega razloga. Prošnjo za vrni-tev v prejšnje stanje morajo vložiti v 8 dneh po prenehanju ovire, zaradi katere niso mogli priti na glavno obravnavo. Če ovira traja več kot 3 mesece od dneva zamude, ni možno zahtevati vrnitve v prejšnje stanje.

Če obdolženec zamudi rok za pritožbo ali napoved pritožbe zoper sodbo, se mu na proš-njo dovoli vrnitev v prejšnje stanje. Pritožbo ali napoved pritožbe mora vložiti v 8 dneh od prenehanja ovire, zaradi katere je zamudil rok. Na sklep, ki dovoli vrnitev v prejšnje stanje, ni možna pritožba. Na sklep, ki ne dovoli vrnitve v prejšnje stanje, je dovoljena pritožba pri višjem sodišču, kamor se pošlje tudi pritožba zoper sodbo, ki jo višje sodišče reši, če dovoli vrnitev v prejšnje stanje.

2. **Narok (termin)** (307. člen)

1. *Pojem naroka*:

Narok ali termin je časovna točka, določena na uro, ob kateri se opravi procesno dejanje (sestanek), pri katerem sodeluje več procesnih subjektov ali procesnih udeležencev. Npr. narok za za-slišanje obdolženca, narok za glavno obravnavo,... . Razpiše ga sodišče.

1. *Zamuda naroka*:

Pri zamudi naroka se praviloma odredi nov narok (npr. priča ali obdolženec ne prideta na glavno obravnavo; če ne pride oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec=> ustavitev k.p. s sklepom). Če je priča ali obdolženec pravilno povabljen, vendar ne pride na glav-no obravnavo in ne opraviči izostanka, se ga prisilno privede (pričo se poleg tega še kaz-nuje z denarno kaznijo). Če na glavno obravnavo ne pride državni tožilec, se obravnava preloži. Predsednik senata mora o izostanku obvestiti višjega državnega tožilca.

3. **Splošna pravila o času izvrševanja procesnih dejanj**

Kazenska sodišča ne delajo ob dneh, ki so dela prosti. Ti dnevi so določeni s posebnimi predpisi.

Procesna dejanja se opravljajo podnevi v času uradnih ur procesnega organa.

Hišna preiskava se opravi med 6. in 22. uro. Izjemoma se opravi izven teh ur, če bi bilo nevar-no odlašati.

Glavna obravnava se lahko nadaljuje po poteku delovnega časa sodišča, če ni prekinjena.

Dežurni preiskovalni sodnik lahko opravlja preiskovalna dejanja v nočnem času. V nočnem času lahko zasliši osumljenca, ki mu je odvzeta prostost (takšnega osumljenca mora policija privesti brez odlašanja).

IV. VROČANJE PISANJ IN PREGLEDOVANJE SPISOV

1. **Vročanje pisanj**

1. *Pojem vročanja*:

je procesno dejanje sodišča k.p., ki se odredi, da se stranka ali drug udeleženec v postopku seznani z odločbo ali obvesti o procesnem dejanju, ki je bilo oprav-ljeno ali naj se opravi. Vročanje je prenos pisanj s sodišča k stranki in drugim udeležen-cem, ki so jim namenjena. Med pisanja, ki se vročajo, spadajo: vabila, obtožni akti, sodbe, sklepi, pravna sredstva, odgovori na pritožbo,...

1. *Načini vročitve*:

Pisanja se vroča podnevi in ob delavnikih, razen če gre za vročanje po pošti. Vročitev se opravi v stanovanju ali na delovnem mestu.

Pisanja se vročajo:

* po pošti ali pooblaščenem podjetju za vročanje pošiljk (DHL, Western Union,...),
* preko uradne osebe procesnega organa, ki odredi vročitev,
* tako, da naslovljenec prejme pisanje neposredno v prostorih procesnega organa.

\*OSEBNA VROČIEV: -vabilo na 1. zaslišanje; -vabilo na GO

1.) neposredno naslovniku 2.) NI-> sporočilo 3.) NI-> nadomestno-> vročitev opravljena

NADOMESTNA VROČITEV:

1.) neposredno naslovniku 2.) NI-> nadomestno (družinski član, sosed)

1. *Osebna vročitev*:

Pomembnejša pisanja v k.p. se vročajo osebno ali neposredno. Vročevalec, ki je običajno poštni delavec, izroči pisanje neposredno v roke naslovniku. Če naslovnika ni v stanovanju ali na delovnem mestu, vročevalec poizve, kdaj in kje ga lahko najde. Pri odraslemu dru-žinskemu članu (če naslovnika ni v stanovanju), pooblaščeni osebi za sprejem pošte (če naslovnika ni na delovnem mestu) ali v nabiralniku pusti vročevalec pisno sporočilo, naj bo naslovnik določenega dne ob določeni uri v stanovanju ali na delovnem mestu. Če naslov-nika ni možno najti ob drugem poskusu vročitve, se opravi nadomestna vročitev.

Zakon določa pisanja, ki jih je treba vročiti osebno:

* vabilo obdolžencu na prvo zaslišanje v predkazenskem postopku, (vedno!, ni važno če ima zagovornika)
* vabilo obdolžencu na glavno obravnavo (vedno!, ni važno če ima zagovornika),
* obtožni akt obtožencu (če ima zagovornika, obema nadomestno/če nima zagovornika osebno),
* vse odločbe, pri katerih teče rok za pritožbo (če ima zagovornika, obema nadomestno/ če nima zagovornika osebno),
* vabilo za vložitev tožbe zasebnemu tožilcu ali njegovemu zakonitemu zastopniku (zasebnemu tožilcu in sub. tožilcu ter zastopniku OSEBNO, pooblaščencem pa NADOMESTNO),
* vabilo za vložitev obtožnice subsidiarnemu tožilcu ali njegovemu zakonitemu zastop-niku (zasebnemu tožilcu in sub. tožilcu ter zastopniku OSEBNO, pooblaščencem pa NADOMESTNO),
* vabilo na glavno obravnavo zasebnemu ali subsidiarnemu tožilcu (zasebnemu tožilcu in sub. tožilcu ter zastopniku OSEBNO, pooblaščencem pa NADOMESTNO).

1. *Nadomestna vročitev*:

Če zakon osebne vročitve izrecno ne določa, je treba z njo poskusiti.

Če naslovnika ni v stanovanju, se pisanje vroči odraslemu družinskemu članu, ki je pisanje dolžan sprejeti. Če ni v stanovanju nikogar, se pisanje vroči sosedu ali hišniku, če v to privolita.

Če naslovnika ni na delovnem mestu, se pisanje vroči pooblaščeni osebi za sprejemanje pošte, ki je pisanje dolžna sprejeti. Če te osebe ni, se pisanje vroči sodelavcu, če v to privoli.

Če pisanja ni možno nadomestno vročiti, se naslovniku pusti obvestilo o prispeli pošiljki z obvestilom, na kateri pošti, sodišču in kdaj lahko prevzame pisanje. Če pisanje v določenem roku na pošti ali sodišču ni prevzeto, se vrne procesnemu organu, ki ga je poslal.

Če je naslovnik odsoten in mu nadomestne osebe pisanja ne morejo pravočasno izročiti, se pisanje vrne procesnemu organu z navedbo, kje se nahaja odsotni. Če obdolžencu ni mogoče vročiti odločbe/pritožbe, ker ni sporočil spremembe naslova, se odločba/pritožba pritrdi na SODNO DESK; po 8 dneh se šteje, da je bila opravljena veljavna vročitev (fikcija vročitve).

Če ni možna vročitev po pravilih ZKP, se subsidiarno uporabljajo določbe pravdnega postopka.

1. *Potrdilo o vročitvi (vročilnica)*:

Pravilna dostava pisanja se ugotavlja s potrdilom o vročitvi ali vročilnico. Podpišeta ga prejemnik in vročevalec. Prejemnik mora z besedami napisati datum prejema. Nepismene-ga prejemnika podpiše vročevalec. Če prejemnik noče podpisati vročilnice, to vročevalec zapiše in navede datum vročitve – s tem je vročitev opravljena.

1. *Odklonitev sprejema*:

Če naslovnik ali njegov odrasli družinski član pisanja noče sprejeti, vročevalec na vročilni-co zapiše datum, uro in razlog odklonitve sprejema ter pusti pisanje v naslovnikovem sta-novanju – s tem je vročitev opravljena.

1. *Posebne vročitve*:

Za določene osebe veljajo posebna pravila vročanja.

* 1. državni tožilec – vročanje se opravlja prek pisarne državnega tožilstva,
  2. vojaške osebe, policijske osebe, pazniki v zaporih – vabila se vročajo prek njihovega poveljstva zaradi varovanja discipline,
  3. osebe, zaposlene v kopenskem, morskem ali zračnem prometu – vabila se vročajo po neposrednem predstojniku zaradi varovanja prometa,
  4. osebe z odvzeto prostostjo – vročanje se opravlja prek sodišča ali uprave zavoda,
  5. osebe z imuniteto po mednarodnem pravu – vročanje se opravlja prek Ministrstva za zunanje zadeve,
  6. slovenski državljani v tujini – vročanje se opravlja prek slovenskega diplomatskega ali konzularnega predstavništva, če tuja država temu ne nasprotuje in naslovnik pisanje prejme prostovoljno.

2. **Pregledovanje spisov**

1. *Splošno o pregledovanju in prepisovanju spisov*:

Pregledovanje spisov ima namen omogočiti upravičencu, da se seznani s kazensko zadevo.

Zakon dovoljuje pregled in prepis spisa vsaki osebi, ki ima za to upravičen interes.

Najpogosteje je za pregled spisa zainteresirana obramba, ker lahko tako odgovarja na na-vedbe obtožbe.

1. *Dovolitev pregleda in prepisa spisov*:

Med postopkom dovoljuje pregled in prepis organ, pred katerim teče postopek. Po koncu postopka dovoljuje pregled spisov predsednik sodišča ali uradna oseba, ki jo določi.

Pregled spisov pri državnem tožilcu dovoljuje državni tožilec.

Pregled in prepis spisov se lahko odreče:

* zaradi posebnih razlogov obrambe ali varnosti države,
* če je bila javnost izključena iz glavne obravnave.

Zoper sklep, ki prepoveduje pregled spisov, je dovoljena pritožba (ne zadrži izvršitve)-> na ZOS!.

1. *Upravičenci pregleda in prepisa spisov*:

*Oškodovanec*, *zasebni in subsidiarni tožilec* imajo pravico pregledati spise in si ogledati dokazne predmete.

*Oškodovancu* se lahko odreče pregled spisov, dokler ni zaslišan kot priča (če nastopa v vlogi subsidiarnega tožilca ali zasebnega tožilca).

*Zagovornik* ima pravico pregledati in prepisati spise takoj, ko:

* je podana zahteva upravičenega tožilca za kazenski pregon,
* ko preiskovalni sodnik pred izdajo sklepa o preiskavi opravi posamezna preiskovalna dejanja.

*Obdolženec* ima pravico pregledati in prepisati spise ter si ogledati dokazne predmete. Skupaj z zagovornikom imata pri d.t. pravico pregledati UZ, ki jih je d.t. izločil iz spisov.

IV. IZDAJA IN NAZNANITEV ODLOČB (112-116.)

1. **Pojem odločbe v kazenskem postopku**

*Odločba* je vsaka oblika sodnega odločanja. Izdajanje odločb v k.p. je procesno dejanje, ki jih v postopku opravljajo državni organi (sodišče). Z odločbo izrazi procesni organ lastno voljo, da se za določeno dejansko stanje uporabi pravo in uveljavi določena pravna posledica.

2. **Vrste odločb**

1. *Vrste odločb po vlogi, ki jo imajo*:
   1. *sklepne ali končne* odločbe – z njimi se k.p. na višji stopnji dokončno konča,
   2. *vmesne ali začasne* odločbe (interimne odločbe) – z njimi se k.p.usmerja k sklepni odločbi.
2. *Vrste odločb po vsebini*:
   1. *meritorne ali glavne* odločbe (bistvene odločbe) – zadevajo bistvo k.p. in odgovorijo na vprašanje, ali obstaja v konkretnem primeru kazenska odgovornost,
   2. *formalne ali procesne* odločbe – rešujejo posamezna procesna vprašanja (procesni pogoji).
3. *Vrste odločb po ZKP*:
   1. *sodba* = sodna odločba, s katero je odločeno o celotnem predmetu k.p. Odloča meritorno o sami stvari, razen zavrnilne sodbe, ki odloča o procesnih pogojih. Na I. stopnji se izreče sodba na podlagi glavne obravnave, na II. stopnji na podlagi javne ali nejavne seje (lahko tudi GO.). Vrste sodb so:

* *zavrnilna* sodba,
* *oprostilna* sodba,
* *obsodilna* sodba.

Sodbe lahko izdaja le sodišče. Zoper sodbo je možno vložiti pritožbo.

* 1. *sklep* = odločba, s katero se rešujejo posamezna procesna vprašanja. Izjemoma se sklepom rešuje celotna kazenska zadeva:
* če se postopek ustavi:
  + v preiskavi,
  + ob ugovoru na obtožnico,
  + ob umiku obtožbe na glavni obravnavi.
* ko sodni senat na koncu glavne obravnave s sklepom zavrže obtožnico,
* ko sodnik v skrajšanem postopku:
  + zavrže obtožni predlog,
  + izreče sodni opomin.
* ko se izreče neprištevnemu storilcu varnostni ukrep obveznega psihiatričnega zdravljenja.
* sklepe in odredbe lahko izdajajo tudi drugi organi, ki sodelujejo v KP.
  1. *odredba* = vsaka druga odločba v kazenskem postopku, ki ni sodba ali sklep, s katero se opravi manj pomembno dejanje o poteku in ureditvi postopka. Z odredbo se odre-dijo:
* vabilo,
* prisilna privedba,
* osebna preiskava,
* hišna preiskava,
* odvzem predmetov,
* razpis glavne obravnave,
* pridobitev novih dokazov,
* določitev izvedenca,...

Zoper odredbo ni možno vložiti pritožbe. Zato so odredbe sporne kot oblika odločbe v vseh primerih, ko se z njimi pomembneje posega v pravice in svoboščine drugih (npr. hišna in osebna preiskava).

3. **Izdaja in naznanitev odločb**

Odločbo v postopku izda sodnik posameznik ali senat po ustnem posvetovanju ali glasovanju. Za odločbo mora glasovati *absolutna večina* članov senata.

Vsebina odločbe mora biti *razglašena* ali *naznanjena* prizadetim. Pred tem je notranje sodno dejanje, ki se lahko spremeni (revotacija).

Načina naznanitve sodnih odločb sta:

1. *ustna naznanitev* – če so z odločbo prizadete osebe navzoče, (če ustno, se to zaznamuje v zapisniku + podpis, če izjavi, da ne bo pritožbe-> se ji ne vroči prepisa.)
2. *vročitev* overjenega prepisa odločbe – za nenavzoče prizadete osebe:
   1. osebna ali neposredna vročitev,
   2. nadomestna vročitev – prek druge osebe.

Način vročitve je odvisen od vrste odločbe.

V. IZVRŠITEV ODLOČB

Izvršitev kazenskih sankcij ne spada v k.p. Za izvršitev sodbe je potrebno:

* ugotoviti pravnomočnost sodbe,
* dostaviti sodbo pristojnemu organu.

Pravnomočnost sodbe ugotavlja predsednik sodnega senata I. stopnje.

Sodba I. stopnje je *formalno pravnomočna*, če: \* (se ne more več izpodbijati s pritožbo/zoper nje ni pritožbe.)

1. do poteka pritožbenega roka nobena stranka ni vložila pritožbe,
2. so se stranke pritožbi odpovedale ali so vloženo pritožbo umaknile,
3. sodišče II. stopnje zavrne pritožbo kot neutemeljeno ter zoper sodbo II. stopnje ni možna pritožba ali je zanjo potekel rok.

Enako postane pravnomočna sodba II. stopnje, če je zoper njo možna pritožba na III. stopnjo.

Posledica formalne pravnomočnosti je *materialna pravnomočnost*, katere vsebina je:

1. o vsebini sodbe ni več možno razpravljati ali o njej ponovno odločati (***ne bis in idem***),
2. vsebina sodbe velja za resnično (***res iudicata pro veritate habetur***) – to pravilo velja le za izrek sodbe, ne za njeno obrazložitev.

Sodišče in državni tožilec morata v vsaki zadevi, ki jo obravnavata, po uradni dolžnosti paziti, ali ne gre slučajno za zadevo, ki je že bila pravnomočno razsojena.

Materialna pravnomočnost ni ovira za ponovno obravnavanje iste kazenske zadeve v postopku izrednih pravnih sredstev, postopku amnestije in postopku pomilostitve.

Pravnomočna sodba se izvrši, ko je *vročena* obsojencu in za njeno izvršitev *ni zakonskih ovir*:

* smrt obsojenca,
* huda bolezen obsojenca,
* paricijski rok za denarno kazen še ni potekel.

Za izvršitev sodbe je pristojno okrožno sodišče območja, kjer obsojenec prebiva ali je v pri-poru. Sodba se dostavi izvršilnemu sodniku, ki mora v 3 dneh začeti postopek za izvršitev kazni – obsojencu se pošlje *poziv* za nastop kazni v določenem kazenskem zavodu.

Če denarne kazni ni možno prisilno izterjati, se za vsakih začetih 41 evrov, določi 1 dan zapora.

Sodna odločba se lahko izvrši le, če je jasna. Če nastane dvom glede:

* dovoljenosti sodne odločbe,
* računanja kazni,
* vštevanju pripora ali prej prestane kazni,
* razlage sodne odločbe -> odloči sod., ki jo je izdalo

odloči sodnik posameznik ali predsednik sodnega senata I. stopnje. s *posebnim sklepom*. Pri-tožba ne zadrži izvršitve sklepa, razen če sodišče odloči drugače.

Vpliv izrednih pravnih sredstev na izvršitev sodbe:

1. *obnova k.p.* v obsojenčevo korist – če sodišče misli, da bo prišlo do oprostilne ali zavrnilne sodbe ali izreka nižje kazni od prestane, se izvršitev sodbe odloži ali prekine.
2. *zahteva za izredno omilitev kazni* – ne zadrži izvršitve kazni,
3. *zahteva za varstvo zakonitosti* – glede na vsebino se lahko na I. stopnji ali na Vrhovnem sodišču odredi, da se izvršitev sodbe odloži ali prekine.

Glede stroškov k.p., odvzema premoženjske koristi in premoženjskopravnih zahtevkov izvrši sodbo pristojno sodišče po pravilih (civilnega) izvršilnega postopka. Prisilna izterjava stroškov k.p. se opravi po uradni dolžnosti.

Odvzeti predmeti se: \*o tem odloči I. stopenjsko sodišče

* prodajo po pravilih civilnega izvršilnega postopka – denar od prodaje gre v proračun,
* izročijo kriminalističnemu muzeju,
* uničijo.

Odločba o odvzemu predmetov se lahko spremeni v pravdnem postopku, če nastane spor o lastnini predmetov. (izven primera obnove k.p in zahteve za varstvo zakonitosti).

Sklepi se izvršijo takoj, ko postanejo pravnomočni. Sklep postane pravnomočen, če se ne more izpodbijati s pritožbo ali zoper njega ni pritožbe.

Odredbe se izvršijo takoj (izdajatelj odredbe lahko odloči drugače).

Sklepe in odredbe izvršujejo organi, ki so jih izdali, če ni določeno drugače.

Kazensko evidenco in evidenco vzgojnih ukrepov vodi Ministrstvo za pravosodje. Način njune-ga vodenja predpiše minister za pravosodje.

Peto poglavje: **DOKAZNO PRAVO (DOKAZNA SREDSTVA)**

I. SPLOŠNO O DOKAZIH IN DOKAZOVANJU

1. **Pojem dokaza**

*Dokaz v formalnem pomenu* je po predpisih kazenskega postopka opravljeno *procesno deja-nje*, s katerim sodišče ugotovi dejstva, pomembna za presojo kazenske zadeve.

*Dokaz v materialnem pomenu* je vir, iz katerega procesni organ dobiva sporočila o dejstvih. Viri se imenujejo *dokazna sredstva* ali nosilci dokaza.

Dokaz lahko pomeni tudi *razumsko prepričanje sodišča* o resničnosti dejstva, ki se ugotavlja – *rezultat ocene dokazovanja*.

*Dokaz v logičnem pomenu* je del vsebine izvirnega dokaza, iz katerega procesni organ izpelje sklep o obstoju določenega dejstva (*argument* ali razlog).

2. **Vrste dokazov**

1. *Obremenilni* (obtožni) *in* *razbremenilni* (obrambni) *dokazi*:

*Obremenilni dokazi* so v obdolženčevo škodo.

*Razbremenilni dokazi* so v obdolženčevo korist.

Veliko dokazov je obojih hkrati. Za oprostitev obdolženca je treba obremenilne dokaze ovreči.

1. *Izvirni* (*originalni*, primarni) *in izvedeni* (sekundarni) *dokazi*:

Kriterij za to delitev je vir dokaza. Izvirne listine, priče dogodka, ogled kraja storitve spa-dajo med izvirne dokaze.

*Izvedeni dokazi* so dokazi, iz katerih za dejstva zvemo posredno.

V skladu z načelom neposrednosti je treba dokazovanje na glavni obravnavi izvesti nepo-sredno oz. v izvirniku.

1. *Neposredni* (*direktni*) *in posredni* (*indirektni*) *dokazi*:

*Neposredni dokazi* so dokazi, ki neposredno kažejo na odločilno ali pravno relevantno dejstvo. Neposredni dokazi so: priznanje obdolženca, izpovedba očividca kot priče, zasa-čenje pri dejanju...

*Posredni dokazi* so dokazi, ki na odločilno ali pravno relevantno dejstvo kažejo posredno prek logičnega sklepanja. Imenujemo jih tudi *indici*. Indici so dejstva, ki niso odločilna, a se v k.p. ugotavljajo, da bi se z njihovo pomočjo z logičnim sklepanjem ugotovil (ne)ob-stoj določenega dejstva. Ko je indic ugotovljen, postane argument oz. dokaz v logičnem pomenu (*circumstantial evidence*), iz katerega procesni organ sklepa o obstoju odločilne-ga dejstva. Indice ugotavlja sodišče, kadar nima možnosti, da bi neposredno ugotavljalo (ne)obstoj odločilnih dejstev.

1. *Osebni in stvarni* (*materialni*) *dokazi*:

*Osebni dokazi* so:

* izpovedbe prič,
* zagovor obdolženca,
* izvidi in mnenja izvedencev.

*Stvarni dokazi* so:

* vsi predmeti, iz katerih procesni organ z opazovanjem ugotavlja potrebna dejstva (npr. sledovi, krvni madeži, prstni odtisi),
* predmeti, ki jih je storilec pustil na kraju storitve,
* sredstva k.d.,
* objekti k.d. (*corpora delicti*),
* *listine*,...

3. **Stadiji dokazovanja**

1. *odkrivanje ali zbiranje dokazov*,
2. *zavarovanje dokazov*,
3. *sprejemanje ali izvajanje dokazov* – izvedba dokazov je stvar sodišča. Po našem pravu stranke ne smejo izvajati dokazov, lahko jih le predlagajo. Stranke lahko le postavljajo vprašanja obdolžencem, pričam in izvedencem. Predmete k.d. zaradi prepoznave predsed-nik senata pokaže obdolžencu in pričam.
4. *preizkus dokazov* – gre za preizkus zanesljivosti in verodostojnosti dokaznega sredstva. Opravimo ga tako, da ga primerjamo z drugimi dokaznimi sredstvi, analiziramo v podrob-nostih ter ugotavljamo kontrolna (pomožna) dejstva = irelevantna (neodločilna) dejstva, ki se v postopku ugotavljajo, da bi se z njihovo pomočjo preverila zanesljivost posameznih dokazov o pravno relevantnih dejstvih ali indicih (npr. obremenilna priča je od oškodovan-ca dobila nagrado).
5. *ocena dokazov* – je zaključek o (ne)resničnosti določenega dejstva. Procesni organ iz vse-bine vsakega dokaza posebej in v zvezi z drugimi dokazi izvede sklep o obstoju dejstva, zaradi katerega je bil dokaz izveden.

Za oceno dokazov velja *načelo proste presoje dokazov* – sodišče pri ocenjevanju dokazov ni vezano na nobena formalna pravna pravila. Sodniku je prepuščeno, da se po lastni vesti, znanju in izkušnjah prepriča, katero dejstvo ima za (ne)dokazano. Vrsta in št. uporabljenih dokaznih sredstev nista odločilna, vendar mora sodnik svojo oceno utemeljiti in jo v od-ločbi obrazložiti v skladu s splošnimi zakoni človeškega mišljenja. Višje sodišče lahko od-ločbo v primeru pritožbe ustrezno preizkusi.

4. **Dokazna sredstva**

***Dokazna sredstva so viri, iz katerih procesni organi ugotavljajo dejstva***. So nosilci spoznav-nega gradiva.

V našem pravu dokazna sredstva niso omejena. Kot dokazno sredstvo se lahko uporabi vse, kar je možno po logičnih načelih šteti za vir spoznavanja resnice v k.p. Izjeme od tega so:

1. *dokazne prepovedi* – so pravne določbe, s katerimi se prepoveduje:
   1. ugotavljanje določenega dejstva – *absolutna dokazna prepoved*, prepoved dokazne teme (npr. prepoved ugotavljanja resničnosti pri k.d. opravljanja),
   2. uporaba določenega dokaznega sredstva – *relativna dokazna prepoved*, prepoved dokaznega sredstva (npr. prepoved ugotavljanja neprištevnosti z drugačnim dokaznim sredstvom kot s sodnim izvedencem psihiatrom), pravica do molka,…
2. ***ekskluzijsko pravilo*** – pravilo, s katerim se prepoveduje uporaba dokazov, pridobljenih na nezakonit način (npr. zaslišanje obdolženca z uporabo mučenja, nezakonita hišna preiska-va, uporaba hipnoze,...). Procesna prava v svetu z različno strogostjo uveljavljajo to pravi-lo. Najbolj strogo je uveljavljeno v k.p. ZDA. Naše procesno pravo vsebuje generalno eks-kluzivno klavzulo, ki zajema veliko št. nezakonito pridobljenih dokazov. Izjemoma lahko pri k.d. zoper varnost Republike Slovenije in njeno ustavno ureditev sodišče prosto preso-di vrednost nezakonito pridobljenega dokaza in ga delno ali v celoti sprejme. S tem ni iz-ključena kazenska odgovornost organa, ki je dokaz nezakonito pridobil.

***Kot podlaga za sodbo je pri nas prepovedan vsak dokaz:***

* 1. ***pridobljen s kršitvijo ustavno določenih človekovih pravic in temeljnih svoboščin***,
  2. ***pridobljen s kršitvijo določb ZKP***, če je v zakonu določeno, da se sodna odločba nanj ne sme opreti,
  3. ***pridobljen na podlagi prepovedanega dokaza*** (načelo zastrupljenega sadeža zastrup-ljenega drevesa).

Kot dokaz ne šteje:

* izpovedba obdolženca, če:
  + je bila zoper njega uporabljena sila, grožnja, medicinski poseg ali drugo sredstvo za vplivanje na voljo, da bi se dosegla njegova izjava ali priznanje, (če so bila vprašanja nejasna, nerazločna, nedoločna ali sugestivna/kapciozna).
  + je bila kršena njegova pravica do navzočnosti zagovornika pri zaslišanju,
  + če ni pouka iz 227/II
  + če odpoved pravici do zagovornika ni zapisana v zapisniku (ali če ni zapisanega pouka)
* izpovedba priče, če:
  + je bila izsiljena s silo, grožnjo, medicinskim posegom ali drugim sredstvom za vplivanje na voljo,
  + jo je dala oseba, ki ne sme pričati (npr. zagovornik-razen če obdolženec to sam zahteva; uradne ali vojaške tajnosti-dokler uradnih/vojaških oseb ne odveže pristojni organ),
  + je zaslišan mladoletnik, ki ni mogel razumeti pomena pravice da ni dolžan pričati
  + jo je dala oseba, ki se pričevanju lahko odpove, vendar o tem ni bila poučena, ali se ni izrecno odpovedala (npr. zakonec, sorodnik, verski spovednik),
  + jo je dala oseba, ki se je pravici do oprostitve pričevanja odpovedala, vendar pouk in/ali odpoved tej pravici nista zapisana v zapisniku.
* izpoved izvedenca, če:
  + jo je dala oseba, ki ne sme biti zaslišana kot priča,
  + jo je dala oseba, ki je oproščena pričevanja,
  + jo je dala oseba, ki je s k.d. oškodovana.

Prepovedane dokaze izloča iz postopka s sklepom državni tožilec in preiskovalni sodnik-> za vse ostale-> za obdolženca pred poukom d.t.. (preiskovalni sodnik (če jih d.t. že prej ne), zunajobravnavni senat, sodeči senat). Izločeni se hranijo na sodišču v posebnem ovitku na preiskovalnem oddelku.

Sodba, ki se sklicuje na prepovedane dokaze, se v pritožbenem postopku razveljavi zaradi bistvenih kršitev k.p.

Dokazna sredstva so:

1. hišna preiskava,
2. osebna preiskava,
3. zaseg predmetov,
4. ogled,
5. zaslišanje obdolženca,
6. zaslišanje prič,
7. izvedenstvo.

5. **Dokazno breme**

*Formalno dokazno breme* je pravna dolžnost določenega procesnega subjekta, da dokaže določeno dejstvo ali dejansko stanje, ki je podlaga za odločanje. Če subjekt tega dejstva ne do-kaže, se šteje, da dejstvo ne obstaja.

*Materialno dokazno breme* pomeni interes določenega procesnega subjekta, da določeno dej-stvo dokaže.

Rimsko pravo je poznalo *načelo delitve formalnega dokaznega bremena* – dokazovati mora oseba, ki nekaj zatrjuje, ne oseba, ki to zanika (***Ei incubit probatio, qui dicit, non qui negat***). V čistem akuzatornem postopku je tožilec pravno dolžan dokazovati vsa dejstva, na katerih temelji kazenska odgovornost obdolženca, in vsa druga dejstva, potrebna za obsodbo. Če s tem ne uspe, mora sodišče obdolženca oprostiti. Sodišče se ne spušča v dokazovanje.

*Načelo prenosa formalnega dokaznega bremena* (NE PRI NAS!)– če obdolženec v svojo obrambo navede do-ločena dejstva, glede njih pridobi položaj tožilca in jih mora dokazati, drugače se šteje, da ta dejstva ne obstajajo.

Teh načel pri nas ne poznamo.

Dokazno breme nosi pri nas tožilec, subsidiarno ga nosi sodišče (preiskovalni sodnik, sodeči senat). Nikoli ga ne nosi obdolženec. Obdolženec ima možnost, vendar ne dolžnosti dokazova-nja. Tožilec je dolžan dokazati obdolženčevo krivdo. Obdolženec ni dolžan dokazovati nedolž-nosti. Če jo dokazuje in ne dokaže, s tem ni podan dokaz njegove krivde. Če obdolženec v ob-rambo navede določeno dejstvo, ga ni dolžan dokazati – sodišče mora to dejstvo preizkusiti glede na to, ali ga je obdolženec podprl z zadostnimi dokazi ali ne.

Za sodišče velja glede dokaznega bremena *inkvizicijska ali preiskovalna maksima* – pravilo, nastalo v inkvizicijskem postopku, po katerem ima sodišče pravico in dolžnost odločati, katera dejstva bo uveljavljalo in s katerimi dokazi. Obsega tudi iniciativo za izvedbo dokazov, ki jih stranke niso predložile ali so predlog umaknile.

Načela dokaznega bremena v ZKP:

1. ***tožilec ima dolžnost dokazati obdolžencu kazensko odgovornost***,
2. ***obdolženec ni dolžan dokazati svoje nedolžnosti***,
3. ***sodišče je dolžno izpopolniti nezadostno dokazovanje obtožbe in obrambe***.

!\*! 1.) Anglosaški (adversarni postopek): poudarek je na dokaznem pravu: PRAVILA o tem: -kdaj je dokaz dopusten –kdaj je dokaz relevanten –kdaj je dokaz pomemben

PROBLEM pri nas: -spis ni dokončan pred začetkom GO (prekluzivni rok pri predlaganju dokazov)

-relevantnost je prepuščena sodišču (prosta presoja dokazov –ni pravil) =>zaradi načela iskanja materialne resnice, za vsak slučaj dopustijo vse (ker morajo vse raziskati)-> zavlačevanje postopka

ZDA: -na GO lahko predlagajo dokaze, samo če se pokaže nekaj res izjemnega; -spodbijajo verodostojnost prič (pri nas ne) –dodelana pravila hear-say \*Mi imamo pravila o dokaznih prepovedih (formalna dokazna pravila).

2.) DOKAZNI STANDARDI:

-kažejo stopnjo verjetnosti, da je bilo storjeno k.d. ali –stopnjo prepričanosti določenega organa, da je bilo storjeno k.d. 0%-ni minimalnega suma 100%- flagrantno prijetje

a.)RS: -min. informacija (lahko anonimno) o k.d. (20%)- določen objekt (k.d.) ali subjekt –policija

b.)URS: (50-60%) –samo odredba sodišča! –naknadna kontradiktornost

c.) US (60-70%) –predhodna kontradiktornost

d.) Beyond reasonable doubt: prepričanost, kot bi razumni človek ravnal v najbolj pomembnih razmerah (90%)

\*2 pomena dokaznih standardov: 1.) označujejo faze k.p. 2.) označujejo dokazno breme za določen poseg (preprečujejo arbitrarnost)

Načelo sorazmernosti-bolj verjetno kot je, da je nekdo storil k.d., z večjo pravico država posega v njegove pravice (ta stopnja verjetnosti je izražena z D.S).

3.) DOKAZNE PREPOVEDI: a.) Inkvizitorni postopek: inkvirent odloča o dovoljenih/nedovoljenih dokazih; ni pravil o tem b.) Mešani postopek: -adversarni element-> dokazna prepoved (prepove upravičenemu tožilcu, da bi uporabil nek dokaz, čeprav je v nasprotju z resnico

4.) DOKAZNI PREDLOG: -kateri dokaz naj se izvede –kaj z njim dokazuje –z določeno stopnjo verjetnosti dokazati, da:- bo dokaz uspešen (bo dokazal dejstvo) –bo dokaz pravno relevanten

5.) DOKAZNA PRAVILA: glede načina dokazovanja-NAČELO NEPOSREDNOSTI; glede sredstev dokazovanja-priče, izvedenci, listine

II. DOKAZNA SREDSTVA PO VELJAVNEM PRAVU

1. **Hišna preiskava**

Nedotakljivost stanovanja je zavarovana z ustavo. ZKP dopušča poseg v to pravico zaradi in-teresov kazenskega pravosodja.

1. *Pojem hišne preiskave*:

Hišna preiskava je preiskava stanovanja in drugih prostorov obdolženca ali drugih oseb ter stvari v teh prostorih (omare, postelje, obleke, vreče). Lahko se opravi tudi v prostorih državnih organov, podjetij, pravnih oseb in v vojaških objektih. Ni je možno opraviti v dip-lomatskih in konzularnih prostorih (prostori ekstrateritorialnih oseb).

Določbe o hišni preiskavi vsebuje že ustava, ki pravi:

*Nihče ne sme brez odločbe sodišča proti volji stanovalca vstopiti v tuje stanovanje ali druge tuje prostore, niti jih ne sme preiskati*.

*Pri preiskavi ima pravico biti navzoč tisti, čigar prostori se preiskujejo, ali njegov zastonik*.

*Preiskava se sme opraviti samo v navzočnosti 2 prič*.

*Pod pogoji, ki jih določa zakon, sme uradna oseba brez odločbe sodišča vstopiti v tuje stanovanje ali v tuje prostore in izjemoma brez navzočnosti prič opraviti preiskavo, če je to neogibno potrebno, da:*

* *lahko neposredno prime storilca kaznivega dejanja*,
* *se zavarujejo ljudje in premoženje*.

1. *Pogoji za hišno preiskavo*:
   1. *formalni pogoj* – hišna preiskava se opravi *na podlagi obrazložene pisne odredbe* *sodišča*, ki se pred začetkom hišne preiskave izroči osebi, katere prostori se preisku-jejo,
   2. *materialni pogoj* – *če je verjetno*, da:
      * bo možno pri hišni preiskavi *obdolženca prijeti*,
      * se bodo pri hišni preiskavi odkrili *sledovi* k.d.,
      * se bodo pri hišni preiskavi našli *pomembni predmeti* za k.p.

Prijetje obdolženca pri hišni preiskavi ne spada v dokazno pravo – gre za napako pri sistematiki v ZKP.

Najhujša pomankljivost opredelitve hišne preiskave v ZKP je, da ne določa stopnje verjetnosti storjenega k.d., ki mora biti podana za hišno preiskavo. =>URS!

Hišna preiskava je možna brez sodne odredbe – pooblaščene osebe policije lahko brez sodne odredbe vstopijo v tuje stanovanje ali druge prostore in po potrebni opravijo hišno preiskavo, če:

* 1. imetnik stanovanja to želi,
  2. kdo kliče na pomoč,
  3. je treba prijeti storilca k.d., ki je bil zasačen pri samem dejanju (*in flagranti*),
  4. je to potrebno za varnost ljudi in premoženja,
  5. je v stanovanju ali drugem prostoru oseba, ki jo je treba po odredbi pristojnega držav-nega organa pripreti, prisilno privesti ali se je zaradi pregona zatekla v te prostore.

\* Hišna preiskava je torej možna: -privolitev lastnika –sodna odredba - zakon

1. *Postopek hišne preiskave*:

Hišna preiskava se najpogosteje opravi v predkazenskem postopku.

Pred začetkom hišne preiskave se od osebe, na katero se nanaša odredba o preiskavi, zah-teva, naj prostovoljno izroči osebo oz. predmete, ki se iščejo. Pri tem se jo pouči, da ima pravico obvestiti odvetnika, ki je lahko navzoč pri hišni preiskavi. Če prizadeta oseba zah-teva navzočnost odvetnika, se začetek hišne preiskave odloži do prihoda odvetnika, vendar najdalj za 2 uri.

Brez predhodne izročitve odredbe in brez predhodne zahteve za prostovoljno izročitev osebe ali stvari je možno začeti hišno preiskavo, če:

* se pričakuje oborožen odpor,
* je potrebno, da se hišna preiskava opravi takoj in nepričakovano,
* se hišna preiskava opravi v javnih prostorih.

Hišna preiskava se opravlja *med 6. in 22. uro*. Izven tega časa se opravlja le:

* 1. če se do 22. ure *ni končala*,
  2. če se opravlja v pogojih, ko je *dovoljena brez sodne odredbe*,
  3. če to posebej dovoli preiskovalni sodnik, ker ocenjuje, da odlašanje lahko uniči sledo-ve ali pomembne predmete.

Imetnik stanovanja in drugih prostorov ima pravico biti navzoč pri hišni preiskavi. Če je imetnik stanovanja odsoten, ima pravico biti navzoč njegov zastopnik.

Če se hišna preiskava opravi v prostorih državnih organov ali podjetij, se k navzočnosti pri hišni preiskavi povabi njihov predstojnik.

Pri hišni preiskavi morata biti navzoči 2 polnoletni priči – *solenitetni priči*.

Hišno preiskavo je treba opraviti obzirno, da se ne moti hišni mir.

O hišni preiskavi se napravi zapisnik, ki ga podpišejo:

* oseba, pri kateri se opravlja preiskava,
* osebe, katerih navzočnost je obvezna.

Pri hišni preiskavi se zasežejo le predmeti in listine, ki so v zvezi z namenom posamezne hišne preiskave.

V zapisnik se zapišejo in natančno opišejo zaseženi predmeti in listine. Osebi, ki so ji bili predmeti oz. listine zaseženi, se izda potrdilo.

1. *Posebnosti hišne preiskave brez sodne odredbe*:

Pogoji za hišno preiskavo brez sodne odredbe so navedeni zgoraj.

Hišna preiskava brez odredbe sodišča se lahko opravi brez navzočnosti prič, če prič ni možno takoj zagotoviti in je s hišno preiskavo nevarno odlašati. Razlogi za odsotnost prič morajo biti navedeni v zapisniku.

O vstopu v stanovanje mora policija imetniku stanovanja izdati *potrdilo*. Če je policija op-ravila hišno preiskavo, mora sestaviti zapisnik. O opravljeni hišni preiskavi brez odredbe mora policija takoj poročati *preiskovalnemu sodniku*, če k.p. teče. Če k.p. še ne teče, mora policija poročati *državnemu tožilcu*.

1. *Izključitev dokazne vrednosti hišne preiskave*:

Sodišče ne sme opreti svoje odločbe na dokaze, pridobljene s hišno preiskavo, če:

* 1. je bila hišna preiskava opravljena brez odredbe sodišča,
  2. je bila hišna preiskava opravljena brez oseb, ki morajo biti navzoče,
  3. če za hišno preiskavo brez odredbe sodišča in brez navzočnosti prič niso bili izpolnjeni pogoji.

2. **Osebna preiskava** (URS)

Osebna preiskava se lahko opravi, če je verjetno, da se bodo pri njej našli:

* sledovi k.d.,
* pomembni predmeti za k.p.

Preiščeta se obleka in oseba sama.

Preišče se obdolženec. Izjemoma se preiščejo druge osebe, za katere je verjetno, da imajo po-membne predmete za k.p.

Za osebno preiskavo je potrebna *pisna odredba sodišča*.

Pri osebni preiskavi morata biti navzoči 2 polnoletni priči. Osebno preiskavo ženske lahko opravi le ženska – tudi priči morata biti ženski.

Pooblaščene osebe policije lahko osebno preiskavo opravijo *brez odredbe in navzočnosti prič*:

* ko izvršujejo sklep o prisilni privedbi,
* ko osumljencu vzamejo prostost, če je podan sum:
  + da ima osumljenec orožje za napad,
  + da bo osumljenec odvrgel, skril ali uničil predmete, ki mu jih je treba vzeti kot doka-zilo v k.p.

O osebni preiskavi brez odredbe in navzočnosti prič mora policija takoj poročati preiskovalne-mu sodniku ali državnemu tožilcu.

O osebni preiskavi je treba napraviti zapisnik. Preiskovani osebi je treba izdati potrdilo o zase-ženih predmetih.

Dokazna vrednost osebne preiskave je izključena, če:

1. je bila osebna preiskava opravljena brez odredbe sodišča,
2. je bila osebna preiskava opravljena brez navzočnosti prič,
3. za osebno preiskavo brez odredbe sodišča in navzočnosti prič niso bili izpolnjeni pogoji.

3. **Zaseg predmetov**

je samostojen način pridobitve stvari, pomembnih za k.p.

1. *Edicijska ali izročitvena dolžnost*

je splošna državljanska dolžnost izročitve predmetov na zahtevo sodišča ali policije.

Edicijske dolžnosti so oproščene:

* ekstrateritorialne osebe,
* zagovornik glede pisnega občevanja z obdolžencem,
* državni organi, ki hranijo uradne spise in listine, če mislijo, da bi bila objava njihove vse-bine škodljiva za splošno korist (presoja ZOS),
* osumljenec, obdolženec

Kdor ima predmete, pomembne za k.p., jih mora na zahtevo sodišča (*pisna odredba*) izročiti. Sodišče predmete sprejme v hrambo ali njihovo hrambo zavaruje. Če posestnik predmetov noče izročiti, se ga kaznuje z denarno kaznijo. Če posestnik tudi po plačilu denarne kazni noče izročiti predmetov, se ga zapre. Zapor traja do izročitve predmetov ali konca k.p., vendar naj-več 1 mesec.

1. *Pristojnost za zaseg*:

Zaseg predmetov lahko opravijo tudi pooblaščene osebe policije, ko opravljajo funkcijo odkrivanja (148, 164) k.d. in storilcev ali izvršujejo nalog sodišča.

O zasegu predmetov se napravi *zapisnik*. V njem se navede, kjer so bili predmeti najdeni, in poda opis predmetov. Za zasežene predmete se izda potrdilo.

1. *Zaseg in pregled spisov*:

Zaseženi spisi se popišejo. Če to ni možno, se spravijo v ovitek in zapečatijo. Lastnik spisa lahko pritisne na ovitek svoj pečat (??). K odpiranju ovitka se povabi oseba, ki so ji bili spisi zaseženi. Če ne pride, se ovitek odpre ter spisi pregledajo in popišejo brez njene nav-zočnosti. Procesni organ mora paziti, da se z vsebino spisov ne seznanijo nepooblaščene osebe.

Državni organi lahko odrečejo vpogled ali izročitev spisov, če mislijo, da bi bila objava nji-hove vsebine škodljiva za splošne koristi. O tem odloči zunajobravnavni senat okrožnega sodišča. Podjetja lahko zahtevajo, da se ne objavijo podatki o njihovem poslovanju.

1. *Pridržanje pisem, brzojavk in pošiljk*:

Tajnost pisem in drugih občil je po ustavi nedotakljiva. Zakon lahko določi odstopanja od tega načela, če je to neizogibno za potek k.p. ali varnost države.

Preiskovalni sodnik lahko naroči poštnim, brzojavnim in drugim prometnim organizacijam, da pridržijo in mu izročijo pisma, brzojavne in druge pošiljke, ki jih pošilja obdolženec ali so nanj naslovljene, če obstajajo okoliščine, zaradi katerih se lahko upravičeno pričakuje, da bodo te pošiljke dokaz v postopku. O pridržanih pošiljkah se izda potrdilo.

Izročene pošiljke odpre preiskovalni sodnik v navzočnosti 2 prič. Vsebina pošiljk se lahko v celoti ali delno sporoči obdolžencu oz. naslovljencu, če to dopuščajo koristi postopka.

*Pošiljke 3. oseb* se ne smejo pridržati. To so pošiljke, ki jih ni poslal obdolženec in niso nanj naslovljene. Naslovljencem je možno takšne pošiljke zaseči kot predmete.

1. *Vrnitev zaseženih predmetov*:

Predmeti, ki se začasno zasežejo med k.p., se vrnejo lastniku ali imetniku, če:

* se postopek ustavi, IN
* ni razlogov, da se odvzamejo trajno:
  + kot varnostni ukrep odvzema predmetov:
    - zaradi koristi splošne varnosti,
    - zaradi razlogov morale.
  + kot odvzem protipravne premoženjske koristi, pridobljene s k.d.

Če je zaseženi predmet svojemu lastniku oz. imetniku neizogibno potreben, se mu lahko vrne pred koncem postopka, če se zaveže, da ga bo na sodišče prinesel kot dokaz.

1. *Ravnanje s sumljivimi stvarmi*:

Gre za ukrep, ki ne spada v k.p.

Če se najde pri obdolžencu tuja stvar neznanega izvora, jo procesni organ opiše in opis razglasi na razglasni deski sodišča I. stopnje, na območju katerega živi obdolženec ali je bilo k.d. storjeno. Lastnik se mora zglasiti v 1 letu od objave razglasa. Če se ne zglasi v tem roku, se stvar proda in izkupiček od prodaje gre v državni proračun. Pri stvareh večje vrednosti se objavi razglas tudi v dnevnem časopisju. Če stvari ni možno prodati, postane last Republike Slovenije.

Če lastnik zamudi rok za pridobitev stvari, lahko zahteva vrnitev stvari ali izkupička zanjo v civilni pravdi. Zastaranje te pravice teče od dneva objave razglasa.

4. **Ogled**

1. *Pojem ogleda*:

Ogled je procesno dejanje, pri katerem procesni organ za postopek pomembna dejstva ugotavlja z neposrednim opazovanjem. Rezultat neposrednega ugotavljanja dejstev se vpiše v zapisnik.

Najbolj pogost je ogled kraja storitve k.d., ki se opravi neposredno ali krajši čas po k.d.

Ogled se najbolj pogosto izvaja v fazi predkazenskega postopka. Pogosto je ogled prvo dejanje, ki ga opravi procesni organ, ko izve, da je bilo storjeno k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti. Za ogled v predkazenskem postopku je težko zagotoviti kontradiktornost, ker procesne vloge še niso določene. Če so že določene, je treba dom-nevnemu storilcu dati položaj subjekta k.p.

*Rekonstrukcija dogodka* ali *sodni eksperiment* je posebna vrsta ogleda. Opravi se tako, da se dejanja ali situacije ponovijo v istih razmerah (na istem kraju, z istimi sredstvi in istimi osebami). Namen rekonstrukcije je preveriti izvedene dokaze in ugotoviti dejstva, ki so pomembna za razjasnitev stvari. Po potrebi se posamezni dokazi med rekonstrukcijo znova izvedejo. Rekonstrukcija pride najpogosteje v poštev, ko je treba preveriti različne verzije o dogodkih, kot jih opisujejo obdolženec ali priče. Pri rekonstrukciji pogosto sode-lujejo izvedenci. Rekonstrukcija se praviloma opravi posebej z obdolžencem in posebej z vsako pričo (če so v njihovih izpovedbah dejanja prikazana različno).

Ogled opravlja preiskovalni sodnik, če se ogled opravlja med ali pred preiskavo (v pred-kazenskem postopku). Če preiskovalni sodnik ne more takoj priti na kraj dejanja, lahko ogled v predkazenskem postopku) opravi policija, vendar ne more opraviti obdukcije in iz-kopa trupla.

V postopku pred sodiščem opravlja ogled zunaj glavne obravnave predsednik zunajobrav-navnega senata ali sodnik, ki ga zunajobravnavni senat pooblasti za opravljanje ogleda. Med glavno obravnavo opravlja ogled sodeči senat.

1. *Predmet in vrste ogleda*:

Predmeti ogleda so:

* 1. predmeti, namenjeni ali uporabljeni za k.d. – sredstva k.d.,
  2. predmeti, na katerih so sledovi k.d.,
  3. predmeti, ki so objekt k.d. (npr. ukradena stvar),
  4. predmeti, nastali s k.d. (ponarejena listina, denar).

*Telesni pregled obdolženca* se lahko opravi brez njegove privolitve, če je treba ugotoviti dejstva, pomembna za k.p.

Za *telesni pregled drugih oseb* je potrebna njihova osebna privolitev, razen če je treba ugotoviti, ali je na njihovem telesu določena sled ali posledica k.d. Takemu pregledu se ne morejo izogniti niti osebe, ki so oproščene pričevanja.

*Pregled in raztelešenje trupla* (obdukcija) je posebna vrsta ogleda z izvedencem. Opravi se, ko je v smrtnem primeru podan sum, da je bila smrt povzročena s k.d. ali je smrt v zvezi s storitvijo k.d. oziroma je to očitno. Če je truplo pokopano, se odredi *sodni izkop* ali *ekshumacija*. Izkop in obdukcijo lahko odredi le sodni organ – preiskovalni sodnik.

(3) *Omejitve:*

Rekonstrukcija se ne sme opravljati tako, da bi:

-se žalila javni red in morala;

-bilo v nevarnosti življenje ali zdravje ljudi.

5. **Zaslišanje obdolženca ( 227. ZKP) \*POUK!**

**\***URADNI ZAZNAMEK: policijsko zbiranje obvestil, pred poukom ali po pouku pa brez zagovornika. Problem-težko je kontrolirati postopek, saj je to le povzetek (možnost zlorab!)

Obdolženec je hkrati:

* *subjekt postopka* – ima vse pravice in dejanske možnosti, da v postopku sam zastopa lastne interese in opravlja funkcijo obrambe,
* *objekt postopka* – je dokazno sredstvo, proti njemu je možno uporabiti omejevalne ukrepe.

*Zaslišanje obdolženca* je procesno dejanje, s katerim pridemo do *izpovedbe obdolženca*.V po-stopku ima dvojno funkcijo:

1. obdolžencu da priložnost, da se brani – z nasprotnim dokazovanjem ima obdolženec mož-nost, da se obrani pred dokazi, ki ga bremenijo,
2. procesnemu organu (preiskovalni sodnik, razpravno sodišče) omogoči, da dobi obdolžen-čevo izpovedbo kot dokaz (*aktivno dokazno sredstvo*) – obdolženčeva izpovedba je izred-no pomembna kot dokaz, ker obdolženec najbolj natančno ve, ali je storil k.d. ali ne.

Obdolženec se je dolžan odzvati vabilu procesnega organa, da pride na zaslišanje. Ima pravico, da je pred izdajo sodbe zaslišan o navedbah svoje obrambe. Obdolženec se zagovarja in je do-kazno sredstvo le pod pogojem, če na to prostovoljno pristane.

V angloameriškem sistemu se obdolženec sam odloča, ali bo izpovedal pred sodiščem. Če se odloči, je njegova izpovedba enaka izpovedbi prič – nastopa kot *priča o lastni stvari*. Izpoved-ba se daje pod prisego, zaslišujeta ga zagovornik in tožilec. Če je izpovedba lažna, odgovarja obdolženec za krivo pričevanje.

1. *Pravica zaslišati obdolženca*:

*V predkazenskem postopku* ima *policija* pravico zahtevati izjavo (*obvestilo*) od osebe, osumljene storitve k.d. Ta oseba se je dolžna odzvati vabilu policije. V vabilu jo je treba opozoriti na možnost prisilne privedbe. Če osumljena oseba kljub vabilu ne pride, se jo lahko prisilno privede. Izjava, ki jo da osumljena oseba policiji, ni nikakršen dokaz v k.p.. Po pouku + prisotnost zagovornika=> je dokaz. Brez zagovornika , po pouku=> ni dokaz, a ostane v spisu. Po PKP (pred zahtevo za preiskavo) je treba takšno izjavo izločiti. Razpravno sodišče te izjave ne sme uporabiti kot dokaz. (če ni pouka, je sploh ne vidi!).

*V predkazenskem postopku* zasliši obdolženca *preiskovalni sodnik*, če:

* 1. bi bilo z zaslišanjem nevarno odlašati, (166)
  2. mu policija privede osumljeno osebo zaradi odreditve pripora. (utemeljen sum!)

*Na glavni obravnavi* obdolženca zasliši *predsednik sodečega senata*.

Obdolženec ima pravico, da:

* ne daje izjav,
* se ne zagovarja,
* odkloni odgovore na posamezna vprašanja.

Obdolženec lahko poda lažno izpovedbo, če misli, da je to v korist njegovi obrambi. Lažna izpovedba ne sme biti v škodo soobdolžencev in drugih oseb, ker s tem obdolženec stori k.d. krive ovadbe.

1. *Postopek zaslišanja*:

Procesni organ: (227/II)

* 1. obdolženca vpraša po osebnih podatkih,
  2. obdolženca pouči, da:
     + si ima pravico vzeti zagovornika po lastni izbiri,
     + se ni dolžan zagovarjati in odgovarjati na vprašanja,
     + če se zagovarja ni dolžan izpovedati zoper sebe in svoje bližnje/ ni dolžan priznati
     + je zagovornik lahko navzoč pri njegovem zaslišanju.
  3. obdolžencu pove:
     + katerega k.d. je obdolžen,
     + katera podlaga za sum je podana zoper njega.
  4. obdolženca vpraša, kaj lahko navede v svoj zagovor,
  5. obdolžencu pove, da:
     + se ni dolžan zagovarjati,
     + ni dolžan odgovarjati na vprašanja.
  6. če je obdolženec obdolžen k.d. hudodelskega združevanja ("skesanec"), se ga pouči, da se mu mora kazen omiliti, če:
     + prepreči izvršitev k.d. hudodelske združbe,
     + pravočasno naznani k.d. hudodelske družbe,
     + razkrije organizacijo in vodilne člane hudodelske združbe.
  7. če obdolženec noče odgovarjati, ga je treba poučiti, da si s tem lahko oteži zbiranje dokazov v svojo obrambo.

Po opravljenih procesnih garancijah:

* 1. se obdolženec v neoviranem pripovedovanju:
     + izjavi o vseh okoliščinah, ki ga obremenjujejo, in
     + navede vsa dejstva v korist njegovi obrambi.
  2. se obdolžencu po končani izpovedbi postavijo vprašanja, če je potrebno, da:
     + se dopolnijo manjkajoča mesta (vrzeli),
     + se odpravijo nasprotja in nejasnosti v njegovem pripovedovanju.

Če se obdolženčeve kasnejše izjave razlikujejo od prejšnjih ali če obdolženec prekliče priznanje, se zahteva od njega, naj pove razloge, zakaj različno izpoveduje oz. *zakaj pre-klicuje priznanje*.

Če obdolženčeve izjave niso v skladu z izjavami prič in soobdolžencev (glede bistvenih dejstev), se lahko opravi *soočenje* (konfrontacija). Obdolženca ni možno prisiliti v soočenje.

Obdolženčeva izpovedba se zapiše v zapisnik v obliki pripovedovanja. Vprašanja in odgo-vori se zapišejo v zapisnik le, če je to potrebno (če tako zahtevajo: stranke, zagovornik, p.s.). Obdolženec lahko sam narekuje svojo iz-povedbo v zapisnik.

1. *Zaslišanje brez zagovornika*:

Obdolženec ima lahko zagovornika ves čas k.p. Zagovornik je lahko navzoč pri njegovem zaslišanju. Brez zagovornika je možno obdolženca zaslišati le:

* 1. če se je obdolženec izrecno odpovedal tej pravici in obramba ni obvezna,
  2. če zagovornik ni navzoč, čeprav je bil obveščen o zaslišanju in obramba ni obvezna,
  3. če si obdolženec za prvo zaslišanje ni zagotovil zagovornika v 24 urah od pouka o pravici do zagovornika in obramba ni obvezna/ če je obvezna obramba, mu ga sodišče postavi po uradni dolžnosti.

Izpovedba, dana v odsotnosti zagovornika, nima dokazne vrednosti, če ni izpolnjen eden izmed teh pogojev. Sodna odločba se nanjo ne more opirati.

1. *Priznanje obdolženca*:

\*RAZLIKA med privilegijem zoper samoobtožbo in pravico do molka: 1.) PZS izhaja iz adversarnega koncepta=> ščiti molk in materialne dokaze (dnevnike, pisma,…) 2.) P. do molka pa izhaja iz kontinentalnega koncepta=> ščiti voljo po izpovedovanju, a samo verbalno +edicijska dolžnost (ne velja za obdolženca).

Izpovedba obdolženca je najbolj pomemben predmet dokazne presoje, kadar vsebuje pri-znanje.

*Priznanje v ožjem pomenu* je izjava obdolženca, da je storil določeno k.d. v objektivnem in subjektivnem (krivdnem) smislu.

*Priznanje v širšem pomenu* je vsako obdolženečevo priznanje resničnosti določenega dej-stva, ki ima za obdolženca škodljive posledice.

V čistem akuzatornem postopku ima priznanje naravo *dispozitivnega akta* – s priznanjem je postopek ugotavljanja utemeljenosti obtožbe priznan, zato sodišču ostane le izrek ka-zenske sankcije. Obdolženec se mora izjaviti le o tem, ali šteje obtožbo za utemeljeno ali ne. Če šteje obtožbo za utemeljeno, se porotniki umaknejo in sodišče izreče sodbo.

Pri nas priznanje nima posebne dokazne vrednosti in je zato podvrženo prosti presoji pro-cesnih organov. Kljub priznanju morajo procesni organi zbirati druge dokaze. Priznanje obdolženca v preiskavi ali na glavni obravnavi kljub popolnosti ne odveže sodišča dolžno-sti, da izvede druge dokaze. Če je priznanje jasno, popolno in podprto z drugimi dokazi, se nadaljnji dokazi zbirajo le na predlog strank (v kp, v pkp to ne velja). Vedno obstaja možnost, da je priznanje krivo (posledica duševne bolezni, ščitenja pravega storilca).

*Učinek priznanja* je:

* 1. *konstitutiven* ali *bistven* – priznanje je edino dokazno sredstvo,
  2. *deklaratoren* – dejanje je popolnoma dokazano z drugimi dokazi, priznava ga tudi obdolženec.
  3. *supletoren* ali *dopolnilen* – priznanje dopolnjuje dokaze, ki za obsodbo ne bi zadosto-vali.

Priznanje se šteje v + obdolžencu, samo če je spremenilo (olajšalo) potek k.p..

Če obdolženec priznanje prekliče, se od njega zahteva, da pove razlog, zakaj ga preklicuje. Verodostojno priznanje ne izgubi svoje dokazne moči zaradi preklica, razen če je preklic verodostojen. Pred preklicem priznanje se procesni organ zaščiti tako, da priznanje z vse-mi podrobnostmi zapiše v zapisniku.

1. *Nedovoljeni in sporni načini zaslišanja*:

Procesni organ mora pri zaslišanju obdolženca spoštovati njegovo osebnost. Obdolženec se ni dolžan zagovarjati in govoriti resnice. Če laže, mora paziti, da z lažmi ne posega v pravne dobrine 3. oseb, ker lahko poda krivo ovadbo (to je kaznivo).

Izsiljevanje priznanja je k.d.

Obdolžencu je treba vprašanja postavljati jasno, razločno in določno, da jih lahko popol-noma razume (228/I)-EKSKLUZIJA.

Prepovedana so (228/I)-E:

* *sugestivna vprašanja* = vprašanja, ki vsebujejo obsežno navodilo, kako nanje odgo-voriti,
* *kapciozna vprašanja* = vprašanje, ki izhajajo iz stališča, da je obdolženec nekaj pri-znal, česar ni priznal.

Obdolženca se ne sme preslepiti, da bi se dosegla določena njegova izjava ali priznanje (228/I)-E.

Proti obdolžencu se ne smejo uporabiti *sila ali grožnja* (227/VIII)-E.

(227/VIII)-E Na njem ni dovoljeno uporabiti *zdravniških posegov* ali mu dati sredstev, ki lahko vplivajo na njegovo voljo pri izpovedovanju: (266/III)

* *lobotomija* = psihokirurški poseg v možgane, da bi odpravili psihične motnje pri težjih duševnih bolnikih. Z lobotomijo je možno vplivati tudi na voljo zaslišanca.
* *narkoanaliza* = zasliševanje obdolženca pod vplivom narkotičnih sredstev, da bi se ob slabitvi njegove volje in zmanjšanju zavestne kontrole dobila resnična izpovedba, ki jo obdolženec brez uporabe teh sredstev ne bi dal (*serum resnice*).
* *hipnoza*.

Izpovedba, pridobljena na take načine, ne more biti podlaga za sodno odločbo.

Dovoljeni so zdravniški posegi, ki ne vplivajo na voljo obdolženca (266/II):

* *odvzem krvi*,
* drugi zdravniški posegi, ki se po pravilih medicinske znanosti opravijo zaradi analize in ugotovitve dejstev, pomembnih za k.p.

Takšni posegi se lahko opravijo brez privolitve obdolženca, razen če bi zaradi tega nastala škoda za njegovo zdravje.

Uporaba *poligrafa* ali naprave za odkrivanje laži je dvomljiva v k.p. Poligraf je naprava, ki se med zaslišanjem priključi na telo obdolženca in pri tem zapisuje različne fiziološke (reakcije) ma-nifestacije vznemirjenja (spremembe v krvnem pritisku, utripu, dihanju, elektrodermalna reakcija), ki jih z voljo ni možno kontrolirati. Človek, ki laže, naj bi pri laži doživljal dolo-čeno vznemirjenje zaradi strahu, da laž ne bi bila odkrita. Zaslišanje s poligrafom opravlja poseben strokovnjak (*poligrafist*). Obdolženec mora odgovarjati z DA ali NE na večje št. vprašanj, razvrščenih po posebnem sistemu (preko telesa meri psiho).

Poligraf v k.p. uporabljajo v ZDA, kjer je dopusten kot dokaz v k.p., če so se z njegovo uporabo strinjali obdolženec, njegov zagovornik in tožilec, ki so o tem sklenili posebno pogodbo. Policija ga uporablja kot pomožno preiskovalno sredstvo za selekcijo osumljenih oseb ali odkrivanje neposrednih dokazov.

Pri nas uporaba poligrafa ni dopustna kot dokaz v k.p. V predkazenskem postopku in pre-iskavi se lahko uporabi, če se obdolženec z njegovo uporabo strinja.

6. **Zaslišanje priče**

1. *Pojem priče*: \*Oseba za katero je verjetno, da bi mogla kaj povedati o k.d. in storilcu in o drugih pomembnih okoliščinah.

***Priča je fizična oseba, ki ni obdolženec ali izvedenec, za katero se ve ali domneva, da so ji znana dejstva, ki se ugotavljajo v kazenskem postopku, ter jo pristojni procesni organ povabi, da o teh dejstvih izpove***.

Izpovedba priče se imenuje *pričevanje*. Do pričevanja pride procesni organ tako, da opravi procesno dejanje zaslišanja priče.

Predmet pričevanja so pretekla dejstva:

* po lastni čutni zaznavi (očividec, priča dejanja),
* po tuji čutni zaznavi (priča o pripovedovanju drugih /hear-say).

Sedanja dejstva ugotavlja sodišče z ogledom ali izvedenci.

*Solenitetna* ali *formalna priča* je fizična oseba, ki mora biti navzoča, ko se opravlja pro-cesno dejanje z verjetnostjo zlorabe. Z njo se varuje pravilnost opravljanja procesnih de-janj. Obvezne solenitetne priče so:

* 2 polnoletni priči pri hišni preiskavi,
* 2 polnoletni priči pri osebni preiskavi,
* 2 polnoletni priči pri zadržanju poštnih pošiljk.

1. *Sposobnost biti priča*:

ima vsaka fizična oseba, ki je sposobna dati razumno izjavo. Priče so lahko tudi duševno bolne osebe in otroci, če so zmožni dati resnično poročilo o pomembnih dejstvih.

Pri mladoletnikih in duševno bolnih osebah sodišče neposredno presodi, ali so glede na starost in duševno razvitost ter stopnjo duševne obolelosti sposobne razumeti vsebino pouka, ki jim ga da sodišče. V ta namen lahko sodišče zasliši ustreznega strokovnjaka.

Če mladoletnik oz. duševno bolna oseba nista sposobna razumeti pouka, ki jim ga da sodišče, ne smeta biti zaslišana kot priča, razen če to zahteva obdolženec.

*I.) Nesposobnost za pričevanje*:

* *absolutna nesposobnost* – priča zaradi duševnih ali telesnih nezmožnosti v času zasli-ševanja ne more govoriti resnice,
* *relativna nesposobnost/ nikoli ne smejo biti zaslišani*  – priče ne morejo biti zaslišane zaradi dolžnosti, ki jim jo nala-ga njihov poklic – kot priča ne morejo biti zaslišani:
  + oseba, ki bi s svojo izpovedbo prekršila dolžnost varovanja uradne ali vojaške tajnosti, dokler je pristojni organ ne odveže te dolžnosti,
  + zagovornik obdolženca o tem, kar mu je obdolženec zaupal kot svojemu zago-vorniku, razen če obdolženec to sam zahteva,
  + sodnik,
  + državni tožilec.

Vendar so oškodovanec, subsidiarni tožilec in zasebni tožilec lahko zaslišani kot priče.

1. *Dolžnost pričevanja*:

Pričevanje je splošna državljanska dolžnost, ki obsega:

* 1. dolžnost *odzvati se vabilu* procesnega organa,
  2. dolžnost *izpovedati*,
  3. dolžnost *se pustiti soočiti*,
  4. dolžnost *prepoznavati*,
  5. dolžnost *govoriti resnico*.

Kršitev teh dolžnosti pripelje do procesnih kazni – denarna kazen ali zapor do 1 meseca.

Kršitev dolžnosti govoriti resnico pripelje do kazenske odgovornosti za k.d. krive izpo-vedbe.

*II.)* Določene kategorije oseb so oproščene dolžnosti pričevanja (= *privilegirane priče*):

* 1. obdolženčev zakonec ali zunajzakonski partner,
  2. obdolženčevi sorodniki v ravni vrsti, v stranski vrsti do 3. kolena, sorodniki po svaštvu do 2. kolena (tast, tašča, zet, snaha),
  3. obdolženčev posvojenec ali posvojitelj,
  4. verski spovednik, o tem, kaj mu je spovedal obdolženec ali druga oseba.
  5. predstavniki poklicnih kategorij (odvetnik, zdravnik, soc. delavec, psiholog, …)

Pričevanje teh oseb je odvisno od njihove volje. Če pričajo, morajo govoriti resnico.

Če osebe, ki so oproščene dolžnosti pričevanja, to pravico uporabijo šele na glavni obrav-navi, se njihove izpovedbe iz preiskave lahko uporabijo kot dokaz.

Sodišče, ki vodi postopek, je dolžno takšne osebe poučiti, da jim ni treba pričati na prvem zaslišanju ali ko izve za njihovo razmerje do obdolženca. Če osebe, oproščene dolžnosti pričevanja (237-E):

* tem niso bile poučene,
* se tej pravici niso izrecno odpovedale,
* pouk in izrecna odpoved pravici oproščenosti dolžnosti pričevanja nista zapisana v zapisnik,
* zaslišan, kdor ne bi smel biti,
* zaslišan mladoletnik, ki ni razumel pravice, da ni dolžan pričati
* izpovedba izsiljena

sodišče na tako izpovedbo ne sme opreti svoje odločbe.

*III.)* Vsaka priča lahko odreče odgovor na posamezno vprašanje, če bi z njim sebe ali svojega bližnjega:

* spravila v hudo sramoto,
* spravila v znatno materialno škodo,
* spravila v kazenski pregon.

1. *Postopek zaslišanja priče*:

Procesni organ zaslišuje vsako pričo posamezno brez navzočnosti drugih prič. Odgovore mora priča dajati ustno.

Postopek zaslišanja:

* 1. pričo se opomni, da:
     + je dolžna govoriti resnico,
     + ne sme ničesar zamolčati.
  2. pričo se opozori, da je kriva izpovedba kaznivo dejanje;
  3. pričo se opozori, da ni dolžna odgovarjati na vprašanja, če bi z odgovori spravila sebe ali svojega bližnjega v hudo sramoto, znatno materialno škodo ali kazenski pregon;
  4. če je priča lahko oproščena dolžnosti pričevanja, se jo o tem pouči in pouk vpiše v zapisnik; (če izjavi, da se odpoveduje tej pravici, se jo opozori, da se bo na njeno izpovedbo lahko oprla sodna odločba, tudi če se kasneje odpove pričevanju-> pouk + izjava v zapisnik).
  5. pričo se povpraša po osebnih podatkih;
  6. od priče se zahteva, naj pove vse, kar ve o zadevi;
  7. po njeni izpovedbi se priči zastavljajo vprašanja, da se njena izpovedba preizkusi, dopolni in razjasni,
  8. pričo se vpraša, od kod ve to, o čemer priča – *izvor ali vzrok znanja*.

Za zaslišanje priče veljajo vse omejitve in prepovedi, ki veljajo za zaslišanje obdolženca (prepoved sugestivnih in kapcioznih vprašanj, prepoved uporabe sile in grožnje,...).

*Soočenje ali konfrontacija* je procesno dejanje, ki se opravi tako, da se osebe, katerih iz-povedbe se *ne skladajo v pomembnih dejstvih*, postavijo ena proti drugi in se od njih zah-teva, da ponovijo izjave, ki se ne skladajo. Procesni organ ima možnost, da z neposrednim opazovanjem ocenjuje verodostojnost in resničnost izpovedb. Hkrati se lahko soočita *le 2 osebi*. Soočijo se lahko:

* priča s pričo,
* priča z obdolžencem,
* obdolženec s soobdolžencem.

*Prepoznava oseb ali predmetov* – se lahko zahteva od priče (da se ugotovi, ali priča pozna osebo ali predmet). Če je to potrebno, se od priče najprej zahteva, naj osebe ali predmete opiše in navede znake, po katerih se razlikujejo. Oseba ali predmet se priči pokaže skupaj z drugimi osebami ali predmeti, ki so priči ne-znani (predmeti so iste vrste, osebe so si podobne).

*Predočba* je opozorilo priči na njeno prejšnjo izpovedbo ali na izpovedbe drugih prič, če (335 ZKP):

* se pri poznejšem zaslišanju ne spominja več dejstev, ki jih je navedla pri prejšnjem zaslišanju;
* če prejšnje izpovedbe spremeni.

(5) *Varstvo identitete priče* (240a ZKP):

Identiteta priče se obvezno ne razkrije, če:

* 1. bi zaradi tega nastala utemeljena nevarnost za njeno življenje in življenje njenih bliž-njih sorodnikov (sklep o nerazkritju identitete priče izda preiskovalni sodnik na pred-log državnega tožilca ali priče, oškodovanca, obdolženca, zakonitega zastopnika ali po uradni dolžnosti);
  2. je bila priča neposredni izvajalec prikritih preiskovalnih ukrepov ter nastopa kot priča, ker jo je pristojni organ odvezal dolžnosti varovanja uradne tajnosti (sklep o nerazkritju identitete priče izda preiskovalni sodnik po uradni dolžnosti).

V teh primerih se osebni podatki priče izločijo iz spisa in hranijo kot uradna tajnost.

Za potrebe postopka se neposredni izvajalec ukrepov iz PPU identificira s službenim de-lovnim imenom in uradnim dokumentom, ki potrjuje njegovo istovetnost.

(6) *Dokazna vrednost pričevanja*:

V naših k.p. so izpovedbe prič najpogosteje uporabljano dokazno sredstvo, vendar tudi najbolj nezanesljivo.

Izpovedba priče je sestavljena iz 3 sestavin:

* 1. *zaznava*,
  2. *spominjanje* – priča si zaznavo ohrani v spominu kot predstavo,
  3. *reprodukcija* – priča spominsko predstavo ustno posreduje zasliševalcem.

Vse sestavine pričevanja so nezanesljive, ker so odvisne od okoliščin.

Dokazna vrednost pričevanja je odvisna od okoliščin:

* *subjektivne okoliščine* – odvisne so od volje, ali hoče priča govoriti resnico; od osebnih lastnosti/sposobnosti priče,
* *objektivne okoliščine* – odvisne so od osebnosti priče in objektivnih dejavnikov v času zaznave.

Sodnik mora v sodbi določno navesti, kako presoja verodostojnost prič, ki protislovno izpovedujejo o istem dejstvu. Njegova razlaga, zakaj verjame določeni priči, mora biti lo-gična, jasna in izkustveno sprejemljiva.

7. **Izvedenstvo \***Pazi CFP! Samo STROKOVNO MNENJE!!

1. *Pojem izvedenstva*:

Izpovedba izvedenca je dokazno gradivo v postopku in vir, iz katerega črpa procesni organ svoje znanje o dejstvih. Sodišče potrebuje pomoč izvedenca, ker določenih dejan-skih vprašanj v postopku ne more rešiti samo zaradi pomanjkanja potrebnega strokovnega znanja. Izvedenec je po zamisli našega zakona pomočnik sodišča. Dejansko vprašanje ob-dela s strokovnim znanjem, da postane sodišču dostopno in razumljivo.

*Izvedenec ali ekspert* je oseba, ki s strokovnim znanjem pomaga procesnemu organu pri ugotavljanju pomembnih dejstev, ki se lahko ugotovijo le s pomočjo posebnega strokovne-ga znanja. Izvedenec pojasnjuje le dejanska vprašanja.

Izvedenec ugotavlja *dejstva v sedanjosti*. Izvedenec je lahko le strokovnjak.

1. *Sposobnost biti izvedenec*:
   1. *tehnična sposobnost biti izvedenec* – izvedenec mora imeti potrebno strokovno izo-brazbo ali znanje. Ni nujna formalna usposobljenost s strokovnim izpiti, ker za vsako stroko ni javnih izpitov.
   2. *pravna sposobnost biti izvedenec* – izvedenec ne more biti/če je kljub temu postavljen=>ekskluzija:
      * kdor ne sme biti zaslišan kot priča,
      * kdor je oproščen dolžnosti pričevanja,
      * oškodovanec.

Izvedenstvo lahko opravljajo pravne osebe – strokovni zavodi ali državni organi. Izvid in mnenja podpišejo strokovnjaki, ki so opravili izvedensko delo.

\*Kdor je povabljen kot izvedenec se je dolžan odzvati vabilu + podati svoj izvid in mnenje.

Če je v redu povabljen, pa ne pride (+ ne opraviči) sledi denarna kazen ali prisilna privedba.

1. *Dolžnost biti izvedenec*:

Opravljanje izvedenstva je državljanska dolžnost, ki obsega:

* 1. dolžnost *odzvati se vabilu*,
  2. dolžnost *dati izvid ali mnenje*:
     + *izvid* je izjava ali zapis tega, kar je izvedenec dognal pri ogledu z opazovanjem,
     + *mnenje* je strokovna presoja izvedenca, kar je ugotovil z izvidom, z razlogi za takšno presojo.
  3. dolžnost *dati promisorično prisego* – izvedenec obljubi, da bo govoril resnico.

(*Asertorna prisega* je prisega, da je resnično, kar je izpovedal).

1. *Določitev izvedenca*:

Izvedenca praviloma postavi sodišče (oz. organ, ki vodi postopek). Drugi procesni organi lahko to storijo izjemoma s precejšnjimi omejitvami.

Procesni organ določi s pisno odredbo 1 izvedenca. Če je izvedensko delo zahtevno, lahko določi 2 ali več izvedencev.

Če so za izvedensko delo imenovani *sodni izvedenci*, se drugi izvedenci postavijo lahko le, če bi bilo nevarno odlašati ali to zahtevajo posebne okoliščine.

Če je izvedenstvo zaupano strokovnemu zavodu ali državnemu organu, slednji določi 1 ali več strokovnjakov, ki izvedenstvo opravijo.

Izvedenci za posamezna področja se določajo *fakultativno*.

*Obvezno ali obligatorno izvedenstvo* je predvideno, če:

1) gre za sumljivo smrt – se sumi ali je očitno, da je smrt povzročena s k.d. (pregled, obdukcija, izkop),

2) je podan dvom o prištevnosti storilca,

3) je treba ugotoviti vrsto in težo telesnih poškododb

(5) *Dokazna vrednost izvedenstva*: \*Sodišče ni vezano na izvid (pri obligatornem izvedenstvu)

Dokazno vrednost izvedenčeve izpovedbe ocenjuje procesni organ *po prosti presoji*, ven-dar je vezan na njegovo izpovedbo. Če se ne strinja z mnenjem izvedenca (če si mnenje nasprotuje/je nejasno), mora določiti novega izvedenca. Če se ne strinja z mnenjem novega izvedenca, mora ugotoviti, da dej-stvo, ki se je z izvedencem dokazovalo, ni bilo dokazano (ni nujno, da sta samo 2). Če določeno dejstvo ni ugotov-ljeno, pride do uporabe načela *in dubio pro reo* – v dvomu v korist obdolženca.

7. **Listine**

1. *Pojem listine*:

Listina v k.p. pomeni:

* 1. *pisni zapis*, ki vsebuje podatke o dejstvih, ki se ugotavljajo v k.p.,
  2. *pismena izjava* ali sporočilo, ki vsebuje podatke o dejstvih, ki se ugotavljajo v k.p.

Listina v kazenskem materialnem pravu (KZ) je vsako pisanje ali predmet, primeren za dokaz, kakšnega dejstva, ki ima vrednost za pravna razmerja.

1. *Dokazovanje z listino*:

Postopek dokazovanja z listino delimo v 4 faze:

* 1. *pridobitev* listine (npr. hišna ali osebna preiskava, izročitev, zaseg),
  2. *ugotovitev pristnosti* listine (z ogledom ali izvedencem),
  3. *uporaba* listine *kot dokaz* (listina se prebere in to zapisniško ugotovi),
  4. *ocenitev vsebine* listine (ocenitev dejstev, ki jih vsebuje listina).

8. **Tehnični posnetki**

1. *Pojem tehničnih posnetkov*:

Tehnični posnetki so posnetki dejstev, ki se ugotavljajo v k.p., nastali s pomočjo zvočnih ali optičnih naprav.

1. *Zvočni posnetki*:

Dovoljeno je zvočno snemanje procesnih dejanj (preiskovalni sodnik). Ti posnetki se lahko po odločitvi senata na glavni obravnavi reproducirajo. V dokazni namen so lahko dopol-nilo zapisniku o opravljenem procesnem dejanju.

Zvočni posnetki, napravljeni brez vednosti prizadete osebe, v k.p. ali zunaj njega (*prisluš-kovalne naprave*) so nedopustni v dokazne namene, razen če gre za k.d. zoper državno varnost in ustavno ureditev Republike Slovenije, ki jih ni možno dokazati na drug način.

Neupravičeno prisluškovanje in zvočno snemanje je k.d.

Zvočni posnetki obvestil, ki jih zbira policija v predkazenskem postopku, imajo enako do-kazno vrednost za preiskavo kot zapisana obvestila. Preiskovalni sodnik jih mora

Zvočni posnetki, ki jih odredi preiskovalni sodnik v okviru so lahko dokaz za sodbo.

1. *Optični posnetki*:

Optični posnetki se lahko uporabljajo kot dokaz v k.p. ne glede na to, kdaj, kje in kako so nastali:

* posnetki procesnega organa, ki jih je napravil ob preiskovalnem dejanju,
* naključni posnetki zunaj k.p. (npr. turist z videokamero po naključju posname mafijski obračun).

Nedovoljena je uporaba tajnih in neupravičenih optičnih posnetkov, ki občutno posegajo v zasebno življenje prizadete osebe, razen če gre za k.d. zoper državno varnost in ustavno ureditev RS, ki jih ni možno dokazati na drug način.

Neupravičen je vsak optični posnetek drugega, če ta nanj ne pristane. Neupravičen in ob-čuten poseg v zasebno življenje z optičnim snemanjem je k.d.

Šesto poglavje: **OMEJEVALNI UKREPI \***Za vse je nadomestek PRIPOR! (prej se obdolženca na to opozori)

I. OMEJEVALNI UKREPI NA SPLOŠNO

***Omejevalni ukrepi so začasni prisilni ukrepi zoper domnevnega storilca k.d., ki ga omeju-jejo v njegovih pravicah in svoboščinah, še preden je bil obsojen s pravnomočno sodbo.***

Sodišče jih lahko uporabi, da bi odpravilo nevarnost, ki jo domnevni storilec predstavlja za izvedbo k.p. ali varnost ljudi (1.-NUJNOST). To nevarnost predstavlja storilec sam, njegova dejavnost ali nje-govo razpolaganje z določenim stvarmi.

Omejevalni ukrepi lahko trajajo najdalj do pravnomočnosti sodbe, vendar se določeni omeje-valni ukrepi po pravnomočnosti sodbe:

* spremenijo v ukrep, ki naj zagotovi učinkovitost kazenske sankcije (varščina preneha šele, ko obsojenec nastopi kazen),
* spremenijo v kazensko sankcijo samo (začasni odvzem vozniškega dovoljenja, začasni odvzem predmetov),
* spremenijo v druge končne odločitve sodišča (začasno zavarovanje premoženjskopravnega zahtevka, začasni odvzem protipravne premoženjske koristi).

Zaradi teh značilnosti imajo omejevalni ukrepi tudi učinke, ki naj zagotavljajo učinkovitost ka-zenskih sankcij in kazenskega pravosodja.

Delitev omejevalnih ukrepov:

1. *osebni ali personalni* omejevalni ukrepi – prizadevajo neposredno osebnost obdolženca, predvsem njegovo osebno svobodo in svobodo gibanja:
   1. *prisilni osebni* ukrepi:

* pripor,
* hišni pripor,
* obvezno javljanje na policijski postaji,
* varščina,
* obljuba obdolženca, da ne bo zapustil prebivališča.
  1. *prepovedni osebni* ukrepi:
* prepoved bližanja določenemu kraju ali osebi,
* začasni odvzem vozniškega dovoljenja.

1. *stvarni ali realni* ukrepi (temeljni poseg je poseg v lastninsko pravico).

Domneva nedolžnosti iz istega razloga, kot ne preprečuje uvedbe k.p., ne preprečuje uvedbe omejevalnih ukrepov, kadar so zanje izpolnjeni predpisani pogoji.

Iz zakona mora biti razvidno (2.-LEX CERTA), kaj je možno ukreniti zoper obdolženca pred pravnomočno sodbo in pod kakšnimi pogoji. Najpomembnejši pogoj je dokazni standard, ki je pri nas določen le za pripor, za ostale omejevalne ukrepe pa ne.

Omejevalni ukrepi naj bi se v postopku izvajali čim bolj zgodaj. Zaradi tega mora biti podana zelo natančna opredelitev, kakšen standard verjetnosti, da je bilo storjeno k.d., mora biti po-dan, da bo omejevalni ukrep zakonit. V ZKP ni tako.

Omejevalni ukrepi se lahko odredijo le na predlog (3.) – sodišče po njih ne more poseči po uradni dolžnosti (zaradi načela nepristranskosti in domneve nedolžnosti-dokazno breme), razen če gre za ukrepe, z uporabo katerih se utrjuje avtoriteta sodišča, ki bi bila sicer prizadeta (npr. odreditev pripora za obtoženca, ki se izmika glavni obravnavi, sprememba blaž-jega omejevalnega ukrepa v hujšega zaradi kršitve obveznosti).

Pripor, hišni pripor in javljanje na policijski postaji se uporabijo le, če jih predlaga državni tožilec. Zasebni in subsidiarni tožilec sta v ZKP diskriminirana.

Pri odločanju o uporabi ukrepov: -gledaš pogoje; -upoštevaš, da se ne uporabi strožjega ukrepa, če se da isti namen doseči z milejšim.

\*Ukrepi se odpravijo po uradni dolžnosti, če prenehajo razlogi oz. se nadomestijo z milejšim ukrepom (če so pogoji zanj).

II. OMEJEVALNI UKREPI PO VELJAVNEM PRAVU

Obdolženec je tudi objekt k.p., zato morata preiskovalni sodnik in sodeče sodišče imeti mož-nost, da si v vsaki stopnji postopka zagotovita njegovo navzočnost. Navzočnost obdolženca je potrebna:

* *v dokazne namene* (telesni pregled, izpovedba),
* *za zagotovitev izvršitve kazenske sankcije*,
* *za odpravo ponovitvene nevarnosti*,
* *za uspešno izvedbo k.p.* (da se onemogočijo kvarni vplivi obdolženca).

Zato se omejevalni ukrepi v ZKP imenujejo "Ukrepi za zagotovitev obdolženčeve navzočnosti, za odpravo ponovitvene nevarnosti in za uspešno izvedbo kazenskega postopka." Ti ukrepi so:

1. *vabilo*,
2. *privedba*,
3. *obljuba obdolženca, da ne bo zapustil prebivališča*,
4. *prepoved približevanja določenemu kraju ali osebi*,
5. *javljanje na policijski postaji*,
6. *varščina*,
7. *hišni pripor*,
8. *pripor*,
9. *začasen odvzem vozniškega dovoljenja*.

Pri presoji, kateri ukrep naj uporabi, ravna sodišče v skladu s pogoji, ki so predpisani za upo-rabo posameznih ukrepov, pri čemer ne sme uporabiti strožjega ukrepa, če je možno isti namen doseči z milejšim. Ukrep se odpravi po uradni dolžnosti, ko so za to podani razlogi (oz. se nadomesti z milejšim ukrepom, če so pogoji za to).

1. **Omejevalni ukrepi, ki to niso**

1.1. *Vabilo* (NAVZOČNOST)

je ukrep, ki procesnim organom omogoča pozivanje oseb, ki se morajo pojaviti v k.p., da bi ta lahko normalno tekel. Vabilo ni omejevalni ali prisilni ukrep. Njegova uvrstitev med omeje-valne ukrepe v ZKP je strokovna napaka, ker se omejevalni ukrepi nanašajo le na obdolženca. Poleg obdolženca se vabi tudi priče in izvedence, zagovornika in državnega tožilca – vabi se vse udeležence v postopku. Vabilo je oblika komuniciranja med sodiščem in vabljeno osebo.

Vabilo obdolžencu pošlje sodišče. Obdolženca se povabi z zaprtim pisnim vabilom, ki obsega:

* naslov sodišča,
* ime in priimek obdolženca,
* označbo k.d., katerega je obdolžen,
* kraj, kamor naj pride,
* dan in uro, kdaj naj pride,
* navedbo, da se vabi kot obdolženec,
* opozorilo, da bo prisilno priveden, če ne pride,
* uradni pečat in podpis sodnika, ki vabi.

Pri prvem vabilu je treba obdolženca poučiti, da si lahko vzame zagovornika, ki je lahko nav-zoč pri njegovem zaslišanju (POUK v 1. vabilu na zaslišanje in na prvem zaslišanju!) .

Obdolženec se je *dolžan odzvati* vsakemu rednemu vabilu ali opravičiti svoj izostanek. Če tega ne stori, tvega, da bo zanj uporabljen pravi omejevalni ukrep. Če se obdolženec ne more od-zvati zaradi težke bolezni ali nepremagljive ovire, se ga zasliši na njegovem nahajališču ali se mu priskrbi prevoz do sodnega poslopja.

Če se izmika vročitvi->privedba. NI mogoče vročiti vabila preko sodne deske!

Sodišče mora obdolženca poučiti o dolžnosti, da mora vsako spremembo naslova ali namen spremeniti prebivališče takoj sporočiti sodišču + opozoriti na posledice.

1.2. *Privedba (prisilna privedba)* \**Izvršitev te odredbe daje policiji pooblastilo, da lahko tudi proti volji obdolženca VSTOPI v njegovo stanovanje v katerem se nahaja in po potrebi opraviti (in ob pogojih) tudi hišno in osebno preiskavo (samo pri odredbi sodišča! Ne policije-148/III). Ko policija izvršuje privedbo ne more zoper njega odrediti pridržanja (157) ali ga zadrževati.*

je sankcija zoper nediscipliniranega udeleženca v postopku. Ne spada med omejevalne ukrepe, ker se omejevalni ukrepi nanašajo le na domnevnega storilca k.d.

Prisilna privedba je prisilni ukrep, ki se uporabi proti določenim udeležencem v postopku, ki se na vabilo procesnega organa niso odzvali. Privesti je možno obdolženca, pričo ali izvedenca. Ni možno privesti tožilca in zagovornika.

Privedba se naroči *z odredbo* – se odredi. V teoriji je naročilo privedbe z odredbo zelo sporna, ker odredba ne omogoča pritožbe. S privedbo se namreč vsaj za kratek čas omeji svoboda gibanja privedene osebe ter se tako poseže v njene pravice in svoboščine.

Privedbo lahko odredijo:

* preiskovalni sodnik,
* sodnik posameznik ali sodeči senat,
* policija.

Privedba obdolženca se lahko odredi v 3 primerih:

1. če je *izdan sklep o priporu*,
2. če v redu povabljeni obdolženec *ni prišel* in svojega *izostanka ni opravičil* (ni odvzem prostosti; ni pouka (4)),
3. če obdolžencu *ni bilo možno vročiti vabila* in je iz okoliščin jasno, da *se izmika* (ni odvzem prostosti; ni pouka (4)).

Privedba se odredi *pisno*. Pisna odredba mora obsegati:

* ime in priimek obdolženca, ki naj se privede,
* označba k.d., katerega je obdolžen,
* razlog, zakaj se odreja privedba,
* uradni pečat in podpis sodnika, ki odreja privedbo.

Odredbo za privedbo izvrši policija. Odredbo o privedbi izroči obdolžencu in ga povabi, naj gre z njimi. Če odkloni, se ga privede s silo.

Pri vojaških osebah, policistih in paznikih zaporov se zaprosi njihovo poveljstvo, naj jih pri-vede. (Privedba se odredi prek njihovega poveljstva oz. predstojnika).

2. **Osebni ali personalni omejevalni ukrepi**

2.1. *Obljuba obdolženca, da ne bo zapustil prebivališča (ni treba predloga d.t.)*

je procesni institut, s katerim naj bi bil obdolženec vsak čas na voljo procesnim organom. Gre za verbalno jamstvo obdolženca (le ob privolitvi obdolženca), ki obljubi sodišču, da se ne bo skrival in ne bo brez dovoljenja sodišča zapustil lastnega bivališča. Obljuba se vpiše v zapisnik.

Obljuba se od obdoženca zahteva, če obstaja realna bojazen (pogoj za pripor: SE skriva), da:

1. se bo obdolženec *skril*,
2. bo obdolženec med postopkom *odšel neznano kam* – bo pobegnil,
3. bo obdolženec *odšel v tujino*.

Če obdolženec prekrši obljubo, se zoper njega lahko odredi pripor. Na to se obdolženca opo-zori (ni obvezno takoj pripor).

***Odvzem potne listine –*** ob obljubi se lahko obdolžencu začasno odvzame potni list oz. prepove uporabo druge listine, za prehod meje. Obdol-ženec se lahko na to pritoži, vendar pritožba ne zadrži izvršitve. Odvzem potne listine je po svoji naravi samostojen omejevalni ukrep, čeprav ga ZKP obravnava skupaj z obljubo o neza-pustitvi prebivališča. Z njim hoče sodišče obdolžencu preprečiti odhod v tujino, kar je resna ovira za izvedbo k.p. Pomen ukrepa se v praksi zmanjšuje, ker je mejo možno prestopiti z osebno izkaznico. \* Če je obdolženec v postopku zaradi k.d. storjenega v tujini + obstaja nevarnost , da bo v tujini ponovil k.d. se sme od njega zahtevati zaveza, da brez dovoljenja sodišča ne bo odšel v tujino.

2.2. *Prepoved približanja določenemu kraju ali osebi*

Če so podane posebne okoliščine, ki kažejo na nevarnost, da bo obdolženec oviral k.p. (uničil sledove k.d.):

* z vplivanjem na priče, udeležence in prikrivalce,
* ponovitvijo k.d., \*koluzijska, iteracijska nevarnost
* dokončanjem poskušenega k.d.,
* uresničitvijo zagroženega k.d., pa je nevarnost mogoče odvrniti s prepovedjo približevanja

sodišče s sklepom prepove obdolžencu približevanje določenemu kraju ali osebi.

Sklep se izreče na predlog tožilca po postopku za odločanje o priporu – po opravljenem kontradiktornem naroku-> utemeljitev suma, da je k.d. + zgoraj naštete posebne okoliščine.

V sklepu sodišče odredi minimalno razdaljo, ki se je mora obdolženec držati. Če jo namerno prekorači (prej ga morajo opozoriti na to), se lahko zoper njega odredi pripor. Razdaljo mora spoštovati tudi oseba, ki se z ukrepom varuje. Če je namerno prekrši, jo sodišče kaznuje z denarno kaznijo.

V tujini ta ukrep pogosto kombinirajo z različnimi možnostmi nadzora gibanja obdolženca.

2.3. *Javljanje na policijski postaji \*Navzočnost (1)*

Če obstaja realna bojazen, da se bo obdolženec skril, pobegnil (odšel neznano kam) ali odšel v tujino, lahko sodišče s sklepom odloči, da se mora obdolženec vsak dan ali občasno ob dolo-čenih urah javljati na policijski postaji, na območju katere ima stalno (začasno) bivališče, se nahaja v trenutku odločanja o uporabi ukrepa.

Sklep se izreče na predlog tožilca po postopku za odločanje o priporu – po opravljenenem kontradiktornem naroku. Ni treba strinjanja obdolženca. (Razliki z obljubo)

Sklep mora vsebovati utemeljeni sum (da je storil k.d./okoliščin) in biti obrazložen. Sklep uporabe tega ukrepa se vroči obdolžencu in pošlje pristojni policijski postaji.

Če se obdolženec ne javi na policijski postaji, mora policijska postaja takoj obvestiti sodišče. Če je obdolženec naloženo obveznost namerno prekršil, sodišče odredi pripor (lahko)-prej se ga opozori na to.

2.4. *Varščina (poroštvo, kavcija, jamstvo, angl. bail)*

je procesni institut, namenjen zagotavljanju navzočnosti obdolženca za potrebe k.p. ali odpravo ponovitvene nevarnosti. Zamišljena je kot *nadomestilo pripora (nikoli ni samostojen ukrep)* zaradi begosumnosti ali pono-vitvene nevarnosti.

Varščina je možna v naslednjih primerih:

1. obdolženca je treba pripreti, ker obstaja realna bojazen, da bo pobegnil, \*pobegnil+obljubi (skr., zap.)
2. obdolženec je že v priporu zaradi suma, da je hotel pobegniti, \*pobegnil+obljubi (skr., zap.)
3. pri obdolžencu je podan razlog za pripor iz ponovitvene nevarnosti, vendar obdolženec obljubi, da:
   1. ne bo ponavljal k.d.,
   2. ne bo dokončal poskušenega k.d.,
   3. ne bo uresničil zagroženega k.d.

Kumulativna pogoja za varščino po ZKP sta:

1. *stvarno ali materialno varstvo* – možno ga je dati na 2 načina:
   1. obdolženec ali druga oseba zanj položi gotovino, vrednostne papirje, dragocenosti ali druge premičnine v zastavo ali se za znesek varščine naredi hipoteka na nepremičnini osebe, ki varščino daje.
   2. *osebno jamstvo* – ena ali več oseb se zaveže, da bodo plačale določeni znesek, če ob-dolženec pobegne.

*IN*

1. *obljubo obdolženca*, da se ne bo skrival, brez dovoljenja zapustil bivališča, ponavljal k.d., dokončal k.d., uresničil k.d. (zagroženo).

Varščina ni možna SAMO iz razloga ponovitvene nevarnosti, ko gre za huda k.d. (predpi-sana kazen nad 5 let zapora) naslednjih skupin KZ:

* k.d. zoper življenje in telo,
* k.d. zoper spolno nedotakljivost,
* k.d. zoper človekovo zdravje,
* k.d. zoper zakonsko zvezo, družino in mladino,
* k.d. zoper vojaško dolžnost,
* k.d. zoper pravosodje,
* k.d. zoper javni red in mir,
* k.d. zoper splošno varnost ljudi in premoženja,
* k.d. zoper varnost Republike Slovenije in njeno ustavno ureditev,
* k.d. zoper obrambno moč države,
* k.d. zoper človečnost in mednarodno pravo.

Višina varščine se določi v denarnem znesku. O njej odloča sodišče na kontradiktornem na-roku. Pri določitvi višine se upoštevajo:

* teža k.d.,
* osebne in družinske razmere obdolženca,
* premoženjske razmere osebe, ki varščino daje.

Med preiskavo izda *sklep o varščini* preiskovalni sodnik.

Po vložitvi obtožnice izda sklep o varščini sodeči senat ali zunajobravnavni senat.

*Varščina zapade*, če obdolženec prelomi obljubo ter pobegne ali ponovi k.d.. Če obdolženec ponovi k.d., dokončno stori- se ga lahko pripre + varščino da v proračun. Varščina zapade tudi, če pobeglega obdolženca ujamejo (vrednost pripade proračunu).

Če varščina preneha, se položeni denar, dragocenosti, vrednostni papirji ali druge premične stvari vrnejo in hipoteka izbriše. *Varščina preneha in obd. se lahko PRIPRE*:

1. 1) ker v redu povabljen ne pride in svojega izostanka ne

opraviči,

2) če se obdolženec pripravlja na beg,

3) če se zoper obdolženca pokaže drug zakonski razlog za pripor.

1. če se k.p. pravnomočno konča – če se konča z obsodilno sodbo na zaporno kazen, varšči-na preneha šele, ko obsojenec začne prestajati kazen. Če je varščina zaradi ponovitve… preneha samo s koncem k.p..

V ZDA pomeni varščina pravico obdolženca, da si s položitvijo materialne vrednosti "kupi" oprostitev preventivnega pripora.

2.5. *Hišni pripor*

je omejevalni ukrep, s katerim se poseže v prostost obdolženca, vendar na manj boleč način kot s priporom. Hišni pripor se odredi, če obstajajo razlogi za pripor, vendar pripor ni neizogibno potreben za varnost ljudi ali potek postopka. Med trajanjem hišnega pripora se obdolženec brez dovoljenja sodišča ne sme oddaljiti iz poslopja, v katerem stalno (začasno) prebiva, oz. javne ustanove za zdravljenje ali oskrbo. Sodišče mu lahko omeji ali prepove stike z osebami, ki z njim ne stanujejo. Izjemoma mu lahko dovoli začasen izhod iz poslopja, da si zagotovi naj-nujnejše življenjske potrebščine ali opravi določeno delo. Če se obdolženec oddalji iz poslopja brez dovoljenja sodišča ali izven dovoljenega časa, lahko sodišče zoper njega odredi pripor (o tej posledici ga morajo predhodno obvestiti).

Sklep o hišnem priporu se pošlje tudi policijski postaji, na območju katere se izvaja.

Izvajanje hišnega pripora nadzoruje sodišče samo ali sodišče prek policije. Policija lahko kadar-koli brez zahteve sodišča preveri, kako se izvaja hišni pripor. O njegovi kršitvi mora takoj ob-vestiti sodišče.

Pred vložitvijo obtožnice odloča o podaljšanju hišnega pripora zunajobravnavni senat na pred-log preiskovalnega sodnika ali državnega tožilca. Predlog mora biti obrazložen. S predlogom za podaljšanje je treba vsaj 3 dni pred potekom hišnega pripora seznaniti obdolženca in njego-vega zagovornika.

Za vsa druga vprašanja se uporabljajo določbe o priporu.

2.6. *Pripor \*Priporni razlogi niso enaki razlogom za pripor (širše)*

je najhujši omejevalni ukrep in najglobji izjemno travmatičen poseg v pravice in svoboščine, ki lahko zadane domnevnega storilca k.d. pred pravnomočno obsodilno sodbo.

1. *Pojem pripora*:

Pripor je prisilni procesni ukrep, s katerim se obdolžencu odvzame prostost. Temeljne do-ločbe o priporu se nahajajo že v § 20 Ustave. Ustava določa absolutno sodno pristojnost za odrejanje pripora in minimalni standard verjetnosti, da je osumljenec izvršil k.d. – utemeljeni sum.

Temeljni namen pripora je zagotoviti navzočnost obdolženca v postopku.

Med prestajanjem pripora se lahko uporabijo le omejitve, ki so potrebne, da se prepreči beg ali dogovarjanje, ki bi lahko škodovalo uspešni izvedbi postopka.

Čas, ki ga obdolženec prestane v priporu, se v primeru obsodilne sodbe šteje v izrečeno kazen zapora, mladoletniškega zapora ali denarno kazen.

Oseba, ki je bila v priporu, vendar zoper njo ni bil uveden k.p. ali se k.p. ni končal s prav-nomočno obsodilno sodbo, ima pravico do povrnitve škode.

1. *Ureditev pripora v ustavi*:

*Oseba, za katero obstaja utemeljen sum, da je storila kaznivo dejanje, se sme pripreti samo na podlagi odločbe sodišča, kadar je to neogibno potrebno za potek kazenskega postopka ali za varnost ljudi.*

*Ob priporu, najkasneje pa v 48 urah po njem, mora biti priprtemu vročena pisna obraz-ložena odločba. Proti tej odločbi ima priprti pravico do pritožbe, o kateri mora sodišče odločiti v 48 urah. Pripor sme trajati samo toliko časa, dokler so za to dani zakonski raz-logi, vendar največ 3 mesece od dneva odvzema prostosti. Vrhovno sodišče sme pripor podaljšati še za nadaljnje 3 mesece.*

*Če do izteka teh rokov obtožnica ni vložena, se obdolženec izpusti.* (§ 20 Ustave)

1. *Priporni razlogi*:

Pripor je možen (fakultativen), če so podani posebni v zakonu opredeljeni *priporni razlogi* (*causae arresti*). Če teh razlogov ni, obdolženca ni možno pripreti.

Pogoji za pripor so:

* + 1. obstajati mora utemeljen sum, da je obdolženec storil k.d.,
    2. pripor mora biti neizogibno potreben za:
* potek kazenskega postopka:
  + 1. *razlog begosumnosti* – obdolženec se skriva, ni možno ugotoviti njegove identitete, obstajajo druge okoliščine, ki kažejo na nevarnost, da bo pobegnil. Kadar je obdolženec begosumen, se s priporom omogoči izvedba k.p.. Če je bil pripor odrejen samo za ugotovitev istovetnosti, traja dokler ni ugotovljena.
    2. *koluzijska nevarnost* – obstaja upravičena bojazen, da bo obdolženec uničil sledove k.d. ali posebne okoliščine kažejo, da bo oviral potek k.p. z vpliva-njem na priče, udeležence ali prikrivalce. Koluzija je lahko priporni razlog ves čas trajanja k.p., vendar le do trenutka, ko so zagotovljeni vsi dokazi, ki bi bili lahko prizadeti z aktivnostjo obdolženca.
* varnost ljudi:
  + 1. *iteracijska ali ponovitvena nevarnost* – posebne okoliščine kažejo na nevar-nost storilca, da bo ponovil k.d., dokončal poskušeno k.d. ali storil zagrože-no k.d. Ponovitvena nevarnost je najbolj sporen priporni razlog, ker omeje-valni ukrepi zadanejo obdolženca pred ugotavljanjem krivde – obdolženca se ne pripre, ko je podan šele utemeljen sum, da je storil k.d., zaradi katerega je v postopku, vendar zato, da ne bi storil k.d., ki ga sploh še ni storil.

Posebne okoliščine za ponovitveno nevarnost so:

* + teža k.d.,
  + način storitve,
  + okoliščine, v katerih je bilo k.d. storjeno,
  + osebne lastnosti obdolženca,
  + prejšnje življenje obdolženca,
  + okolje in razmere, v katerih obdolženec živi.

Utemeljeni sum je treba utemeljiti v sklepu o priporu, razen če že teče preiskava ali je bila vložena obtožnica, ker je v teh primerih utemeljeni sum že obrazložen v teh aktih.

Vsak priporni razlog mora sodišče ugotoviti in ga utemeljiti na konkretnih okoliščinah (konkretna nevarnost), ki jih mora opisati v svoji odločbi.

Pri vseh pripornih razlogih se kot posebne okoliščine štejejo:

* obdolženčeve kršitve obljube, da ne bo zapustil prebivališča,
* obdolženčeve kršitve prepovedi približevanja določenemu kraju ali osebi,
* obdolženčeve kršitve obveznosti javljanja na PP,
* obdolženčeve kršitve obveznosti iz varščine,
* obdolženčeve kršitve obveznosti iz hišnega pripora.

*Izjemoma* se lahko odredi pripor brez pripornih razlogov, če treba zagotoviti prihod ob-dolženca na glavno obravnavo. Podlaga za takšen pripor je ocena, da se v redu povabljeni obdolženec očitno izmika in noče priti na glavno obravnavo. Pripor lahko traja do objave sodbe, vendar najdalj 1 mesec (307. ZKP).

1. *Postopek odločanja o priporu*:

O priporu se odloča po *sistemu predhodne kontradiktornosti*. To pomeni, da mora sodišče pred odločitvijo o priporu izpeljati kontradiktorni postopek.

Nasprotje predhodne kontradiktornosti je naknadna kontradiktornost, ki se bolj pogosto pojavlja v kazenskoprocesnih ureditvah. Po tem sistemu se o priporu odloči na podlagi zahteve ali predloga upravičenca, ki mora predložiti podatke in dokaze za takšno odloči-tev. O priporu se odloči brez kontradiktornega obravnavanja. Kontradiktorna kontrola na-stopi v naslednji fazi, ki je obvezna in sledi v zelo kratkem roku po odločitvi o priporu. Sodišče na kontradiktornem naroku preveri, ali so bili podani pogoji za pripor. Če so bili podani, sodišče prvotno odločitev potrdi. Če niso bili podani, sodišče odločitev o priporu razveljavi in obdolženca spusti na prostost ali uporabi drug omejevalni ukrep.

Pri nas mora preiskovalni sodnik, preden odloči o predlogu tožilca, da se odredi pripor, razpisati kontradiktorni narok. Pri tem zakonodajalec izhaja iz predpostavke, da je v času odločanja o priporu, domnevnemu storilcu že odvzeta prostost (begosumni storilec nima interesa, da bi prišel na narok, kjer bi se odločalo o njegovem priporu). Za kontradiktorni narok je bistveno, da mora imeti obramba možnost seznaniti se s tožilčevimi argumeniti za pripor in se jim upreti.

Potem ko preiskovalni sodnik zasliši obdolženca, mora državni tožilec izjaviti, ali bo zah-teval uvedbo k.p. in predlagal pripor ali drug omejevalni ukrep (hišni pripor, varščino). Pri tem mora obrazložiti okoliščine, zaradi katerih bo predlagal omejevalni ukrep. Narok- obdolženec in zagovornik imata pravico odgovoriti na izvajanje državnega tožilca. V odgovoru nave-deta lastne predloge in stališča glede uporabe pripora ali drugega omejevalnega ukrepa.

Potem ko se stranke izjavijo o vseh vprašanjih, ki lahko vplivajo na odločitev o uporabi pripora ali drugih omejevalnih ukrepov, preiskovalni sodnik odloči.

Če se preiskovalni sodnik odloči za pripor, ga odredi s *pisnim sklepom*, ki obsega:

* ime in priimek pripornika,
* k.d., ki ga je obdolžen,
* zakonski razlog za pripor,
* pravni pouk o pravici do pritožbe,
* obrazložitev vseh odločilnih dejstev, ki so narekovala odreditev pripora,
* razloge za utemeljeni sum.

\*2 roka tečeta za izročitev: - v 48h od privedbe k p.s./odvzema prostosti -24h od odločitve o priporu. Gleda se tistega, ki se prej izteče

Sklep se osumljencu izroči, ko mu je vzeta prostost oz. najkasneje v 48 urah po tem oz. po privedbi k preiskovalnemu sodniku. Zoper sklep se lahko priprti pritoži na *zunajobrav-navni senat* v 24 urah od vročitve sklepa. Pritožba ne zadrži izvršitve sklepa. Senat mora odločiti v 48 urah po prejemu pritožbe.

Sodišče oz. policija mora o odvzemu prostosti v 24 urah *obvestiti družino* priprtega, če ta to zahteva. O priporu se obvesti tudi pristojni organ za socialno varstvo, če je potrebno kaj ukreniti za preskrbo otrok in drugih družinskih članov, za katere skrbi priprti.

Če državni tožilec v 48 urah po prejemu obvestila o priporu osumljenca ne vloži pisne zahteve za uvedbo k.p., preiskovalni sodnik pripor odpravi in priprtega izpusti.

Policija ne more odrediti pripora, vendar ima pravico osumljenca pridržati 48 ur (utemeljeni razlogi za sum),, če so podani priporni razlogi ali je pridržanje potrebno za ugotovitev njegove istovetnosti, ali-bija, zbiranja obvestil in dokazov.

1. *Odprava in podaljšanje pripora*:
   1. *med preiskavo*:
      * *odprava pripora*: preiskovalni sodnik odpravi pripor, če ni več razlogov zanj. Pri tem mora imeti soglasje državnega tožilca, razen če se pripor odpravlja zaradi poteka roka ali je državni tožilec odstopil od pregona. Če ni soglasja, odloči o nadaljnjem priporu zunajobravnavni senat v 48 urah.
      * *podaljšanje pripora* – pripor, ki ga odredi preiskovalni sodnik, traja največ 1 mesec. Podaljšati ga je možno za največ 2 meseca (skupno 3 mesece). Pripor po-daljša zunajobravnavni senat na podlagi obrazloženega predloga preiskovalnega sodnika ali državnega tožilca. S predlogom za podaljšanje pripora je treba vsaj 3 dni pred iztekom roka za pripor seznaniti priprto osebo in njenega zagovornika, da se lahko pred odločitvijo sodišča izjasnita o navedbah v predlogu.

Za k.d. s predpisano kaznijo nad 5 let zapora se lahko pripor s sklepom Vrhov-nega sodišča podaljša še za 3 mesece.

* 1. *po izročitvi obtožnice* (do konca glavne obravnave) – pripor odpravi ali podaljša sodni senat s sklepom. Pred sklepom mora zaslišati državnega tožilca. Soglasje državnega tožilca ni potrebno. Pri tem ločimo, kdaj pripor odpravi ali podaljša zunajobravnavni senat in kdaj sodeči senat.
     + *zunajobravnavni senat* odpravi ali podaljša pripor *PO vložitvi obtožnice*, potem ko po uradni dolžnosti preizkusi utemeljenost pripora z vidika obstoja pripornih razlogov. Pri vložitvi obtožnie (v 48 urah ali 3 dneh).
     + *sodeči senat* odpravi ali podaljša pripor *PO vložitvi obtožnice*, potem ko po uradni dolžnosti preizkusi utemeljenost pripora. Preizkus utemeljenosti pripora opravlja sodeči senat po uradni dolžnosti vsaka 2 meseca. Ob vsakem preizkusu se izda sklep o podaljšanju ali odpravi pripora.

Priprta oseba se lahko pritoži na višje sodišče zoper sklep o podaljšanju pripora v 24 urah od prejema sklepa. Višje sodišče mora o pritožbi odločiti v 48 urah.

Če je pripor podaljšalo Vrhovno sodišče, priprta oseba ne more uporabiti rednega pravne-ga sredstva, ker je odločitev podala najvišja redna sodna instanca v državi. Zoper takšen sklep se je možno pritožiti z izrednim pravnim sredstvom = zahteva za varstvo zakonitosti.

Zoper sklep o odpravi pripora ni možna pritožba.

1. *Trajanje pripora*:

Odpravi se takoj, ko prenehajo razlogi zaradi katerih je bil odrejen!

Velja načelo, da mora biti trajanje pripora omejeno na *najkrajši možni čas*. Dolžnost vseh organov v k.p. je, da v primeru pripora postopajo izredno hitro.

Pripor *v preiskavi do vložitve obtožnice* lahko traja največ 1 mesec. Zunajobravnavni senat ga lahko podaljša za 2 meseca (pritožba). Za k.d. s predpisano kaznijo nad 5 let zapora lahko Vrhovno sodišče pripor podaljša še za 3 mesece.

*Po vložitvi obtožnice* lahko traja pripor največ 2 leti. Če v tem roku ni izrečena obsodilna sodba, se pripor odpravi in obtoženec izpusti.

*V skrajšanem postopku* lahko traja pripor pred vložitvijo obtožbe *največ 15 dni*; potem 2 leti.

*V postopku proti mladoletnikom* lahko traja pripor v pripravljalnem postopku *največ 3 mesece* (1 mesec + senat za mladoletnike podaljša na max. 3 mesece).

(7) *Izvrševanje pripora*:

Pripor se izvršuje v posebnih prostorih za pripor ali ločenem oddelku zavoda za prestaja-nje zaporne kazni.

Določbe o izvrševanju pripora in ravnanju s priporniki so podobne določbam o izvrševanju zaporne kazni in ravnanju z jetniki. Priporniki imajo nekoliko manj pravic.

Z dovoljenjem preiskovalnega sodnika in pod nadzorstvom lahko pripornika obiskujejo bližnji sorodniki in zdravnik. Posamezne obiske je možno prepovedati, če bi zaradi njih lahko nastala škoda za postopek.

2.7. *Začasen odvzem vozniškega dovoljenja*

Če teče postopek zaradi k.d. zoper varnost javnega prometa, se obdolžencu lahko odvzame vozniško dovoljenje, dokler traja postopek, s čimer se mu prepreči, da bi nadaljeval z ogroža-njem prometne varnosti.

Vozniško dovoljenje odvzameta s sklepom preiskovalni sodnik ali zunajobravnavni senat. Zoper sklep je možna pritožba, ki ne zadrži izvršitve. Policija lahko vozniško dovoljenje odvza-me za 3 dni med opravljanjem ogleda, če je podan utemeljen sum, da je storjeno k.d.

Pred koncem postopka se lahko vozniško dovoljenje obdolžencu vrne, če ni več razlogov za odvzem. Čas odvzema vozniškega dovoljenja se všteva v kazen prepovedi vožnje motornega vozila in varnostni ukrep odvzema vozniškega dovoljenja.

3. **Stvarni omejevalni ukrepi**

ZKP zapostavlja problematiko stvarnih omejevalnih ukrepov. Urejeni so nekoherentno na raz-ličnih mestih zakona.  *3.1. Začasni zaseg predmetov (ni dokaznega standarda)*

najdemo v poglavju o hišni in osebni preiskavi. Na ta način se lahko poseže tudi na veliko pre-moženje, ki lahko ekonomsko hudo prizadene ali uniči osebo, ki ji je bilo premoženje začasno zaseženo, še preden je izrečena obsodilna sodba, zato ni bistvene razlike med tem ukrepom in bolj znanimi osebnimi omejevalnimi ukrepi. Pri zasegu tudi prihaja do posega v ustavno pri-dobljene pravice (lastninsko pravico).

Začasni zaseg predmetov je samostojen način pridobitve stvari, pomembnih za k.p.

1. *Edicijska ali izročitvena dolžnost*

je splošna državljanska dolžnost izročitve predmetov na zahtevo sodišča ali policije.

Edicijske dolžnosti so oproščene:

* ekstrateritorialne osebe,
* zagovornik glede pisnega občevanja z obdolžencem,
* državni organi, ki hranijo uradne spise in listine, če mislijo, da bi bila objava njihove vse-bine škodljiva za splošno korist,
* obdolženec (privilegij) \*lahko s preiskavo
* privilegirane priče \*lahko s preiskavo

Kdor ima predmete, pomembne za k.p., jih mora na zahtevo sodišča (*pisna odredba*) izročiti. Sodišče predmete sprejme v hrambo ali njihovo hrambo zavaruje. Če posestnik predmetov noče izročiti, se ga kaznuje z denarno kaznijo. Če posestnik tudi po plačilu denarne kazni noče izročiti predmetov, se ga zapre. Zapor traja do izročitve predmetov ali konca k.p., vendar naj-več 1 mesec.

1. *Pristojnost za zaseg*:

Zaseg predmetov lahko opravijo tudi pooblaščene osebe policije, ko opravljajo funkcijo odkrivanja (če bi bilo nevarno odlašati) k.d. in storilcev ali izvršujejo naloge sodišča (lahko zahtevamo naknadno konvalidacijo sodnika).

O zasegu predmetov se napravi *zapisnik*. V njem se navede, kjer so bili predmeti najdeni, in poda opis predmetov. Za zasežene predmete se izda potrdilo.

3.2. *Zavarovanje premoženjskopravnega zahtevka (502-502d ZKP)*  \*Predlog upravičenca

v k.p. je stvarni omejevalni ukrep. Naveden je na napačnem mestu v ZKP. Gre za poseg v lastninsko pravico pred izdajo pravnomočne obsodilne sodbe.

Na predlog državnega tožilca (za odvzem premoženjske koristi) lahko sodišče v k.p. odredi po predpisih, ki veljajo za izvršbo, začas-no zavarovanje zahtevka. K.p. se pridruži del izvršilnega postopka.

Predlog za zavarovanje premoženjskopravnega zahtevka lahko poda državni tožilec (*upravičenec*). Začasno zavarovanje odredi:

(0) v PKP – preiskovalni sodnik (če so URS)

1. v preiskavi *preiskovalni sodnik* s sklepom – zoper sklep je možna pritožba, o kateri odloči zunajobravnavni senat. Pritožba ne zadrži izvršbe sklepa.
2. po vložitvi obtožnice:
   1. *predsednik zunajobravnanega senata* zunaj glavne obravnave, (ali senata)
   2. *sodeči senat* na glavni obravnavi.

Če ima oškodovanec premoženjskopravni zahtevek proti drugi osebi, ker se pri njej nahajajo stvari, pridobljene s k.d. ali je ta oseba zaradi k.d. prišla do premoženjske koristi, lahko sodišče na predlog upravičenca odrediti začasno zavarovanje tudi proti tej osebi (-obdolženec/osumljenec, -prejemnik premoženjske koristi, -2. oseba, na katero je prenesena premoženjska korist).

Zavarovanje se odpravi (sodišče): -na predlog udeleženec; - po uradni dolžnosti (potek roka; d.t. zavrže ovadbo/odstopi)

\*KDAJ: ko pride v k.p. v poštev odvzem premoženjske koristi, obstaja pa nevarnost, da bi obdolženec sam sli preko drugih oseb to korist uporabil za: -nedovoljeno kriminalno dejavnost; - to da bi jo skril, uničil, odtujil,…-> da bi otežil njen odvzem po končanem k.p..

\*PRITOŽBA: -osumljenec/obdolženec; -oseba zoper katero je zavarovanje odrejeno (8 dni od vročitve sklepa-> UGOVOR)

+ predlog, da sodišče opravi NAROK –> UGOVOR: 1.) zavrže, zavrne 2.) ugodi 3.) razveljavi s. 4.) spremeni sklep => zoper tak sklep: pravica do PRITOŽBE

\*ROKI: -PKP, PREISKAVA=> 3 mesece; -po vložitvi OBTOŽNICE=> 6 mesecev

\*PODALJŠANJE: -PKP=>1 leto; -PREISKAVA=>2 leti; -po vložitvi OBTOŽNICE=>3 leta;

-max 10 let

\*Predhodna kontradiktornost: -podaljšanje (predlog d.t.) –nov način zavarovanja (predlog udeležencev) => odločba o razveljavitvi sklepa se izvrši po izvršitvi odločbe, s katero je odrejen nov način začasnega zavarovanja.

\*Naknadna kontradiktornost: -sklep o odreditvi začasnega zavarovanja (v 8 dneh ugovor-> pritožba)

**II. del:**

**DINAMIČNI DEL**

**KAZENSKEGA PROCESNEGA PRAVA**

V dinamičnem delu kazenskega postopka je urejen potek postopka skozi različne faze:

1. predkazenski postopek,
2. preiskava,
3. faza obtoževanja,
4. glavna obravnava na I. stopnji,
5. redna pravna sredstva,
6. izredna pravna sredstva.

**PREDHODNI POSTOPEK**

Predhodni postopek obsega dogajanje od trenutka, ko se zve za k.d., do pravnomočnosti obtožnice.

Prvo poglavje: **PREDKAZENSKI POSTOPEK**

Predkazenski postopek se nanaša le na k.d., za katera se storilec preganja po uradni dolžnosti. Pri k.d., za katera se storilec preganja na zasebno tožbo, zakonodajalca ne zanima, kako bo za-sebni tožilec prišel do podatkov, na podlagi katerih se bo odločil, ali naj sproži kazenski pregon ali ne.

K.p. se lahko začne le na zahtevo upravičenega tožilca. Državni tožilec lahko pri sodišču zah-teva k.p. le pod pogojem, da je podan *utemeljen sum*, da je določena oseba storila k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti. Utemeljeni sum je podan, kadar obstajata določen obseg in kvali-teta dokazov, po katerih je možno z visoko stopnjo verjetnosti sklepati, da je bilo storjeno do-ločeno k.d.

Predkazenski postopek je postopek zbiranja dokazov in odkrivanja k.d.

Temeljna naloga predkazenskega postopka je odkrivanje konkretnega k.d. in storilca ter zbira-nje dokazov za utemeljen sum.

Dejanja, s katerimi se v predkazenskem postopku zbirajo dokazi, so *kriminalistična dejanja*, ki jih opravi policija v svobodni obliki brez strogih procesnih form (*neformalni postopek*).

Izjemoma in pod posebnimi pogoji se lahko v predkazenskem postopku opravijo posamezna procesna dejanja (*preiskovalna dejanja*) v obliki, določeni v k.p.

Pred začetkom odkrivanja k.d. in storilca mora policija zvedeti za dogodek, ki vsebuje znake k.d. Pridobitev prvih informacij o k.d. je možno strniti v 3 temeljne načine:

1. prijava k.d. pristojnemu organu (samoprijava),
2. neposredno opazovanje k.d. s strani pristojnih organov, (sama policija zazna k.d.-reaktivna dejavnost; sama sprovocira k.d.-proaktivna dejavnost)
3. pojav glasu ali fame o k.d.

Nujno je, da zve za k.d. državni tožilec.

I. KAZENSKA OVADBA

*Notitia criminis (kakršna koli vest o k.d.)* je prva informacija o k.d. (imamo razloge za sum-> policija začne preiskovati/ ni enako ovadbi-sporočilo d.t. o k.d..)

1. **Pojem kazenske ovadbe**

***Kazenska ovadba je pisno ali ustno sporočilo o storjenem k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti, naslovljeno neposredno ali posredno prek državnih organov državnemu tožilcu***.

Bistvena vsebina ovadbe je navedba okoliščin, ki kažejo, da je bilo storjeno k.d.

*Ovadba neznanega storilca* je ovadba, ki ne označuje storilca k.d.

Ovadba je primerna tudi, če je nepodpisana (*anonimna ovadba*) ali podpisana s psevdonimom, vendar to lahko vpliva na oceno o njeni verodostojnosti.

2. **Pravni pomen kazenske ovadbe**

je uradno sporočilo državnemu tožilcu o storjenem k.d., ki je podlaga za kazenski pregon. Ovadba ni dokazno sredstvo. Z njo ni možno dokazati dejstev, ki jih vsebuje. V ovadbi so do-kazi lahko le navedeni, ne smejo biti izvedeni. Izjave oseb se ovadbi priložijo.

Ovadba državnega tožilca ne zavezuje k pregonu. Državni tožilec samostojno ocenjuje, ali so izpolnjeni pogoji za začetek k.p. Z vložitvijo ovadbe ne pridobi ovaditelj nobenih pravic v na-daljnjem postopku. Potem ko ovadbo sprejme državni tožilec, ovaditelj z njo ne more več raz-polagati. Izjava, da ovadbo umika, nima nobenega učinka. Državni tožilec bo tako izjavo pre-sojal skupaj z vsemi drugimi okoliščinami, ki vplivajo na njegovo odločitev o ovadbi.

Če je ovaditelj oškodovanec, lahko prevzame funkcijo tožilca, če tožilec na podlagi ovadbe no-če prevzeti pregona. Če državni tožilec v skrajšanem postopku v 1 mesecu (v 3 mesecih v rednem) po prejemu ovadbe ne vloži obtožnega predloga in ne obvesti oškodovanca, da je zavrgel ovadbo oz. odložil ka-zenski pregon, ima oškodovanec pravico, da kot tožilec začne pregon s tem, da sodišču poda obtožni predlog.

3. **Prijavljanje kaznivih dejanj**

1. *službene kazenske ovadbe* – vsi državni organi in organizacije z javnimi pooblastili (pred-vsem policija in inšpekcije) so dolžni naznaniti k.d., za katera se storilec preganja po urad-ni dolžnosti, če so o njih obveščeni ali za njih zvedo. Pri tem morajo v ovadbi navesti znane dokaze ter poskrbeti za ohranitev sledov k.d. in predmetov, s katerimi je bilo k.d. storjeno.
2. *zasebne ovadbe* – vsakdo lahko naznani k.d., za katero se storilec preganja po uradni dolž-nosti. Zasebno ovadbo lahko podajo fizične ali pravne osebe ne glede na oškodovanost s k.d. Ovadbo lahko poda storilec, sostorilec, napeljevalec ali pomagač. Prijavljanje k.d. ni obvezno, razen pri najhujših k.d. – k.d. stori, kdor ne naznani, da je bilo storjeno k.d., za katero je predpisana kazen 30 let zapora, ali ne naznani storilca takega k.d. Uradna oseba stori k.d., če ne naznani uradno pregonljivega k.d., za katerega zve pri opravljanju svoje službe in je zanj predpisana kazen nad 3 leta zapora. Za opustitev ovadbe se ne kaznujejo: storilčev zakonec, bližnji sorodniki, posvojitelj ali posvojenec, zagovornik, zdravnik in spovednik.

4. **Predložitev ovadbe**

Ovadba se poda pisno ali ustno pristojnemu državnemu tožilcu.

Če je ovadba podana sodišču, policiji ali nepristojnemu tožilcu, jo ti sprejmejo in takoj pošljejo pristojnemu državnemu tožilcu.

O ustni ovadbi se napravi *zapisnik*. O telefonski ovadbi se naredi *uradni zaznamek*. Ovaditelja je treba opozoriti na posledice krive ovadbe.

Dajanje objektivno neresnične ovadbe nima pravnih posledic za ovaditelja.

Zavestna kriva ovadba in kriva samoovadba sta k.d. Kdor zavestno poda krivo ovadbo, je dol-žan plačati stroške k.p.

Če policija dobi informacijo o domnevnem k.d. in iz njenih nadaljnjih poizvedb izhaja, da ne gre za uradno pregonljivo k.d. ali da sploh ne gre za k.d., mora o svojih ugotovitvah vseeno obve-stiti tožilca. Tožilec mora imeti popoln vpogled v vsakršno dejavnost policije pri odkrivanju k.d. Končna odločitev o kazenskem pregonu je vedno odločitev državnega tožilca.

II. PRAVICE IN DOLŽNOSTI POLICIJE, KO IZVE, DA JE BILO STORJENO KAZNIVO DEJANJE (OZZ!)

1. **Vrste nalog policije**

Policija je najbolj pomemben nosilec aktivnosti v predkazenskem postopku. Njena glavna nalo-ga je, da *odkrije*, *zbere* in *zavaruje* dokaze o k.d. in storilcu, ki so potrebni za utemeljen sum (= začetek k.p.).

Policija mora poskrbeti, da storilec ali udeleženec ne pobegne ali se ne skrije.

Te naloge opravlja policija

* *na lastno pobudo*, če so podani *razlogi za sum*, da je bilo storjeno k.d. (manjša stopnja verjetnosti od utemeljenega suma), za katero se storilec preganja po uradni dolžnosti,
* *na zahtevo državnega tožilca*.

Za izvršitev teh nalog lahko policija opravlja naslednja dejanja:

1. *zahteva* od občanov potrebna *obvestila* ali izjave,
2. *opravi* potreben *pregled* prevoznih sredstev, potnikov ali prtljage,
3. *omeji gibanje* na določenem prostoru za nujno potreben čas,
4. *ugotavlja istovetnost* oseb in predmetov,
5. razpiše *zasledovanje* oseb in stvari (iskanje),
6. *opravi pregled prostorov pravnih oseb* in njihove *dokumentacije* (pri tem mora biti nav-zoča odgovorna oseba pravne osebe),
7. *fotografira osebo*, za katero obstajajo razlogi za sum, da je storila k.d.,
8. *vzame prstne odtise*, bris ustne sluznice (razlogi za sum) \*lahko tudi brez RS-če so osebe prišle v stik s predmeti
9. *vzame prostost* osumljeni osebi, če so podani pogoji za pripor in jo takoj pripelje k pre-iskovalnemu sodniku,
10. *odredi pridržanje* osumljene osebe,
11. *napoti* osebe (ki so na kraju k.d. ali tujci) k preiskovalnemu sodniku ali jih zadrži do njegovega prihoda (max 64).

O vseh opravljenih dejanjih mora policija napraviti *zapisnik* ali *uradni zaznamek*.

Dejavnost policije je po mnenju kazenskoprocesnih teoretikov (Boštjan M. Zupančič) tolikšne-ga pomena, da je od njega odvisen končen izid k.p. – obsodilna ali oprostilna sodba, zato se zavzemajo za določeno kontradiktornost s pomočjo odvetnika že v predkazenskem postopku. \*Izjava v PKP je lahko dokaz, če je dana v zagovornikovi navzočnosti.

2. **Zbiranje obvestil**

Policija lahko osebe zaradi sprejemanja obvestil o k.d. povabi k sebi. V vabilu mora navesti, zakaj jih vabi in jih po možnosti opozoriti, da jih lahko prisilno privede, če se vabilu ne bodo odzvali. Če oseba na možnost prisilne privedbe v vabilu ni bila opozorjena, se je ne sme prisil-no privesti.

Policija ima pravico in dolžnost izprašati vse osebe, za katere je verjetno, da kaj vedo o k.d. Teh oseb ne sme zaslišati kot obdolženca, priče ali izvedenca (razen osumljenca v primeru iz 148a). Z njimi opravi *neformalni razgo-vor*. Izjave, ki jih od njih dobi policija, so izhodišče:

* državnemu tožilcu za odločanje o uvedbi k.p.,

OSREDOTOČENJE: Kadar policija pri zbiranju obvestil ugotovi, da za določeno osebo obstajajo RAZLOGI za SUM ji mora, preden začne od nje zbirati obvestila povedati katerega k.d. je osumljena in kaj je podlaga za sum zoper njo + pouk (-zagovornik, -vse lahko uporabijo zoper njo, -pravica do molka (podaljšana)). Če hoče osumljenec zagovornika-> DOKAZ; če ga noče ali če ne pride=> UZ (ostane, ne more opreti sodne odločbe na to).

Oseba, od katere se zahteva izjava, izjave pravno ni dolžna dati. Zaradi tega je ne sme zadeti nobena sankcija. Če oseba odkloni, da bi dala izjavo, jo mora policija takoj izpustiti. Vsako pri-siljevanje k dajanju izjave in prisilno zadrževanje, da bi se dobila izjava, je k.d. Policija lahko osebo, ki noče dati izjave, opozori na državljansko zavest. Policija osebi ni dolžna povedati, da ne obstaja dolžnost dati izjavo (če ni osumljenec), zato je večina ljudi prepričana, da morajo dati izjavo ter prido-bivanje izjav je v praksi uspešno.

Na pisni predlog in z dovoljenjem preiskovalnega sodnika ali predsednika sodečega senata lah-ko policija zbira obvestila od oseb v priporu, če je to potrebno, da:

* se odkrijejo druga k.d. iste osebe,
* se odkrijejo udeleženci k.d.,
* se odkrijejo k.d. drugih storilcev.

Pri zbiranju obvestil od priprtih oseb mora biti navzoča oseba, ki jo določi preiskovalni sodnik ali predsednik senata, da ne bi prišlo do zlorab nad priprto osebo s strani policije. Obvestila se lahko zbirajo le v času, ki ga določi preiskovalni sodnik oz. predsednik senata.

3, **Napotitev in zadržanje oseb**

Pooblaščene osebe policije imajo pravico osebe, ki jih najdejo na kraju k.d.:

1. *napotiti k preiskovalnemu sodniku*,
2. *zadržati največ 6 ur* do prihoda preiskovalnega sodnika.

Gre za osebe, ki lahko dajo pomembne podatke za k.p., vendar obstaja verjetnost, da jih poz-neje ne bi bilo možno zaslišati.

Odločitev o napotitivi ali zadržanju se osebam sporoči ustno brez izdaje formalne odločbe.

Napotitev (ni odvzem prostosti) ni prisilna privedba. Osebo je treba odpeljati k preiskovalnemu sodniku z ustreznim prevoznim sredstvom. Preiskovalnega sodnika mora pooblaščena oseba policije seznaniti s k.d. in razlogi za nujno zaslišanje.

Ni možno zadržati oseb, ki imajo diplomatsko ali konzularno imuniteto.

Ni možno zadržati oseb s predstavniško imuniteto, razen če na zadržanje izrecno pristanejo.

Zadržana oseba lahko od policista ali preiskovalnega sodnika zahteva potrdilo o času in kraju zadržanja.

Neupravičeno oddaljevanje udeleženca v prometni nesreči je prekršek.

4. **Odvzem prostosti \*POUK!**

Pooblaščene osebe policije lahko osumljencu vzamejo prostost (brez sodne odločbe), če so podani razlogi za pripor, US ali priporni razlogi v skrajšanem postopku. Brez odlašanja ga morajo privesti k pristojnemu preiskovalnemu sodniku (ta ga more takoj zaslišati in v 48h odločiti o priporu). Ob privedbi mora pooblaščena uradna oseba sporočiti preiskovalne-mu sodniku, zakaj in kdaj je bila privedeni osebi odvzeta prostost. Preiskovalni sodnik po opravljenem kontradiktornem naroku odloči, ali bo privedena oseba priprta ali ne.

5. **Pridržanje**

Policija ne sme odrediti pripora.

Izjemoma lahko policija osumljencu vzame prostost in ga 48 ur pridrži, če:

1. so podani utemeljeni razlogi za sum, da je storil uradno pregonljivo k.d.,

in

1. je pridržanje potrebno zaradi:\*
   1. ugotovitve istovetnosti,
   2. preverjanja alibija,
   3. zbiranja obvestil,
   4. zbiranja dokaznih predmetov o k.d.; in so za pripor podani \*priporni razlogi (razen personalne koluzije).

(4. člen;48/IV)Pridržana oseba mora biti obveščena o razlogih za odvzem prostosti. Poučena mora biti, da ni dolžna ničesar izjaviti in da ima pravico do zagovornika. Če pridržana oseba zahteva pomoč zagovornika, se do njegovega prihoda, vendar najdalj za 2 uri, odložijo vsa policijska dejanja, razen dejanj, s katerimi je nevarno odlašati.

Če traja pridržanje več kot 6 ur, mora pooblaščena oseba s pismeno odločbo navesti razloge za odvzem prostosti. Na to odločbo se lahko pridržana oseba pritoži. O pritožbi odloča zunaj-obravnavni senat pristojnega sodišča (sklep o pridržanju) –odloči v 48 h! Pritožba ne zadrži ukrepa.

Po preteku 48 ur mora pooblaščena oseba policije pridržano osebo izpustiti ali jo privesti k pri-stojnemu preiskovalnemu sodniku.

5.a.) **Sodno pridržanje:**

-samo če je P.S. zadržan. Odredi ga P.S.; -max 48 h

6. **Preiskovalna dejanja**

Policija lahko v predkazenskem postopku opravi naslednja preiskovalna dejanja:

1. začasni *zaseg predmetov*, (če bi bilo nevarno odlašati)
2. *hišna preiskava*, (URS)
3. *osebna preiskava*, (URS)
4. *ogled*, če preiskovalni sodnik ne more priti takoj na kraj k.d.,
5. *odreditev izvedenstva*, razen obdukcije in izkopa trupla (teoretiki se zavzemajo za nujno izvedensko delo v predkazenskem postopku v težjih primerih gospodarskih k.d., ker je za njihovo ugotavljanje nujno potrebna strokovnost).

O vseh preiskovalnih dejanjih mora policija obvestiti državnega tožilca.

Zapisniki o opravljenih preiskovalnih dejanjih v predkazenskem postopku se lahko uporabijo kot dokaz v kazenskem postopku.

7. **Pritožba državnemu tožilcu**

Oseba, zoper katero je policija v predkazenskem postopku opravila preiskovalno dejanje, se lahko v 3 dneh pritoži pristojnemu državnemu tožilcu, če misli, da je policija ravnala nepravilno ali nezakonito.

8. **Dostava ovadbe**

Na podlagi gradiva, ki ga je policija zbrala s kriminalističnimi in preiskovalnimi dejanji, policija sestavi kazensko ovadbo in jo pošlje pristojnemu državnemu tožilcu. V ovadbi policija navede:

* dokaze, na katere je naletela pri zbiranju obvestil,
* osebe, ki so dale izjavo.

Ne vpiše vsebine izjav, danih pri zbiranju obvestil. Ovadbi se priložijo tudi predmeti, skice, fotografije, poročila, uradni zaznamki,...

9. **Dopolnilno poročilo**

Če zve policija po vložitvi kazenske ovadbe za nova dejstva, dokaze ali sledove k.d., mora zbrati potrebna obvestila in poslati državnemu tožilcu *poročilo o dopolnitvi kazenske ovadbe*.

10. **Prikriti preiskovalni ukrepi (posebne operativne metode in sredstva – POMS)**

Prikriti preiskovalni ukrepi so ukrepi, ki se izvajajo na skrivaj in brez vednosti prizadete osebe, ki njihovega izvajanja sproti ne more spremljati in nadzorovati.

S prikritimi preiskovalnimi ukrepi se posega v zasebne človekove pravice osumljenca, ki so zavarovane z ustavo in kazen-skim pravom. Izvajajo se v predkazenskem postopku, vendar z njimi procesni organi pridejo do dokazov v kazenskem postopku.

Prikriti preiskovalni ukrepi se lahko uporabijo za naslednja k.d.: (150/II)

* vsa k.d. zoper državno varnost in ustavno ureditev Republike Slovenije s predpisano kaz-nijo nad 5 let zapora,
* vsa k.d. zoper človečnost in mednarodno pravo s predpisano kaznijo nad 5 let zapora,
* posamezna posebna k.d.:
  + ugrabitev,
  + neupravičena proizvodnja in promet z mamili,
  + omogočanje uživanja mamil,
  + izsiljevanje,
  + neupravičeno sprejemanje daril, + za nezakonito posredovanje
  + neupravičeno dajanje daril, + za nezakonito posredovanje
  + pranje denarja,
  + tihotapstvo,
  + jemanje podkupnine,
  + dajanje podkupnine,
  + zloraba notranje informacije,
  + prikazovanje, posest, izdelava in posredovanje pornografskega gradiva,
  + hudodelsko združevanje,
  + nedovoljena proizvodnja in promet orožja ali razstrelilnih snovi,
  + povzročitev nevarnosti z jedrskimi snovmi.
* vsa k.d. s predpisano kaznijo nad 8 let zapora + upošteva se načelo sorazmernosti!

Skupna značilnosti prikritih preiskovalnih ukrepov so:

* uporabljajo se lahko le subsidiarno – kadar do dokazov v k.p. ni možno priti z drugimi ukrepi ali bi zbiranje dokazov lahko ogrozilo življenje in zdravje ljudi,
* izvajajo se lahko le omejen čas, (ko ni več razlogov prenehajo/P.S. ali d.t. po uradni dolžnosti)
* dovoljeni so le za določena k.d.,
* pogoj za njihovo uporabo je verjetnost, da je bilo storjeno k.d. – stopnja verjetnosti je različna za različne vrste preiskovalnih ukrepov,
* njihova uporaba je dopustna le, če so bili dovoljeni po predpisanem postopku, ki je forma-liziran in strog,
* če so izvršeni v nasprotju z odredbo ali brez nje, sodišče nanje ne more opreti sodne odločbe.

1. *Ukrepi, ki jih odredi preiskovalni sodnik*:
   1. Nadzor elektrokomunikacij s prisluškovanjem in snemanjem ter kontrola in zavarovanje dokazov o vseh oblikah komuniciranja, ki se prenašajo v el. komunik. omrežju.
   2. Kontrola pisem in drugih pošiljk.
   3. Kontrola računalniškega sistema banke ali druge pravne osebe, ki opravlja finančno ali drugo gospodarsko dejavnost.
   4. Prisluškovanje in snemanje pogovorov s privolitvijo vsaj 1 osebe, udeležene v pogo-voru.

Skupne značilnosti teh 4 ukrepov so:

Ukrepe odredi preiskovalni sodnik na pisni predlog državnega tožilca. Obstajati morajo *utemeljeni razlogi za sum*, da gre za izvrševanje, pripravo ali organizacijo k.d., za katera se lahko uporabljajo prikriti preiskovalni ukrepi. Utemeljeni razlogi za sum so stopnja ver-jetnosti, ki je višja od razlogov za sum in nižja od utemeljenega suma. Obstajati mora ute-meljen sum, da se za komunikacijo v zvezi s k.d. uporablja oz. bo uporabljeno določeno komunikacijsko sredstvo ali računalniški sistem. Dokazov ni možno zbrati z drugimi ukre-pi ali bi njihovo zbiranje na drug način lahko ogrozilo življenje in zdravje ljudi=> načelo subsidiarnosti.

Pisni predlog državnega tožilca preiskovalnemu sodniku za odreditev ukrepa mora vsebo-vati:

* podatke o osebi, zoper katero se predlaga ukrep, (podatke, ki omogočajo določljivost osebe)
* utemeljitev razlogov za sum, da gre za izvrševanje, pripravljanje ali organizacijo k.d., zoper katera se lahko uporabljajo preiskovalni ukrepi,
* vrsto ukrepa, način izvajanja ukrepa, obseg in trajanje ukrepa, točno določitev pro-stora in kraja, v katerem se ukrep izvaja, komunikacijsko sredstvo,
* utemeljitev neogibne potrebnosti uporabe posameznega ukrepa v razmerju do zbiranja dokazov na drug način (in uporabe ostalih milejših ukrepov)
* utemeljitev razloga za predčasno izvrševanje odredbe

Če pisne odredbe preiskovalnega sodnika ni možno pravočasno pridobiti in je nevarno od-lašati, lahko policija izvede ukrepe na podlagi ustne odredbe preiskovalnega sodnika, ven-dar mora biti pisna odredba izdana v najdalj 12 urah po izdaji ustne odredbe. Za predčasno izvrševanje ukrepov mora obstajati utemeljen razlog, sicer sodišče na tako pridobljene do-kaze ne more opreti svoje odločbe ustni predlog d.t..

Izvajanje ukrepov lahko traja najdalj 1 mesec. Podaljšujejo se po 1 mesec (iz tehtnih razlogov). Skupno lahko trajajo največ 6 mesecev. Policija preneha z izvajanjem, takoj ko prenehajo razlogi, zaradi katerih so bili odrejeni. P.S. pazi po uradni dolžnosti; ko prenehajo razlogi/v nasprotju z odredbo=> USTAVI izvajanje ukrepov.

Operaterji elektrokomunikac. omrežij in poštna podjetja so policiji dolžna omogočiti prisluškovanje telefo-nov in nadzor poštnih pošiljk.

Če policija oceni, da bi vsebina poštne pošiljke lahko bila dokaz v k.p., morajo o tem takoj obvestiti preiskovalnega sodnika, ki odloči, kaj naj se zgodi s pošiljko ter o tem sestavi po-seben zapisnik.

* 1. *Prisluškovanje in opazovanje v tujem stanovanju ali drugih tujih prostorih z uporabo tehničnih sredstev za dokumentiranje in (po potrebi) tajnim policijskim vstopom v prostore*

(***ambientalno prisluškovanje***):

je prikriti preiskovalni ukrep, ki se uporabi, če so ostali preiskovalni ukrepi neučin-koviti (utemeljeno sklepati, da se bo lahko v točno določenem prostoru pridobilo dokaze+ z milejšimi ukrepi se jih ne oz. bi zbiranje ogrozilo življenje ljudi). Ukrep se skupno lahko izvaja največ 3 mesece (1 mesec + podaljšanje na predlog d.t.). Ne more se uporabiti za:

* ugrabitev,
* omogočanje uživanja mamil,
* izsiljevanje,
* pranje denarja,
* tihotapstvo.

Za k.d. s predpisano kaznijo nad 8 let zapora se lahko uporabi le, če obstaja resna ne-varnost za življenje ljudi.

Tega ukrepa ni možno odrediti z ustno odredbo.

Posnetki telefonskih pogovorov in drugih oblik komuniciranja (tudi navadnih pogovorov) se ne smejo uporabiti kot dokaz v k.p., če se NE nanašajo na k.d. (na k.d., za katere je ukrep mogoče odrediti), za katera se lahko upo-rabijo prikriti preiskovalni ukrepi. Npr. policija prisluškuje in snema pogovore gangsterjev v njihovem stanovanju zaradi utemeljenih razlogov za sum nedovoljene trgovine z mamili ter posname, kako se gangsterji zelo jasno dogovorijo, da bodo ukradli mercedes, kar je k.d. velike tatvine (kazen do 5 let zapora) in ne spada med k.d., za katera so p.p.u. upravi-čeni. Posnetega dogovora o kraji avtomobila ni možno uporabiti kot dokaz v k.p.

(153) Po prenehanju uporabe ukrepov mora policija vse posnetke, sporočila in predmete, ki jih je pridobila s p.p.u., predati državnemu tožilcu. Predložiti mu mora tudi poročilo, ki obsega povzetek zbranih dokazov. \*velja za vse PPU

(153) Državni tožilec celotno gradivo preda preiskovalnemu sodniku, ki preizkusi, ali so se ukre-pi izvajali na odobreni način. Posnetki telefonskih in drugih pogovorov se lahko na odred-bo preiskovalnega sodnika prepišejo. \*velja za vse PPU

Če državni tožilec na podlagi prikrito zbranih dokazov ne začne kazenskega pregona v 2 letih od uporabe p.p.u., se s p.p.u. pridobljeno gradivo pod nadzorom preiskovalnega sod-nika uniči->UZ. Pred uničenjem obvesti P.S. osumljenca (2. os.), ki ima pravico seznaniti se s pridobljenim gradivom (večji obseg-> s poročilom). Če je utemeljen sum, da bo zaradi seznanitve nevarnost ali drugi tehtni razlogi => ne seznani!

Preiskovalni sodnik lahko na obrazložen predlog državnega tožilca odredi banki ali hranil-nici, da mu sporoči podatke o trenutnem stanju, nadzoru poslovanja, vlogah, računih in drugih poslih osumljenca ter drugih oseb, ki so udeležene v finančnih transakcijah ali poslih osumljenca-banka ne sme razkriti, da bo te podatke poslala (max. 3 mesece na max 6 mesecev). Podani morajo biti utemelje-ni razlogi za sum, da je določena oseba storila k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti in je povezano s pridobitvijo premoženjske koristi. Obstajati mora možnost, da bodo pridobljeni podatki pomemben dokaz v k.p.. So potrebni zaradi: -zasega predmetov ali –zavarovanja zahtevka

1. *Ukrepi, ki jih dovoli državni tožilec*: (155)
   1. navidezni odkup,
   2. navidezno sprejemanje ali dajanje daril,
   3. navidezno jemanje oz. dajanje podkupnine.

Državni tožilec izda pisno odredbo za te ukrepe na podlagi pisnega predloga policije.

Odredba državnega tožilca se lahko nanaša le na enkraten ukrep. Predlog za vsak novi ukrep zoper isto osebo mora vsebovati razloge, ki utemeljujejo njegovo uporabo.

Policija in njeni sodelavci pri izvrševanju ukrepa ne smejo izzivati kriminalne dejavnosti (UGOTAVLJANJE: subjektivni test- če je ta konkretna oseba nagnjena k krim. dejavnosti-samo ZDA). Kriminalna dejavnost je izzvana, če bi ukrep k storitvi k.d. napeljal tudi osebo, ki k.d. "brez spodbude" ne bi bila pripravljena storiti (OBJEKTIVNI TEST). Npr. policija nekomu ponudi 600 evrov za 1 g kokaina, ki sicer stane 80-100 evrov. Zaslužek je tako lahek, da ta oseba de-jansko policiji proda 1 g kokaina, čeprav se za običajno tržno plačilo ne bi nikoli ukvarjala s preprodajo mamil.

Če je kriminalna dejavnost izzvana, je kazenski pregon izključen.

* 1. *tajno opazovanje in sledenje* z uporabo tehničnih sredstev za dokumentiranje (k.d.: -k.d. + 5 let, -150/II(2)); \*odredi ga P.S. (na pisni predlog d.t.) v naslednjih primerih: -uporaba ukrepa v zasebnih prostorih (če v to privoli imetnik); -za izvajanje zoper osebo, ki ni osumljenec; -pri izvajanju se uporablja tehnične naprave za prenos in snemanje glasu; -če je potrebno namestiti naprave s tajnim vstopom
  2. *(155 a.)tajno policijsko delovanje* (delavec policije se "pod krinko" kriminalca infiltrira v kriminalno družbo), \*odreja d.t.; izjemoma p.s. :-samo za k.d. iz 150/II(2); -če bo uporaba naprav …
  3. *tajno policijsko sodelovanje* (v kriminalno družbo se infiltrira oseba, ki ni delavec policije), \*odreja d.t.; izjemoma p.s. :-samo za k.d. iz 150/II(2); -če bo uporaba naprav…
  4. *prirejene listine in identifikacijske oznake* – uporabljajo se pri tajnem policijskem de-lovanju in tajnem policijskim sodelovanju, da se osebam, zoper katere se ta ukrep iz-vaja, prikrije prava identiteta izvajalca (policijskega tajnega delavca oz. sodelavca).

Za uporabo policijskih ukrepov morajo obstajati utemeljeni razlogi za sum (razen odkup- ni d.s.), da oseba:

* izvršila k.d., ki se ga preganja po uradni dolžnosti,
* izvršuje k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti,
* pripravlja ali organizira izvršitev k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti.

Tudi policijski ukrepi se lahko uporabijo le subsidiarno – policisti k.d. ne morejo drugače odkriti, preprečiti ali dokazati oz. je to povezano z nesorazmernimi težavami.

Uporabo prirejenih listin in identifikacijskih oznak izda pristojni državni tožilec.

Odobritev za uporabo ukrepov mora biti pisna in mora vsebovati:

* podatke o osebi, zoper katero se izvaja ukrep,
* vrsto, namen, obseg uporabe prirejenih podatkov in dokumentov
* način in obseg izvajanja ukrepov ter njihovo trajanje,
* utemeljitev utemeljenih razlogov za sum.

Izvajanje ukrepov lahko traja največ 3 mesece. Iz utemeljenih razlogov se lahko podaljša za največ 3 mesece (skupno največ 6 mesecev). Za vsako podaljšanje je treba izdati pisno odobritev z obrazloženimi razlogi za podaljšanje.

Z izvajanjem ukrepov je treba prenehati takoj, ko prenehajo razlogi (za tajno opazovanje), zaradi katerih so bili uvedeni.   
Če so bili ukrepi izvedeni v nasprotju z določbami Zakona o policiji glede tajnih policijskih ukrepov, sodišče svoje odločbe ne sme opreti na tako pridobljene dokaze.

Če v 2 letih po koncu izvajanja ukrepov ni podana kazenska ovadba, morajo biti vsi podatki, ki so bili pridobljeni s tajnimi policijskimi ukrepi, uničeni. Oseba, na katero se nanašajo ti podatki, mora biti s tem seznanjena (lahko se seznani).

Rok 2 let se lahko podaljša za čas, za katerega se lahko začasno odloži odvzem prostosti osumljene osebe ali izvršitev drugih procesnih dejanj, če je to potrebno zaradi razkritja obsežne kriminalne dejavnosti (§ 159 ZKP). Izvršitev procesnih dejanj se ne sme začasno odložiti, če obstaja nevarnost za življenje ali zdravje tretjih oseb. Dovoljenje da d.t. na obrazložen predlog policije.

III. PREISKOVALNI SODNIK V PREDKAZENSKEM POSTOPKU \*Ne sme sam zbirati podatkov (prevzel bi funkcijo pregona!)

\*2 funkciji P.S. v PKP: 1.) GARANTNA FUNKCIJA (PPU-posegi v zasebnost; hišna preiskava; pripor)-vodi tožilec (predlogi); policija izvaja in zbere podlago za ukrep; sodnik presodi, če je dovolj).

2.) F. ZAVAROVANJA DOKAZOV: obstajajo info., ki bi izginile, če jih ne bi fiksirali v PKP- tak dokaz zavaruje P.S.-> potem ima procesno vrednost. Res samo v neodložljivih primerih; predlog mora dati d.t..

1. **Neznan storilec**

Preiskovalni sodnik na predlog upravičenega tožilca opravi nekatera preiskovalna dejanja v pred-kazenskem postopku, če storilec k.d. *ni znan*. Če se preiskovalni sodnik ne strinja s predlo-gom, zahteva, naj o tem odloči senat 3 sodnikov (zunajobravnavni senat). Zapisnike o preiskovalnih dejanjih pošlje dr-žavnemu tožilcu.

2. **Nujna preiskovalna dejanja (166.)**

Preiskovalni sodnik lahko v predkazenskem postopku na lastno pobudo opravi posamezna pre-iskovalna dejanja, ki jih je nevarno odlašati, vendar mora o njih obveščati pristojnega državne-ga tožilca. V praksi preiskovalni sodnik najbolj pogosto:

* opravi ogled kraja dejanja,
* pridobiva izvedenska mnenja,
* sprejema izpovedbe prič – kot priče zaslišuje osebe, ki jih policija najde na kraju storitve in jih tam pridrži ali napoti k njemu. Pri prometnih nesrečah preiskovalni sodnik pogosto za-sliši osumljenca.

3. **Odločanje o prostosti osumljenca (203.)**

Preiskovalni sodnik v predkazenskem postopku odloča o prostosti osumljenca, ki mu ga pri-pelje policija. Potek postopka:

1. preiskovalni sodnik mora osumljencu sporočiti razloge za odvzem prostosti; (4. ZKP)
2. preiskovalni sodnik mora osumljenca poučiti, da: (4. ZKP)
   1. ni dolžan ničesar izjaviti,
   2. ima pravico do takojšnje pravne pomoči zagovornika, ki si ga svobodno izbere,
   3. bo o odvzemu prostosti obvestil njegove najbližje.
3. če si osumljenec v 24 urah od pouka o svoji pravici ne zagotovi zagovornika, mu ga preiskovalni sodnik postavi po uradni dolžnosti;
4. preiskovalni sodnik mora v 48 urah od privedbe zaslišati osumljenca – za ta čas lahko s sklepom odredi pridržanje (sodno pridržanje);
5. osumljenec se lahko na sklep o pridržanju pritoži na zunajobravnavni senat 3 sodnikov (mora odločiti v 48 h);
6. državni tožilec mora po tem, ko preiskovalni sodnik zasliši osumljenca, izjaviti, ali bo zah-teval uvedbo k.p. in predlagal pripor ali drug omejevalni ukrep;
7. državni tožilec mora obrazložiti predlog za pripor ali drug omejevalni ukrep, osumljenec in za-govornik mu lahko odgovarjata ter dajeta svoje predloge in stališča; (kontradiktorni narok)
8. preiskovalni sodnik odloči o predlogih strank, ko se stranke izjasnijo o vseh vprašanjih, ki lahko vplivajo na odločitev o uporabi omejevalnih ukrepov;
9. če preiskovalni sodnik zoper osumljenca odredi pripor in državni tožilec v 48 urah od pre-jema obvestila o priporu, ne vloži zahteve za uvedbo k.p., preiskovalni sodnik pripor od-pravi in osumljenca izpusti.

4. **Odredbe za prikrite preiskovalne ukrepe**

Preiskovalni sodnik izdaja odredbe, na podlagi katerih lahko policija pri odkrivanju najhujših k.d. uporablja ukrepe, s katerimi posega v temeljne človekove pravice in svoboščine.

Preiskovalni sodnik preverja in ureja dokazno gradivo, ki je bilo zbrano s p.p.u. ter odloča o njegovi hrambi in uničenju.

5. **Bančni podatki**

Preiskovalni sodnik lahko v predkazenskem postopku odredi banki ali drugi pravni osebi, ki opravlja finančno dejavnost, da mu sporoči podatke o bančnih vlogah določenih oseb, če bi bili ti podatki lahko pomemben dokaz za odkrivanje k.d. s predpisano kaznijo nad 5 let zapora.

Odredba se izda na obrazložen predlog državnega tožilca. Podano mora biti, da je določena oseba storila tako k.d. (za osebe, za katere je mogoče utemeljeno sklepati …).

IV. ODLOČANJE DRŽAVNEGA TOŽILCA V ZVEZI Z OVADBO

Državni tožilec v predkazenskem postopku usmerja delo policije na področju odkrivanja k.d. (*operativna aktivnost državnega tožilca*). K.p. v določeni zadevi začne državni tožilec, ko sprejme kazensko ovadbo. Če dobi podatke, da je bilo storjeno k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti iz drugih virov (dnevne novice, razgovor – do državnega tožilca pride *glas o k.d.*), naredi uradni zaznamek (če po telefonu, sicer naredi zapisnik) o tem, kar je zvedel, in z njim v nadaljevanju ravna enako kot s kazen-sko ovadbo.

Pri oceni kazenske ovadbe državni tožilec sprejme eno od naslednjih odločitev:

1. kazensko ovadbo zavrže,
2. priskrbi dopolnilna obvestila,
3. vloži:
   1. zahtevo za preiskavo,
   2. neposredno obtožnico.
4. odstopi ovadbo v postopek poravnavanja, (\*oportuniteta)
5. odloži kazenski pregon, (\*oportuniteta)
6. ne začne kazenskega pregona. (\*oportuniteta)

1. **Zavrženje ovadbe**

Če niso izpolnjeni pogoji za sprožitev kazenskega pregona, je državni tožilec ovadbo dolžan zavreči. Državni tožilec se o zavrženju ovadbe odloča v okviru dejanskega stanja, ki ga je sam ugotovil, in ni vezan na navedbe v ovadbi ter na morebitno pravno kvalifikacijo domnevnega k.d. Državni storilec ovadbo zavrže, če:

1. naznanjeno dejanje ni k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti;
2. so podane okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon:
   1. pregon je zastaran,
   2. dejanje je obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo,
   3. druge okoliščine (smrt storilca, zadeva je že bila razsojena, trajna duševna bolezen osumljenca, procesna imuniteta osumljenca).
3. ni podan utemeljen sum, da je storilec storil naznanjeno k.d.

Odločitev državnega tožilca o zavrženju ovadbe temelji na načelu legalitete.

Državni tožilec mora v 8 dneh po zavrženju ovadbe obvestiti oškodovanca. Če je ovadbo po-dala policija, mora državni tožilec obvestiti tudi njo.

Državni tožilec lahko, čeprav je kazensko ovadbo zavrgel (ali če je zavrnil zahtevo za preiskavo, zavrgel obtožnico), v isti zadevi ponovno sproži kazen-ski pregon, če novi podatki kažejo, da je bila njegova prejšnja odločitev napačna. Državni toži-lec lahko ponovno sproži kazenski pregon tudi ob popolnoma enaki dejanski podlagi.

Poleg legalitetnega zavrženja ovadbe poznamo tudi opurtuno zavrženje ovadbe – državni tožilec glede na konkretne okoliščine primera oceni, da kazenski pregon ni smiseln (opurtun):

1. če je prišlo do poravnave,
2. če je osumljenec izpolnil pogoje, ob katerih je bil kazenski pregon odložen,
3. če je v KZ določeno, da sodišče lahko oz. mora storilcu kazen odpustiti ter sama obsodba (krivdorek) brez sankcije ni primerna (d.t. tako oceni),
4. če je v KZ za k.d. predpisana kazen do 1 leto zapora ali denarna kazen ter je osumljenec zaradi dejanskega kesanja preprečil škodljive posledice ali poravnal vso škodo, zato kazen-ska sankcija ne bi bila upravičena.

2. **Dopolnilna obvestila**

priskrbi državni tožilec, če:

1. iz ovadbe ne more presoditi, ali so navedbe v njej verjetne,
2. ni dovolj dokazov, da bi zahteval preiskavo,
3. je do njega prišel glas o k.d.,
4. *storilec ni znan*.

Dopolnilna obvestila priskrbi državni tožilec sam. Če jih ne more, lahko zahteva, da mu jih pri-skrbi policija. Državne tožilec lahko v vsakem trenutku zahteva od policije, da mu poroča o svojih ukrepih. Policija je dolžna odgovoriti brez odlašanja.

Če je po dopolnilnih obvestilih podana okoliščina za zavrženje ovadbe, državni tožilec ovadbo zavrže.

Pri zbiranju obvestil in dajanju podatkov je treba ravnati obzirno in paziti, da se ne škoduje časti in dobremu imenu osebe, na katero se podatki nanašajo.

3. **Neznan storilec**

Če je storilec k.d. neznan, lahko državni tožilec namesto zbiranja dopolnilnih obvestil od pre-iskovalnega sodnika zahteva, da opravi posamezna preiskovalna dejanja, za katera je smiselno, da se opravijo pred uvedbo preiskave. Predlog za obdukcijo ali izkop trupla da lahko državni tožilec samo preiskovalnemu sodniku.

4. **Predlogi in dovolitev prikritih preiskovalnih ukrepov**

Pisno odredbo za uporabo POMS izda preiskovalni sodnik le na podlagi pisnega predloga državnega tožilca.

Podatke o bančnih vlogah osumljenih oseb lahko preiskovalni sodnik zahteva le na podlagi ob-razloženega predloga državnega tožilca.

Državni tožilec lahko odredi policiji, da proti osumljencem za določena k.d., opravlja provoka-tivna dejanja (navidezni odkup, navidezno sprejemanje in dajanje daril ali podkupnine).

Državni tožilec lahko policiji dovoli, da začasno odloži odvzem prostosti osumljeni osebi in izvršitev drugih ukrepov, če je to potrebno zaradi razkritja obsežne kriminalne dejavnosti. Pri tem ne sme biti podana nevarnost za življenje in zdravje tretjih oseb.

5. **Vložitev zahteve za preiskavo**

Državni tožilec vloži zahtevo za preiskavo pri pristojnemu preiskovalnemu sodniku na podlagi ovadbe ali dopolnilnih obvestil, če navedb in dokazov oceni, da je podan utemeljen sum, da je določena oseba storila k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti.

6. **Vložitev neposredne obtožnice**

Neposredna obtožnica je obtožnica, ki se vloži brez preiskave. Pojavlja se v 2 variantah:

1. za k.d. s predpisano kaznijo nad 8 let zapora – tožilec lahko poda samo predlog za nepo-sredno obtožnico, vloži jo lahko le s soglasjem preiskovalnega sodnika. Preden da soglasje (soglasje da, če je dovolj podatkov za vložitev obtožnice), mora preiskovalni sodnik zaslišati osebo, zoper katero bo neposredna obtožnica vložena. Če preiskovalni sodnik ne da soglasja za vložitev neposredne obtožnice, se šteje tožilčev predlog kot zahteva za preiskavo.
2. za k.d. s predpisano kaznijo do 8 let zapora – tožilec lahko vloži neposredno obtož-nico brez soglasja preiskovalnega sodnika, če meni, da podatki, navedeni v ovadbi in zbra-ni v dopolnilnih obvestilih, dajejo zadostno podlago za obtožbo (da bo na GO mogoče razsoditi).

7. **Odstop ovadbe v poravnavo**

Državni tožilec lahko odstopi zadevo v poravnavanje neodvisnemu poravnavalcu, če gre za k.d., za katero je predpisana kazen do 3 let zapora ali denarna kazen (k.d. iz pristojnosti okraj-nega sodišča). Pri tem državni tožilec upošteva:

* vrsto in naravo k.d.,
* okoliščine, v katerih je bilo k.d. storjeno,
* osebnost storilca,
* predkaznovanost storilca za istovrstna in druga k.d.,
* stopnjo kazenske odgovornosti storilca.

Poravnava se lahko izvede le s pristankom osumljenca in oškodovanca. Poravnavalec je zadevo dolžan prevzeti v postopek poravnave, v katerem si mora prizadevati, da je vsebina sporazuma v sorazmerju s težo in posledicami k.d. Rok za izpolnitev sporazuma ne sme biti daljši od 3 mesecev.

Poravnavalec mora državnega tožilca obvestiti o rezultatu poravnavanja. Če je sporazum izpolnjen, državni tožilec ovadbo zavrže in oškodovanec nima pravice do nadomestnega pregona (mora biti o tem poučen).

8. **Odložitev pregona**

Državni tožilec lahko *odloži* kazenski pregon za k.d., za katero je predpisana kazen do 3 leta zapora ali denarna kazen, če se je osumljenec pripravljen ravnati po njegovih navodilih ter opraviti določene naloge, s katerimi se zmanjšajo ali odpravijo škodljive posledice k.d.

Naloge, ki se lahko naložijo osumljencu, so:

1. odprava ali poravnava škode (maksimalni rok 6 mesecev),
2. plačilo določenega prispevka (maksimalni rok 6 mesecev):
   1. v korist javne ustanove,
   2. v dobrodelne namene,
   3. v sklad za povračilo škode žrtvam k.d.
3. splošno koristno delo (maksimalni rok 6 mesecev),
4. poravnava (maksimalni rok 1 leto); preživninske obveznosti

Z odložitvijo pregona mora soglašati oškodovanec. Državni tožilec ga mora poučiti, da bo izgubil pravico do nadomestnega pregona, če bo osumljenec izpolnil nalogo in bo ovadba zavr-žena.

Če osumljenec izpolni nalogo, državni tožilec ovadbo zavrže.

9. **Odpustitev pregona**

Državni tožilec lahko ne začne kazenskega pregona (zavrže ovadbo- formalna odločitev, ni procesnih predpisov (tudi če je k.d. na predlog, pa ni predloga)) oz. odstopi od kazenske-ga pregona (ne vloži obtožbe ali umakne obtožbo): ->zavrne ovadbo: negativna, meritorna odločitev

1. če je v KZ določeno, da sodišče lahko oz. mora storilcu kazen odpustiti in državni tožilec glede na okoliščine konkretnega primera oceni, da sama obsodba (krivdorek) brez sankcije ni potrebna;
2. če pri k.d., za katerega je v KZ predpisana kazen do 1 leto zapora ali denarna kazen osum-ljenec zaradi dejanskega kesanja prepreči škodljive posledice ali poravna vso škodo ter državni tožilec glede na okoliščine konkretnega primera oceni, da kazenska sankcija ne bi bila upravičena.

V. FORMALNI ZAČETEK KAZENSKEGA POSTOPKA ( če se je KP začel, se mora nujno končati s SODNO odločbo!)

K.p. je sodni postopek. Na I. stopnji ga opravljajo okrajna in okrožna sodišča.

Na višjih stopnjah ga opravljata višje sodišče v pritožbenem postopku ter Vrhovno sodišče v izjemnem pritožbenem postopku in postopku izrednih pravnih sredstev.

K.p. se lahko pred sodiščem začne le, če njegovo uvedbo zahteva upravičeni tožilec (*načelo akuzatornosti*). Upravičeni tožilec je državni tožilec, zasebni tožilec in oškodovanec kot toži-lec.

1. *v rednem postopku* se k.p. začne z izdajo sklepa o uvedbi preiskave. Tožilec zahteva k.p.:
   1. z zahtevo za preiskavo,
   2. vložitvijo neposredne obtožnice (brez preiskave),
   3. vložitvijo zasebne tožbe brez preiskave, če gre za zasebnega tožilca.

Preiskava je obvezna za k.d. s predpisano kaznijo nad 8 let zapora. Državni tožilec lahko za ta dejanja vloži neposredno obtožnico le s soglasjem preiskovalnega sodnika.

Preiskava je fakultativna za k.d. s predpisano kaznijo do 8 let zapora. Državni tožilec lahko za ta dejanja vloži neposredno obtožnico brez soglasja preiskovalnega sodnika.

1. *v skrajšanem ali sumarnem postopku* se k.p. začne, ko sodnik po preizkusu obtožnega akta razpiše glavno obravnavo. Tožilec zahteva skrajšani k.p.:
   1. z vložitvijo obtožnega predloga, (ni ugovora zoper obtožni predlog)
   2. z vložitvijo zasebne tožbe, če gre za zasebnega tožilca.
2. *v postopku proti mladoletnikom* se k.p. začne, ko okrožni sodnik za mladoletnike sprejme zahtevo državnega tožilca za uvedbo pripravljalnega postopka. Če se okrožni sodnik z zahtevo ne strinja, o njej s sklepom odloči senat za mladoletnike višjega sodišča.

Drugo poglavje: **PREISKAVA**

I. POJEM IN NAMEN PREISKAVE

Preiskava je stopnja rednega kazenskega postopka, ki jo opravi sodišče – ***preiskovalni sodnik***.

Preiskava je tipični in najbolj značilni institut inkvizitornega postopka, ki so ga prevzeli mešani kazenski postopki.

Temeljni pogoj za preiskavo je višja stopnja verjetnosti, da je določena oseba storila k.d. To stopnjo verjetnosti imenujemo ***utemeljeni sum***.

Preiskava se začne na zahtevo državnega tožilca, če je podan utemeljen sum zoper določeno osebo, da je storila določeno k.d. (s tem se sproži pregon).

Namen preiskave je zbrati podatke, ki so potrebni za *odločitev o nadaljevanju k.p.*

V preiskavi se zberejo dokazi, za katere obstaja nevarnost, da jih na glavni obravnavi ne bo možno izvesti ali bo njihova izvedba zelo težavna ter drugi dokazi, koristni za postopek (in jih je smotrno zdaj izvesti).

Pred koncem preiskave se zberejo *podatki o osebnosti obdolženca*, ki bodo potrebni za odme-ro kazenske sankcije na glavni obravnavi, če bo obtožnica vložena in bo prišlo do obsodilne sodbe.

Preiskava je namenjena *preizkusu utemeljenosti kazenskega pregona*. V njej se zbere le toliko dokazov o k.d. in storilcu, da se lahko presodi, naj se k.p. nadaljuje ali ne (teza o obsegu, ki je le nujno potreben-SUMARNA PREISKAVA; PRI NAS: teza o VSEOBSEŽNI preiskavi=> v preiskavi je možno izvesti čisto vse dokaze, kar jih je možno; napeljuje v inkvizitorni postopek-nevarno->sodnik nima kaj delat na GO). Če pride po preiska-vi do vložitve obtožnice in glavne obravnave, je preiskava v bistvu faza priprave na glavno ob-ravnavo. Preiskava se v kazenskoprocesni teorije šteje kot *pripravljalni postopek*.

II. UVEDBA PREISKAVE

1. **Zahteva za preiskavo**

Preiskava se lahko začne le na zahtevo upravičenega tožilca. O uvedbi preiskave odloča sodi-šče (preiskovalni sodnik, če se strinja z zahtevo, zunajobravnavni senat, če se preiskovalni sod-nik ne strinja z zahtevo). Preiskovalni sodnik ne sme preiskave začeti na lastno pobudo.

Sodišče mora za začetek preiskave izdati *sklep o uvedbi preiskave*. Za uvedbo preiskave je potrebno *soglasje*:

* državnega tožilca, ki da iniciativo za začetek preiskave,
* sodišča, ki odloči o iniciativi upravičenega tožilca:
  + preiskovalni sodnik,
  + zunajobravnavni senat.

*Zahtevo za preiskavo* poda upravičeni tožilec *v pisni obliki* pristojnemu preiskovalnemu sodni-ku. V njej mora navesti:

1. osebo, zoper katero se zahteva preiskava,
2. opis dejanja, iz katerega izhajajo zakonski znaki k.d.,
3. zakonsko opredelitev k.d. (pravna kvalifikacija),
4. okoliščine, iz katerih izhaja utemeljeni sum,
5. zbrane dokaze.

V zahtevi za preiskavo tožilec predlaga:

1. naj se raziščejo posamezne okoliščine,
2. naj se opravijo posamezna preiskovalna dejanja,
3. o kakšnih vprašanjih naj se zaslišijo posamezne osebe,
4. naj se zoper osebo, za katero se zahteva preiskava, odredi pripor (*fakultativno-lahko predlaga*).

Skupaj z zahtevo pošlje tožilec preiskovalnemu sodniku kazensko ovadbo, spise, zapisnike in predmete, ki bi lahko bili dokaz.

2. **Odločanje o uvedbi preiskave**

Ko preiskovalni sodnik prejme zahtevo za preiskavo, pregleda priložene spise in oceni tožil-čevo zahtevo. Preden odloči o preiskavi, mora zaslišati osebo (razen: -če je nevarno odlašati ali –če oceni, da ni potrebno (zaslišanje po 148a +zahteva)), zoper katero se zahteva prei-skava (= *preiskovanec*). Vabilu na zaslišanje se priloži drugopis zahteve za preiskavo (kontradiktornost-da lahko pripravi obrambo). Če je ne-varno odlašati, lahko preiskovalni sodnik zaslišanje opusti (npr. osumljenec je na begu).

*Preiskovalni narok* (pouk- 5 ZKP): preiskovalni sodnik, preden odloči o uvedbi preiskavi, določi poseben narok, na katerem se državni tožilec in preiskovanec ustno izjavita o okoliščinah, ki so lahko pomembne za odločitev o uvedbi preiskave. Državni tožilec lahko spremeni ali dopolni zahtevo za preiskavo ter lahko predlaga, da se k.p. izvede po neposredni obtožnici.

Če se preiskovalni sodnik strinja z zahtevo tožilca, izda ***sklep o uvedbi preiskave***, ki se pošlje (kontradiktornost) tožilcu in obdolžencu. Obdolženec se lahko zoper sklep pritoži na zunajobravnavni senat (v 48 h). Pri-tožba ne zadrži izvršitve sklepa. Obdolženec lahko pritožbo poda kar na zapisnik (ustno), če mu je bil sklep ustno sporočen na preiskovalnem naroku.

Če se preiskovalni sodnik z zahtevo tožilca ne strinja (zavrnjena zahteva-> NI ne bis in idem), zahteva, naj o njej *odloči* *zunajobrav-navni senat* (v 48 h). Zoper sklep senata se lahko obdolženec, tožilec in oškodovanec (če se je samo on pritožil + mu ugodijo-> on je prevzel pregon!) pritožijo na višje sodišče. Pri-tožba ne zadrži izvršitve sklepa.

Če d.t. umakne zahtevo za preiskavo, preden je izdan sklep o preiskavi, potem P.S. zavrže zahtevo in to sporoči oškodovancu.

III. POTEK PREISKAVE

1. **Organi, ki opravljajo preiskavo**

**\*** Pri Zunaj Obravnavnem Senatu ni problemov izločanja! Ni važno, če je kateri od sodnikov sodeloval v PKP.-> problem je pri končnih sodbah

Preiskavo opravlja preiskovalni sodnik pristojnega sodišča po lastnem preudarku. Ko je izdan sklep o preiskavi, opravlja sodnik:

* preiskovalna dejanja po predlogih strank – načelo kontradiktornosti,
* preiskovalna dejanja, ki se mu zdijo potrebna za uspešno izvedbo k.p.

Preiskovalna dejanja mora sodnik opravljati *v oblikah*, *ki so z zakonom predpisane*. Tipična preiskovalna dejanja, ki se opravljajo v preiskavi, so:

* zaslišanje obdolženca,
* zaslišanje prič,
* ogled,
* pridobivanje izvedenskih mnenj,
* hišna in osebna preiskava,
* zaseg predmetov,
* pregled in raztelešenje trupla (*obdukcija*),
* izkop trupla (*ekshumacija*),
* telesni pregled obdolženca ali drugih oseb,
* odvzem krvi,
* odvzem prstnih odtisov,...

2. **Razširitev preiskave**

Preiskovalni sodnik opravi preiskavo le glede tistega k.d. in tiste osebe, na katera se nanaša sklep o uvedbi preiskave (*načelo akuzatornosti*). Če se med preiskavo izkaže, da jo je treba razširiti na druga k.d. in druge osebe, mora to preiskovalni sodnik sporočiti državnemu tožilcu. Dokler državni tožilec ne poda zahteve za razširitev preiskave, lahko preiskovalni sodnik op-ravlja le preiskovalna dejanja, s katerimi bi bilo nevarno odlašati – o vseh takšnih dejanjih mora obvestiti državnega tožilca. Državni tožilec na podlagi sporočil in obvestil preiskovalnega sod-nika poda *zahtevo za razširitev preiskave*, ki se obravnava enako kot zahteva za preiskavo.

3. **Kraj opravljanja preiskave**

Preiskovalni sodnik opravlja preiskovalna dejanja na območju lastnega sodišča. V korist prei-skave lahko opravi preiskovalna dejanja zunaj območja lastnega sodišča. O tem mora obvestiti sodišče, na območju katerega opravi preiskovalna dejanja.

4. **Prepustitev izvedbe posameznih preiskovalnih dejanj drugim organom**

Preiskovalni sodnik mora v preiskavi sam opraviti vsa preiskovalna dejanja. Posamezna p.d. lahko zaupa drugim organom le v mejah, ki jih določa ZKP – ti organi so:

* *drugi preiskovalni sodnik*, če je treba preiskovalna dejanja opraviti izven območja pristoj-nega sodišča (***pravna pomoč***),
* *policija* – preiskovalni sodnik ji lahko prepusti izvršitev:
  + odredbe o hišni preiskavi,
  + odredbe o osebni preiskavi,
  + odredbe o zasegu predmetov,
  + policija lahko na zahtevo ali dovoljenje preiskovalnega sodnika obdolženca *fotografira* in mu vzame njegove prstne odtise.

5. **Udeležba strank in oškodovanca v preiskavi**

1. *Navzočnost strank v preiskavi* (178):

Stranke, oškodovanec in zagovornik imajo pravico biti navzoče pri preiskovalnih dejanjih. Preiskovalni sodnik jih mora o tem obvestiti. Če ne pridejo, lahko preiskovalni sodnik preiskovalno dejanje opravi brez njihove navzočnosti. Brez navzočnosti strank se lahko preiskovalno dejanje opravi tudi, če je nevarno odlašati (takrat tudi ne obvesti).

Pri zaslišanju obdolženca sta lahko navzoča zagovornik in državni tožilec. Če preiskovalni sodnik oceni, da je njuna navzočnost potrebna, lahko odredi njuno obvezno navzočnost.

Navzočnost zagovornika in državnega tožilca je po zakonu obvezna, ko preiskovalni sod-nik zaslišuje obdolženca:

* 1. ki mu je bila odvzeta prostost,
  2. ki je bil k njemu pripeljan (prvo zaslišanje po privedbi-157).

Če preiskovalni sodnik odredi obvezno navzočnost in državni tožilec ali zagovornik ne pride (prej proba dobit drugega zagovornika), se zaslišanje preloži, razen če bi potekel rok 48 ur (oz. P.S. oceni, da ni več potrebna obvezna navzočnost), v katerih mora biti obdolženec zaslišan. O izostanku državnega tožilca sodnik obvesti višjega državnega tožilca. O izo-stanku zagovornika sodnik obvesti Odvetniško zbornico.

Pri zaslišanju priče so lahko navzoči državni tožilec, obdolženec in zagovornik. Oškodova-nec je lahko navzoč pri zaslišanju priče, če priča ne bo mogla priti na glavno obravnavo.

Preiskovalni sodnik lahko pri zaslišanju priče obdolženca odstrani:

* 1. če priča ne želi izpovedati v navzočnosti obdolženca,
  2. če je verjetno, da priča v navzočnosti obdolženca ne bo govorila resnice,
  3. če je potrebno opraviti sodno prepoznavo (po zaslišanju priče).

Obdolženec nikoli ne sme biti navzoč pri zaslišanju priče, mlajše od 15 let, ki je bila žrtev spolnega napada.

Državni tožilec, obdolženec, zagovornik in oškodovanec so lahko navzoči pri:

* ogledu kraja storitve,
* zaslišanju izvedencev.

Državni tožilec in zagovornik sta lahko navzoča pri hišni preiskavi.

1. *Predlogi strank med preiskavo*:

Stranke in oškodovanec lahko med preiskavo predlagajo preiskovalnemu sodniku, naj op-ravi posamezna preiskovalna dejanja, od katerih pričakujejo korist za lastne interese v po-stopku. Če se preiskovalni sodnik s predlogom strank ne strinja, zahteva, naj o njem odloči zunaj-obravnavni senat. Stranke in oškodovanec lahko dajejo predloge tudi policiji. Če se policija ne strinja s predlogom, obvesti o tem predlagatelja, ki lahko nato ponovi predlog pri pristojnem P.S..

1. *Vprašanja in pripombe strank med preiskavo*:

Stranke in zagovornik lahko postavljajo obdolžencu, priči ali izvedencu vprašanja za razjas-nitev stvari. Preiskovalni sodnik prepove vprašanje ali odgovor, če ni dovoljeno ali v zvezi z zadevo. Oškodovanec postavlja vprašanja z dovoljenjem preiskovalnega sodnika.

Osebe, ki so navzoče pri preiskovalnih dejanjih, lahko zahtevajo, naj se njihove pripombe vpišejo v zapisnik. Lahko tudi predlagajo izvedbo posameznih dokazov.

Če je k preiskovalnemu dejanju poklican strokovnjak, lahko stranke od njega zahteva bolj natančna pojasnila.

1. *Pregled spisov in ogled predmetov med preiskavo*:

Stranke in oškodovanec lahko med preiskavo *pregledajo spise* in *si ogledajo dokazne predmete*. Ta pravica se jim lahko odreče zaradi razlogov varnosti ali obrambe države (v tem primeru lahko pregleda spise in si ogleda dokazne predmete le državni tožilec).

Oškodovancu se lahko prepove pregled spisov, dokler ni zaslišan kot priča.

Na sklep, s katerim preiskovalni sodnik prepove pregled spisov ali ogled predmetov, se lahko obdolženec, zagovornik in oškodovanec pritožijo na zunajobravnavni senat. Držav-nemu tožilcu ni možno odreči pregleda spisov in ogleda predmetov.

6. **Strokovna in tehnična pomoč v preiskavi**

Če med preiskavo nastane potreba po razjasnitvi tehničnih ali strokovnih vprašanj, lahko pre-iskovalni sodnik pokliče ustreznega strokovnjaka ali zahteva od ustreznega strokovnega zavo-da, da mu poda *potrebna pojasnila*.

Državni organi (predvsem policija) in podjetja so preiskovalnemu sodniku dolžni pomagati, če potrebuje njihovo pomoč (kriminalistično–tehnična pomoč, pomoč cestnega podjetja).

7. **Vzdrževanje reda med preiskavo**

Za red v preiskavi in med opravljanjem preiskovalnih dejanj skrbi preiskovalni sodnik z *ukrepi za vzdrževanje reda*:

1. *opomin* – se izreče vsakomur, ki med preiskavo moti red,
2. *denarna kazen* – se izreče, če opominjana oseba še vedno moti red med preiskavo,
3. *odstranitev* s kraja, kjer se opravlja preiskovalno dejanje – osebo se odstrani, če njena ude-ležba ni potrebna.

Obdolženca in državnega tožilca ni možno kaznovati z denarno kaznijo. Če moti red državni tožilec, preiskovalni sodnik o tem obvesti vodjo državnega tožilstva.

8. **Dolžnost varovanja tajnosti** (preiskava ni odprta, ni pa tajna)

Preiskovalni sodnik ali policija, ki opravlja preiskovalno dejanje, lahko naloži navzočim ose-bam, zaslišanim osebam in osebam, ki pregledujejo spis, da morajo ohraniti v tajnosti določena dejstva in podatke, če to terjajo:

* koristi k.p.,
* ohranitev uradne, vojaške ali družinske tajnosti,
* koristi javnega reda,
* razlogi morale,
* varstvo osebnega in družinskega življenja obdolženca ali oškodovanca.

Osebe je treba opozoriti, da je izdaja tajnosti k.d.

9. **Nadzor nad potekom preiskave**

Med preiskavo se lahko stranke in oškodovanec obrnejo na predsednika pristojnega sodišča in se pri njem pritožijo zaradi zavlačevanja postopka ali nepravilnosti med preiskavo. Predsednik sodišča preizkusi navedbe v pritožbi in po potrebi ukrepa. O svojih ukrepih obvesti pritožnika. Predsednik sodišča lahko preiskovalnemu sodniku odredi, naj postopek pospeši in odpravi ne-pravilnosti.

Če preiskava ni končana v 6 mesecih, mora preiskovalni sodnik obvestiti predsednika sodišča, zakaj preiskava ni končana. Predsednik sodišča ukrene kar je treba, da se preiskava konča.

10. **Zapis in posnetek preiskovalnih dejanj**

1. *Zapisnik*

se o vsakem dejanju, ki se opravi v preiskavi, sestavi sproti ali neposredno po njem.

Preiskovalni sodnik narekuje zapisnikarju, kaj naj se vpiše v zapisnik. Če za preiskovalna dejanja zunaj uradnih prostorov sodnika ni možno dobiti zapisnikarja, piše zapisnik pre-iskovalni sodnik sam (hišna in osebna preiskava, ogled,...).

Zapisnik mora obsegati bistvene podatke o poteku in vsebini preiskovalnega dejanja, mo-rebitne skice, načrte, fotografije,...

Zaslišana oseba, stranke, zagovornik in oškodovanec imajo *pravico prebrati zapisnik*. Ugovori na vsebino zapisnika se vpišejo v zapisnik. Zapisnik podpiše preiskovalni sodnik in zapisnikar. Če ni zapisnikarja, podpišejo zapisnik navzoče osebe. Zapisnik vedno pod-piše zaslišana oseba.

1. *Posnetek*:

Preiskovalno dejanje se lahko zvočno ali slikovno posname. O tem je treba predhodno ob-vestiti zaslišano osebo.

Zapisnik in posnetek morata vsebovati podatke za identifikacijo. Na zahtevo zaslišane ose-be se mora posnetek takoj reproducirati.

Posnetek se lahko prepiše. Prepis potrdi preiskovalni sodnik in ga priloži zapisniku, kjer mora navesti, kje je posnetek shranjen. Posnetek hrani kazensko sodišče.

Posnetek je dokazno sredstvo, če se po sklepu sodečega senata reproducira na glavni obravnavi.

IV. PREKINITEV PREISKAVE (179)

Preiskava se prekine, če se v zvezi z obdolžencem pojavijo ovire za njen potek ali druge okoli-ščine, ki preprečujejo pregon. Preiskavo prekine preiskovalni sodnik *s sklepom*.

Prekinitev preiskave je obvezna, če:

1. obdolženec po storjenem k.d.:
   1. začasno hudo duševno zboli ali nastane pri njem začasna duševna motnja (če obdolže-nec trajno hudo duševno zboli, je treba k.p. ustaviti),
   2. začasno hudo telesno zboli in se zaradi bolezni dalj časa ne more udeleževati k.p.
2. je obdolženec *na begu*,
3. so podane druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon:
   1. ni potrebnega predloga za pregon,
   2. ni dovoljenja za pregon,
   3. ni zahteve upravičenega tožilca.

Pred prekinitvijo preiskave mora sodnik zbrati vse dosegljive dokaze o k.d. in kazenski odgo-vornosti obdolženca.

Preiskava se nadaljuje, ko prenehajo ovire. O nadaljevanju preiskave ni potrebno izdati nobe-nega sklepa.

V. USTAVITEV PREISKAVE (181)

1. **Ustavitev preiskave z izjavo državnega tožilca**

Če državni tožilec med ali po preiskavi *izjavi*, *da odstopa od pregona*, preiskovalni sodnik *s sklepom* ustavi preiskavo. Tožilec NI dolžan navajati razlogov za odstop od pregona. Preisko-valni sodnik ustavi preiskavo, ker ne obstaja več tožilčeva zahteva za pregon (načelo akuzator-nosti). O ustavitvi preiskave mora preiskovalni sodnik v 8 dneh obvestiti oškodovanca in ga poučiti, da lahko nadaljuje kazenski pregon kot subsidiarni tožilec v 8 dneh po prejemu obve-stila. Če oškodovancu obvestila ni možno vročiti, ker sodišču ni javil spremembe naslova, se šteje, da ne namerava nadaljevati pregona.

Preiskovalni sodnik da lahko državnemu tožilcu *pobudo za ustavitev preiskave*, če med pre-iskavo spozna, da so podani zakoniti razlogi za ustavitev preiskave. Zakoniti razlogi za ustavi-tev preiskave so razlogi, zaradi katerih mora zunajobravnavni senat ustaviti preiskavo proti volji državnega tožilca. Če tožilec v 8 dneh od prejema pobude ne poda izjave, da odstopa od pregona, preiskovalni sodnik predloži zadevo v odločitev zunajobravnavnemu senatu.

2. **Ustavitev preiskave po uradni dolžnosti s sklepom zunajobravnavnega senata**

*Zunajobravnavni senat* lahko po uradni dolžnosti ustavi preiskavo (isto kot ustavitev postopka pri ugovoru zoper obt.), če med odločanjem o kateremkoli vprašanju (-spor o izvajanju dokazov; -odločanje o omejevalnih ukrepih…) med preiskavo, ugotovi, da:

1. *dejanje ni kaznivo*:
   * + gre za civilni ali upravni delikt, prekršek ali disciplinsko kršitev,
     + gre za pravno irelevanten dogodek (samomor, nesrečno naključje),
     + gre za izključitev protipravnosti (silobran, skrajna sila, privolitev oškodovanca),
     + ni podana nevarnost dejanja zaradi dejanja majhnega pomena.
2. so podane *okoliščine*, *ki izključujejo kazensko odgovornost* in ni pogojev za uporabo var-nostnih ukrepov:
   * + nezadostna starost,
     + neprištevnost,
     + dejanska zmota,
     + kazenska materialna imuniteta,...

Če so podani pogoji za uporabo varnostnih ukrepov, se na predlog državnega tožilca opravi *poseben postopek* za uporabo varnostnega ukrepa obveznega psihiatričnega zdravljenja in varstva v zdravstvenem zavodu ali na prostosti – preiskave ni treba us-taviti.

1. 1) je kazenski *pregon zastaran*,

2) je *k.d. obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo*,

3) so podane druge *okoliščine*, *ki izključujejo kazenski pregon*:

* trajna duševna bolezen obdolženca,
* smrt obdolženca,
* ugotovitev, da je bila zadeva že razsojena,
* kazenska procesna imuniteta,
* mednarodnopravna imuniteta.

1. *ni dokazov*, da bi obdolženec storil k.d. – vendar zunajobravnavni senat ne sme ocenjevati protislovnih dokazov, ker je ta presoja pridržana sodečemu senatu na glavni obravnavi.

\* P.S. lahko tudi kadarkoli med preiskavo pozove D.T., naj v ROKU odloči o pregonu (če vidi, da preiskava ne gre nikamor). Če d.t. vseeno vztraja pri preiskavi-> P.S. pozove ZOS, naj odloči.

\*Če so podane okoliščine, ki samo začasno preprečujejo pregon obdolženca, SENAT s sklepom prekine preiskavo-> ko prenehajo ovire, se preiskava nadaljuje.

3. **Sklep o ustavitvi preiskave in pritožba**

Preiskava se ustavi:

* s sklepom preiskovalnega sodnika (d.t. odstopi),
* s sklepom zunajobravnavnega senata.

Sklep o ustavitvi preiskave se pošlje državnemu tožilcu, obdolžencu in oškodovancu.

Priprtega obdolženca je treba izpustiti iz pripora takoj po sprejemu sklepa.

Zoper sklep preiskovalnega sodnika, ki ga izda na podlagi tožilčeve izjave o odstopu od pre-gona, ni možna pritožba.

Zoper sklep zunajobravnavnega senata se lahko pritožita državni tožilec in oškodovanec. Če se pritoži le oškodovanec in je pritožbi ugodeno, se šteje, da je s pritožbo prevzel pregon.

Sklep o ustavitvi preiskave se pošlje obdolžencu, ki lahko na njegovi podlagi uveljavlja povrni-tev škode za čas, prebit v priporu, in povrnitev stroškov.

VI. KONEC PREISKAVE

Preiskovalni sodnik konča preiskavo, ko ugotovi, da je dejansko stanje dovolj jasno, da:

1. se lahko vloži obtožnica,
2. se lahko preiskava ustavi.

Pred koncem preiskave mora preiskovalni sodnik priskrbeti *podatke o osebnosti obdolženca*:

* osebni podatki,
* podatki o prejšnjih obsodbah,
* podatki o prejšnjem življenju,
* podatki o vedenju med prestajanjem prejšnje zaporne kazni,
* podatki o razmerah, v katerih živi,
* podatki o drugih okoliščinah, ki se tičejo njegove osebnosti.

Ti podatki so potrebni za individualizacijo kazenske sankcije, če bo vložena obtožnica in bo prišlo do obsodilne sodbe.

VII. ODLOČITEV DRŽAVNEGA TOŽILCA PO KONČANI PREISKAVI

Državni tožilec v 15 dneh po končani preiskavi:

1. ***predlaga dopolnitev preiskave*** – če mu preiskovalno gradivo ne zadošča za odločitev,
2. ***vloži obtožnico*** *ali obtožni predlog* (8 dni za neposredno obtožnico),
3. ***izjavi, da odstopa od pregona***.

Rok 15 dni je *instrukcijski* *rok* – zunajobravnavni senat ga lahko na predlog državnega tožilca podaljša (instrukcijski rok). O razlogih za prekoračitev roka mora državni tožilec obvestiti višjega tožilca.

Če se preiskovalni sodnik ne strinja s predlogom državnega tožilca za dopolnitev preiskave, zahteva, naj o tem odloči zunajobravnavni senat. Če zunajobravnavni senat tožilčev predlog zavrne, se mora tožilec odločiti med vložitvijo obtožnice in odstopom od pregona.

VIII. PREISKAVA NA ZAHTEVO SUBSIDIARNEGA IN ZASEBNEGA TOŽILCA

Oškodovanec pridobi pravico, da kot subsidiarni tožilec zahteva preiskavo:

1. če državni tožilec zavrže kazensko ovadbo,
2. če se preiskava ustavi, ker državni tožilec izjavi, da odstopa od pregona,
3. če mu uspe pritožba na sklep zunajobravnavnega senata o ustavitvi preiskave.

Oškodovanec lahko zahteva dopolnitev preiskave ali vloži obtožnico.

Zelo redka so k.d., ki se preganjajo na zasebno tožbo in se obravnavajo v rednem postopku. K.d., pregonljiva na zasebno tožbo, so praviloma lahka k.d., ki se obravnavajo v skrajšanem postopku, ki opušča fazo preiskave. Izjema so k.d. zoper premoženje, ki se preganjajo na za-sebno tožbo, kadar je oškodovanec v bližnjem razmerju s storilcem. Za ta dejanja lahko zasebni tožilec zahteva uvedbo in dopolnitev preiskave.

Vse določbe o preiskavi se smiselno uporabljajo za subsidiarnega in zasebnega tožilca. V pre-iskavi imata vse pravice, ki jih ima državni tožilec kot stranka, vendar nimata pravic, ki jih ima državni tožilec kot državni organ. Med preiskavo lahko dajeta P.S.-u tudi druge predloge

Če subsidiarni oz. zasebni tožilec ali njegov pooblaščenec ne pride na zaslišanje obdolženca, čeprav je bil v redu obveščen, velja domneva, da je umaknil zahtevo za preiskavo oz. odstopil od kazenskega pregona. Če ni mogel priti iz upravičenega vzroka, lahko v roku 8 dni po prene-hanju tega vzroka vloži prošnjo za vrnitev v prejšnje stanje, vendar ne dalj kot 3 mesece od dneva zamude.

O končani preiskavi preiskovalni sodnik obvesti subsidiarnega oz. zasebnega tožilca, ki mora v 15 dneh vložiti obtožnico oz. zasebno tožbo. Če tega ne stori, se šteje, da je odstopil od pre-gona (prekluzivni rok). (postopek bo s sklepom ustavljen).

Tretje poglavje: **OBTOŽNI POSTOPEK**

I. POJEM OBTOŽNEGA POSTOPKA

Obtožni postopek je stopnja k.p., ki se začne z vložitvijo obtožbe. V rednem k.p. se obtožba običajno vloži po opravljeni preiskavi. Izjemoma lahko državni tožilec vloži neposredno obtož-nico.

Dokazno gradivo, ki je bilo zbrano v preiskavi, ocenjuje državni tožilec. Če ugotovi, da pre-iskave ni treba dopolniti, ustaviti ali prekiniti, vloži pri pristojnem sodišču obtožbo.

Sodišče mora opraviti preizkus obtožbe.

II. OBTOŽBA \*opredeli spor (posamezni elementi so sicer že prej- v zahtevi za preiskavo in ob osredotočenju).

\*Razsodi se glede na obtoženega! (obvezno se mora razsoditi, da ne pride do viseče obtožbe- inkvizitorni element) Če nov storilec ni med obtoženimi , se nanj obtožba ne more raztegniti!

1. **Pojem in vrste obtožbe**

***Obtožba je akt upravičenega tožilca, ki vsebuje predlog sodišču, da zoper določeno osebo zaradi določenega k.d. opravi glavno obravnavo in izda sodbo***.

Pojem obtožnega akta obsega:

1. obtožnico državnega ali subsidiarnega tožilca v rednem postopku,
2. obtožni predlog državnega ali subsidiarnega tožilca v skrajšanem postopku,
3. zasebno tožbo v rednem ali skrajšanem postopku,
4. predlog državnega tožilca za kaznovanje mladoletnika ali izrek vzgojnega ukrepa mlado-letniku v postopku zoper mladoletnika.

2. **Funkcija obtožbe**

Temeljna funkcija obtožbe = omogoča prehod k.p. v stadij glavne obravnave. Sodišče glavne obravnave ne more začeti na lastno pobudo (*načelo akuzatornosti*).

Obtožba izoblikuje *predmet glavne obravnave* in s tem omogoča kontradiktorno izvedbo glav-ne obravnave.

*Identiteta obtožbe in sodbe*: obtožba določi bodoči okvir sodbe – sodba se lahko nanaša le:

* na *osebo*, ki je obtožena, in
* dejanje, ki je v obtožbi opisano.

Obtožba *obdolžencu omogoči pripravo* njegove *obrambe*, kajti iz obtožnega akta je razvidno:

* česa je obtožen,
* kateri dokazi bodo izvedeni na glavni obravnavi.

3. **Vsebina in obličnost obtožbe**

Vsaka obtožba mora vsebovati:

1. podatke za individualizacijo obdolženca,
2. dejanski opis dejanja, za katero se obdolženca obtožuje,
3. pravno kvalifikacijo dejanja,
4. dokaze, na katere se obtožba opira,
5. navedbo sodišča, pred katerim naj bo glavna obravnava.
6. Obrazložitev obtožbe je obvezna za:

* obtožnico,
* predlog za kaznovanje mladoletnika ali izrek vzgojnega ukrepa mladoletnika.

Obtožba se vlaga *v pisni obliki*.

Oškodovanec kot tožilec lahko poda obtožnico *ustno na sodni zapisnik*.

Sprememba in razširitev obtožbe na glavni obravnavi se lahko opravi ustno na zapisnik (tožilec lahko predlaga preložitev glavne obravnave, da pripravi novo obtožbo v pismeni obliki).

V ustni obliki se poda na glavni obravnavi obtožba zoper osebo, ki med zasedanjem na isti glavni obravnavi stori k.d.

4. **Preizkus ali kontrola obtožbe**

1. *Formalni preizkus* = pregled, ali vsebuje obtožba vse z zakonom predpisane vsebinske dele.
2. *Materialni preizkus* = preizkus utemeljenosti obtožbe – ocena, ali je dokazov zadosti, da se lahko obdolženec postavi pred sodišče zaradi sojenja.

Tožilec ne sme določene osebe nekontrolirano postaviti pred sodišče, ker je glavna obrav-nava javna in je obtoženec na njej izpostavljen nevarnosti, da ga zadanejo negativne druž-bene posledice ne glede na končni izid k.p. V angloameriškem sistemu se za težja k.d. za preizkus obtožnice opravi posebna sodna obravnava pred obtožno poroto (*grand jury*, velika porota), ki odloča o vložitvi obtožbe.

V *rednem postopku* se opravi formalni preizkus obtožnice po uradni dolžnosti. Materialni preizkus se opravi:

* na zahtevo obdolženca ali njegovega zagovornika z vložitvijo ugovora,
* na zahtevo predsednika senata, pred katerim bo glavna obravnava.

Materialni preizkus obtožbe je v rednem postopku fakultativen.

V *skrajšanem postopku* je kontrola obtožbe obvezna (samo formalna; materialne sploh ni!) – opravi jo sodnik, ki razpiše glavno obravnavo.

5. **Sprememba ali razširitev obtožbe**

Vloženo obtožbo je možno *na glavni obravnavi* *spremeniti* ali *razširiti*.

Obtožba se spremeni, če se na glavni obravnavi na podlagi izvedenih dokazov ugotovi drugač-no dejansko stanje od dejanskega stanja, na katerem sloni obtožba – tožilec lahko *spremeni* *dejanski opis dejanja* v obtožbi in ga prilagodi novemu dejanskemu stanju. Opis dejanja v ob-tožbi lahko tožilec spremeni le v okviru istega preteklega dogodka in v k.d. iste vrste (npr. tat-vino lahko spremeni v veliko tatvino ali rop). Opisa dejanja ni možno spremeniti v popolnoma drugačno k.d.

Obtožba se razširi (senat razširi po obtožbi upravičenega tožilca:- lahko jo poda ustno; -lahko senat prekine GO; -sodi posebej za to k.d.), če:

1. obtoženec med zasedanjem na glavni obravnavi stori k.d.,
2. se na glavni obravnavi odkrije prej storjeno k.d. obtoženca.

Za sestavo nove obtožbe in pripravo nove obrambe lahko sodišče glavno obravnavo prekine in določi rok, v katerem mora tožilec vložiti novo obtožbo (sprememba obtožbe je namreč nedopustna, če so prizadete pravice do obrambe). Zoper to obtožbo ni ugovora!

III. OBTOŽNICA

1. **Pojem obtožnice**

***Obtožnica je obtožni akt rednega k.p.*** Obtožnica je po zakonu sestavljen pisni predlog držav-nega ali subsidiarnega tožilca sodišču, naj se zoper določeno osebo zaradi določenega k.d. op-ravi glavna obravnava in sprejme ustrezna sodna odločitev v obliki sodbe.

Obstajata 2 vrsti obtožnice:

1. obtožnica, ki se vloži po končani preiskavi,
2. obtožnica, ki se vloži brez preiskave – *neposredna obtožnica* (2 varianti):
   1. za k.d. s predpisano kaznijo nad 8 let zapora – tožilec lahko poda samo predlog (-P.S. preuči, če so dokazi zadostni, da se bo dalo odločiti na GO; -zasliši obdolženca) za neposredno obtožnico. Vloži jo lahko le s soglasjem preiskovalnega sodnika. Preden da soglasje, mora preiskovalni sodnik zaslišati osebo, zoper katero bo neposredna ob-tožnica vložena. Če se preiskovalni sodnik strinja s predlogom za neposredno obtož-nico, to sporoči državnemu tožilcu in obdolžencu – državni tožilec mora neposredno obtožnico vložiti v instrukcijskem roku 8 dni, ki ga lahko senat na zahtevo državnega tožilca podaljša. Če preiskovalni sodnik ne da soglasja za vložitev neposredne obtož-nice, se šteje tožilčev predlog kot zahteva za preiskavo.
   2. za k.d. s predpisano kaznijo do 8 let zapora – tožilec lahko vloži neposredno ob-tožnico brez soglasja preiskovalnega sodnika, če meni, da podatki, navedeni v ovadbi in zbrani v dopolnilnih obvestilih, dajejo zadostno podlago za obtožbo.

V praksi so neposredno obtožnice, za katere je potrebno soglasje preiskovalnega sodnika, izredno redke.

2. **Vsebina obtožnice**

*Obvezne sestavine* obtožnice:

1. *Osebni podatki ali generalije obdolženca* – z njimi ugotavljamo identiteto in osebnost ob-dolženca, ker poznavanje njegove osebnosti omogoča pravilno presojo njegovih dejanj in uveljavlja možnosti za individualizacijo kazenskih sankcij.
2. *Opis dejanja* = *dejanski ali materialni temelj obtožnice* – iz opisa morajo izhajati zakonski znaki k.d. Navedeni morajo biti tudi:

* kraj in čas storitve,
* predmet napada,
* sredstvo storitve,
* druge okoliščine, ki so potrebno za bolj natančno določitev k.d.

*Opis dejanja* predstavlja okvir, ki ga:

* 1. *mora sodišče obravnavati v celoti*,
  2. *sodišče v obsodbi ne sme prekoračiti*.

***Identiteta obtožbe in sodbe*** = opis dejanja v obtožnici in opis dejanja v izreku sodbe se morata skladati (k.d. in oseba).

1. *Pravna kvalifikacija* k.d. – navesti je treba določbe KZ. Pravna kvalifikacija za sodišče ni obvezna.
2. *Oznaka sodišča*, pred katerim naj bo glavna obravnava.
3. *Predlog dokazov*, ki naj se izvedejo na glavni obravnavi:
   1. navedba prič in izvedencev,
   2. navedba spisov, ki naj se preberejo,
   3. navedba predmetov, ki so potrebni za dokazovanje.
4. *Obrazložitev* – sestavljajo jo:
   1. opis dejanskega stanja,
   2. navedba dokazov, s katerimi se ugotavljajo odločilne okoliščine v opisu dejanja,
   3. zagovor obdolženca,
   4. stališče tožilca glede navedb obrambe.

Obrazložitev v neposredni obtožnici ne sme vsebovati zagovora obdolženca, če obdolže-nec ni bil zaslišan.

*Fakultativne sestavine* obtožnice:

* predlog za odreditev pripora, če je obdolženec na prostosti,
* predlog za izpustitev iz pripora, če je obdolženec priprt.

Z eno obtožnico se lahko zajame več k.d. ali več obdolžencev, če so podani zakonski pogoji za izvedbo enotnega postopka=> izda se le ena sodba (združitev postopka po subjektivni, objektivni ali mešani zvezi).

3. **Vložitev in formalni preizkus obtožnice**

Obtožnica se pošlje pristojnemu sodišču v toliko izvodih, kolikor je obtožencev in zagovorni-kov + 1 izvod za sodišče.

Po prejemu obtožnice predsednik sodečega senata opravi *formalni preizkus obtožnice* = pre-veri, ali obtožnica vsebuje vse obvezne sestavine. Če jih ne vsebuje, predsednik sodečega sena-ta vrne obtožnico tožilcu, naj jo popravi v roku 3 dni, ki ga lahko zunajobravnavni senat na to-žilčevo zahtevo iz opravičenih razlogov podaljša. Če subsidiarni ali zasebni tožilec rok zamudi, se šteje, da je odstopil od pregona.

Če je v obtožnici predlagan pripor ali odprava pripora, o tem odloči zunajobravnavni senat v 48 urah. Če je obdolženec v priporu in v obtožnici ni predlagana odprava pripora, zunajobrav-navni senat v 3 dneh od prejema obtožnice po uradni dolžnosti preveri obstoj pripornih razlo-gov in izda sklep o podaljšanju ali odpravi pripora. Zoper sklep o podaljšanju pripora se obdol-ženec lahko pritoži, vendar pritožba ne zadrži izvršitve sklepa.

4. **Vročitev obtožnice obdolžencu**

Obdolžencu na prostosti se obtožnica vroči brez odlašanja. Priprtemu obdolžencu se vroči ob-tožnica v 24 urah po prejemu.

Obdolžencu, zoper katerega je po vložitvi obtožnice odrejen pripor, se vroči obtožnica skupaj s sklepom o priporu v trenutku priprtja.

Ob vročitvi obtožnice se obdolženca pouči, da ima pravico podati *ugovor zoper obtožnico* v 8 dneh po njeni vročitvi.

5. **Materialni preizkus**

je preizkus vsebinske utemeljenosti obtožnice. Opravi ga zunajobravnavni senat, če:

1. obdolženec ali njegov zagovornik obtožnici ugovarja (*preizkus zaradi ugovora*),
2. predsednik sodečega senata zahteva preizkus obtožnice, če ni bil vložen ugovor ali je bil ugovor zavržen (*preizkus na zahtevo predsednika senata*).

5.1. ***Preizkus zaradi ugovora***

Ugovor zoper obtožnico je pravno sredstvo, s katerim obdolženec nasprotuje obtožnici in zah-teva od sodišča, da preizkusi njeno utemeljenost.

Ugovor lahko vloži obdolženec ali njegov zagovornik v 8 dneh po vročitvi obtožnice.

Zagovornik lahko poda ugovor brez posebnega pooblastila obdolženca, vendar ne proti nje-govi volji – obdolženec se lahko pravici do ugovora odpove.

Za ugovor na obtožnico ni predpisane oblike – zadostuje pisna ali ustna izjava na zapisnik, da se obtožnici ugovarja. Priporočljivo je, da vlagatelj ugovor obrazloži.

5.1.1. *Zavrženje ugovora*

Predsednik sodečega senata s sklepom zavrže ugovor, če:

1. je ugovor vložen prepozno,
2. je ugovor vložila neupravičena oseba.

Zoper sklep o zavrženju ugovora je možna pritožba na zunajobravnavni senat.

5.1.2. *Predložitev ugovora zunajobravnavnemu senatu (ZOS)*

Če predsednik sodečega senata ne zavrže ugovora, ga skupaj s spisom zadeve predloži v odlo-čanje zunajobravnavnemu senatu. Zunajobravnavni senat o ugovoru odloči na seji. Pred odlo-čitvijo se izvod ugovora pošlje tožilcu, ki lahko v 3 dneh od prejema poda *odgovor na ugovor*.

Možne odločitve zunajobravnega senata glede ugovora na obtožnico so:

1. *Obtožnico vrne tožilcu*:

Zunajobravnavni senat to stori, če ob ugovoru spozna, da:

* 1. v obtožnici obstajajo formalne napake ali druge pomanjkljivosti – tožilec mora v 3 dneh vrniti popravljeno obtožnico;
  2. je potrebno stanje stvari v obtožnici bolj razjasniti – tožilec mora v 3 dneh zahtevati preiskavo ali dopolnitev preiskave.

Rok 3 dni se lahko iz opravičenih razlogov na zahtevo tožilca podaljša. Če državni tožilec rok zamudi (instrukcijski rok), mora o razlogih za zamudo obvestiti višjega tožilca. Če rok zamudi zasebni ali subsidiarni tožilec (prekluzivni rok), se šteje, da je odstopil od pregona.

1. *Obtožnico pošlje pristojnemu sodišču*:

Zunajobravnavni senat to stori, če spozna, da je za k.d. v obtožbi stvarno ali krajevno pri-stojno drugo sodišče. Senat sodišča se s sklepom izreče za nepristojnega in pošlje zadevo pristoj-nemu sodišču, ki lahko sproži spor o pristojnosti, če se s tem ne strinja.

1. *Obtožbe ne dopusti in postopek ustavi*: \*isto kot ustavitev preiskave - ZOS

Zunajobravnavni senat to stori, če ugotovi, da:

* 1. dejanje, ki je predmet obtožbe, ni k.d.,
  2. so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost (in ni razlogov za upora-bo varnostnih ukrepov),
  3. 1. kazenski pregon je zastaran,

2. dejanje je obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo,

3. podane so druge okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon.

* 1. ni zadosti dokazov za utemeljeni sum, da je obdolženec storil dejanje, ki je predmet obtožbe. (ni enako 1)-izvedeno je bilo vse, kar se je dalo).

Državni tožilec se lahko pritoži na ustavitev postopka.

1. *Obtožnico zavrže*:

Zunajobravnavni senat to stori, če ugotovi, da:

* 1. ni zahteve upravičenega tožilca,
  2. ni potrebnega predloga ali dovoljenja za pregon,
  3. pregon začasno preprečujejo druge okoliščine,
  4. je vložena neposredna obtožnica za k.d. s predpisano kaznijo do 8 let in je podan raz-log za nedopustnost obtožnice ali ustavitev postopka – državni tožilec se lahko pritoži na višje sodišče.

1. *(PRAVN.!) Zavrne ugovor kot neutemeljen*. (če ni od 1-4).
2. *Iz 83*. člena-> P.S.

5.2. ***Preizkus na zahtevo predsednika senata***

Če ugovor na obtožnico ni bil vložen ali je bil zavržen, lahko predsednik sodečega senata zah-teva od zunajobravnavnega senata, da opravi materialni preizkus obtožnice. Takšna zahteva pride najbolj v poštev pri neposrednih obtožnicah, ki niso vezane na soglasje preiskovalnega sodnika.

Zahtevo za materialni preizkus obtožnice lahko poda predsednik sodečega senata ves čas, dokler ne razpiše glavne obravnave, vendar najdalj 2 meseca po prejemu obtožnice.

Postopek zunajobravnavnega senata je enak kot pri odločanju o ugovoru.

6. **Pravnomočnost obtožnice**

konča obtožni postopek. Obtožnica postane pravnomočna:

1. z dnem, ko zunajobravnavni senat zavrne ugovor kot neutemeljen,
2. z dnem, ko zunajobravnavni senat odloči, da se z obtožnico strinja, če je presednik sode-čega senata zahteval preizkus obtožnice,
3. če ugovor ni bil vložen ali je bil zavržen:
   1. z dnem, ko predsednik sodečega senata razpiše glavno obravnavo,
   2. v 2 mesecih po vložitvi obtožnice, če predsednik sodečega senata v tem času ne raz-piše glavne obravnave.

Posledice pravnomočnosti obtožnice so:

* sodišče je dolžno opraviti glavno obravnavo in izdati sodbo,
* *stranki ne moreta več izpodbijati krajevne pristojnosti*,
* za obtoženca nastopijo omejitve pravic, določene v drugih zakonih (odvzem potne listine, odstranitev z delovnega mesta).

S pravnomočnostjo obtožnice preide k.p. v stopnjo glavne obravnave.

Domnevni storilec postane OBTOŽENEC.

**GLAVNA OBRAVNAVA S SODBO**

**\*NAČELA** glavne obravnave: 1.) USTNA 2.) KONCENTRIRANA 3.) NEPOSREDNOSTI 4.) ZAPISNIK

Prvo poglavje: **GLAVNA OBRAVNAVA**

\*Naša GO je MONOFAZNA- okoliščine, ki se tičejo obstoja k.d. in izbire sankcije so pomešane (obramba je na slabšem).

Glavna obravnava je osrednji najvažnejši stadij k.p. Na glavni obravnavi sodišče meritorno raz-sodi o kazenski zadevi, odloči o vsebinski utemeljenosti obtožbe in obtoženca spozna za kri-vega ali nedolžnega.

V glavni obravnavi se ponovi ves prejšnji postopek in na kontradiktoren način prouči celotno procesno gradivo.

Smisel glavne obravnave je *izrek sodbe*. Sodišče izreče sodbo na podlagi neposrednega zazna-vanja in opazovanja. Brez glavne obravnave ni možno izreči sodbe pred sodiščem I. stopnje.

Glavna obravnava se konča:

1. s sodbo:
   1. obsodilna sodba,
   2. oprostilna sodba,
   3. zavrnilna sodba.
2. s sklepom:
   1. sklep o izdaji sodnega opomina,
   2. sklep o zavrženju obtožnice,
   3. sklep o izdaji vzgojnega ukrepa mladoletniku,
   4. sklep o ustavitvi postopka, če obtoženec med glavno obravnavo trajno duševno zboli ali umre.

Stadij glavne obravnave se deli na 2 dela:

1. *priprava glavne obravnave* ali vmesni postopek,
2. *glavna obravnava* v ožjem smislu

I. PRIPRAVA GLAVNE OBRAVNAVE

*Priprava glavne obravnave* je postopek, ki je vmeščen med pravnomočnostjo obtožnice in glavno obravnavo samo. Vmesni postopek opravi predsednik sodečega senata.

1. **Odreditev dneva, ure in kraja glavne obravnave**

Glavna obravnava se opravi na sedežu sodišča v sodnem poslopju. Če prostori v sodnem po-slopju niso primerni za obravnavo (zaradi velikega števila soobtožencev ali zanimanja javnosti), lahko predsednik sodišča za obravnavo določi drugo poslopje. Predsednik višjega sodišča lah-ko na obrazložen predlog predsednika sodišča dovoli, da se glavna obravnava opravi v drugem kraju na območju drugega pristojnega sodišča (zaradi ekonomičnosti postopka).

2. **Vabljenje oseb, ki bodo udeležene na glavni obravnavi**

Na glavno obravnavo se povabijo:

* obdolženec in njegov zagovornik,
* tožilec,
* oškodovanec,
* zakoniti zastopniki in pooblaščenci tožilca, oškodovanca in obdolženca,
* priče in izvedenci:
  + ki jih je predlagal tožilec v obtožnici, razen prič, za katere predsednik sodečega senata meni, da njihovo zaslišanje ni potrebno,
  + ki jih je predlagal obdolženec v ugovoru zoper obtožnico, razen prič, za katere pred-sednik sodečega senata meni, da njihovo zaslišanje ni potrebno,
  + ki jih misli zaslišati predsednik senata v okviru svoje diskrecijske oblasti,
  + ki jih predlagajo stranke in oškovanec ter predsednik sodečega senata soglaša s takim predlogom.

Obdolžencu je treba vabilo na glavno obravnavo vročiti tako, da mu ostane med vročitvijo in dnevom glavne obravnave najmanj 8 dni. Ta rok se lahko skrajša:

* na zahtevo obdolženca,
* na zahtevo tožilca IN privolitev obdolženca.

V vabilu se obdolženca opozori, da se bo glavna obravnava opravila brez njegove navzočnosti, če bodo za to podani zakonski pogoji:

* obdolženec je bil v redu povabljen,
* navzočnost obdolženca ni nujna,
* navzoč je zagovornik,
* obdolženec je bil pred glavno obravnavo že zaslišan.

3. **Odreditev nadomestnega sodnika**

Če je verjetno, da bo glavna obravnava trajala dalj časa, lahko predsednik sodečega senata zah-teva od predsednika sodišča, da določi 1 do 2 nadomestna sodnika ali sodnika porotnika (sodnik, ki ni navzoč na GO, se ne sme vrniti in odločati (kršeno načelo neposrednosti). Če ne potrebujejo nobenega nadomestnega sodnika: sodi senat v prvotni sestavi!) , ki morata biti navzoča na glavni obravnavi, da nadomestita zadržane člane senata – v primeru za-držanosti ni treba ponovno začeti obravnave zaradi spremembe senata. Predsednik senata mora biti vedno isti!

4. **Odločanje o dokaznih predlogih strank in oškodovanca \*** Dokazni predlogi obrambe se lahko pojavijo v fazi priprave na GO- v ugovoru zoper obtožbo.

Stranke in oškodovanec lahko po razpisu glavne obravnave zahtevajo, da:

* se na obravnavo povabijo nove priče ali novi izvedenci,
* se priskrbijo novi dokazi.

Zahteva strank mora biti obrazložena. Navajati mora dejstva, ki naj se dokažejo (katera dejstva; s katerimi dokazi) s predlaganimi dokazi. Če predsednik senata predlog zavrne, se predlog lahko ponovi med glavno obravnavo.

5. **Zagotovitev dokazov za glavno obravnavo brez predloga strank**

Predsednik sodečega senata lahko brez predloga strank odredi, naj se za glavno obravnavo pri-skrbijo novi dokazi – *inkvizicijska maksima*. O odločbi o zbiranju novih dokazov se obvestijo stranke pred začetkom glavne obravnave.

Če predsednik senata ugotovi, da so v spisu zapisniki in obvestila, ki se ne smejo uporabiti kot dokaz (83. člen), jih mora s sklepom izločiti pred razpisom glavne obravnave in izročiti (po pravnomočnosti sklepa, jih izroči) preiskovalnemu sodniku- ta jih hrani ločeno od drugih spisov.

6. **Anticipirano sprejemanje dokazov (zavarovanje dokazov)**

je sprejem dokazov pred glavno obravnavo, ker jih ni možno ponoviti in se lahko uporabijo na glavni obravnavi le z branjem zapisnikov o njihovi izvedbi.

Pričo in izvedenca se lahko zasliši na njunem nahajališču (le če še ni bil zaslišan), če ne bo mogel priti na glavno obrav-navo (dolgotrajna bolezen, druge ovire). Zaslišanje (in zaprisego pri izvedencu) opravijo lahko predsednik sodečega senata, sod-nik sodečega senata in preiskovalni sodnik pristojnega sodišča. Stranke in oškodovanca je treba obvestiti o ča-su in kraju zaslišanja, če je to le možno. Stranke so lahko navzoče pri zaslišanju in lahko po-stavljajo zaslišani osebi vprašanja.

7. **Odložitev dneva glavne obravnave**

Predsednik sodečega senata lahko z odredbo odloži dan glavne obravnave:

1. *na predlog strank* – stranke lahko predlagajo odložitev zaradi bolezni in drugih ovir,
2. *po uradni dolžnosti* – zaradi bolezni predsednika ali članov senata, stranke in pomembnih prič ter zadržanosti zagovornika.

Odložitev glavne obravnave je možna le pred njenim začetkom. Po začetku glavne obravnave se glavna obravnava preloži ali prekine.

8. **Ustavitev postopka zaradi umika obtožbe (NE BIS IN IDEM!)**

Če tožilec umakne obtožnico med pripravami na glavno obravnavo, predsednik senata s skle-pom ustavi k.p. in o tem obvesti vse povabljene.

Oškodovanca mora predsednik senata opozoriti na njegovo pravico do nadaljevanja kazenske-ga pregona. Če mu obvestila ni mogoče vročiti (ni prijavil spremembe naslova)=> se šteje, kot da ne namerava nadaljevati pregona.

Če oškodovanec ne nadaljuje pregona se ta ustavi s sklepom predsednika senata.

Pred. senata ustavi s sklepom k.p. tudi če so prisotne druge okoliščine, zaradi katerih je zavrnilka.

Zoper sklepe predsednika senata v vmesnem postopku ni pritožbe. Zavrnjeni dokazni predlogi se lahko ponovijo na glavni obravnavi. Sklepi predsednika senata v vmesnem postopku se lah-ko izpodbijajo le v pritožbi zoper sodbo.

II. GLAVNA OBRAVNAVA IN NJEN POTEK

1. **Pogoji za glavno obravnavo**

Glavna obravnava se opravi:

* če so navzoče vse osebe,
* če so na voljo vsa dokazna sredstva.

Na glavni obravnavi morajo biti nepretrgoma navzoči:

* predsednik in člani sodečega senata (poklicni sodniki),
* sodniki porotniki,
* nadomestni sodniki (sod. porotniki),
* zapisnikar.

Sestava senata se med glavno obravnavo ne sme spreminjati. Če se spremeni, je treba glavno obravnavo začeti znova.

Na okrožnih sodiščih sodijo:

* *senat trojice* – 1 poklicni sodnik kot predsednik senata, 2 sodnika porotnika kot člana senata,
* *senat peterice* – 1 poklicni sodnik kot predsednik senata, 1 poklicni sodnik in 3 sodniki porotniki kot člani senata (če gre za k.d. s predpisano kaznijo nad 15 let zapora).

1. *Obvezna navzočnost državnega tožilca*:

Če državni tožilec ne pride na glavno obravnavo, se glavna obravnava preloži. Predsednik senata mora o tem obvestiti višjega tožilca. Če ne pride oškodovanec kot sub. tožilec ali zasebni tožilec se postopek ustavi.

1. *Navzočnost obtoženca*:

Obtoženec mora biti na glavni obravnavi osebno navzoč. Če ne pride na glavno obravnavo in ne opraviči svojega izostanka, čeprav je bil v redu povabljen, sodeči senat odredi pri-silno privedbo. Če ga ni možno prisilno privesti takoj, se glavna obravnava preloži in pri-silna privedba odredi za prihodnjo obravnavo. Obtoženec lahko svoj izostanek opraviči – predsednik senata prekliče prisilno privedbo. Zoper obtoženca, ki se očitno izmika prihodu na glavno obravnavo, se lahko odredi pripor, čeprav ni podan noben priporni razlog. Pri-por lahko traja do objave sodbe, vendar najdalj 1 mesec.

1. *Sojenje v nenavzočnosti*:

Obdolžencu se lahko sodi v nenavzočnosti, če:

* 1. je bil v redu povabljen (in njegove navzočnosti ni bilo možno zagotoviti z nobenim prisilnim ukrepom),
  2. njegova navzočnost ni nujna
  3. je navzoč njegov zagovornik, (\*tudi če sicer ni pogojev za obvezno formalno obrambo, je pa pri nenavzočnosti nujna! Če ni obvezna obramba, se lahko opravi GO v nenavzočnosti zagovornika, samo z izrecno odpovedjo pravice do zagovornika; sicer po 308;)

Če nima zagovornika: -prisilno privedejo ali pripor; - mu ga postavijo po uradni dolžnosti

* 1. je bil pred glavno obravnavo že zaslišan.

1. *Obvezna navzočnost zagovornika*:

Zagovornik mora biti navzoč na vsej obravnavi. Sodišče zahteva od obtoženca, naj si takoj vzame drugega zagovornika, če zagovornik:

* 1. ne pride na obravnavo, čeprav je bil v redu povabljen, in ne sporoči pravočasno, zakaj je zadržan,
  2. brez dovoljenja zapusti glavno obravnavo.

Če si obtoženec ne vzame drugega zagovornika, mu ga postavi sodišče. Če bi pri tem lah-ko nastala škoda za obrambo obtoženca, se glavna obravnava preloži.

1. *Izostanek priče ali izvedenca*:

Če priča ali izvedenec neopravičeno izostane, se zanj odredi takojšnja prisilna privedba. Obravnava se lahko začne brez njega z zaslišanjem drugih prič in izvedencev ter se preki-ne ali peloži, ko pride na vrsto njegovo zaslišanje, če takojšnja prisilna privedba ni možna. Pričo ali izvedenca, ki kljub rednemu vabilu neopravičeno izostane, lahko senat kaznuje z denarno kaznijo ali odredi prisilno privedbo na prihodnjo obravnavo. Denarna kazen in prisilna pri-vedba se prekliče, če priča ali izvedenec izostanek opraviči.

2. **Vodstvo glavne obravnave**

*Angloameriški sistem*: predsednik na obravnavi vzdržuje red in vodi postopek (*formalno vod-stvo*). Stranke zbirajo dokaze samostojno v kontradiktornem postopku.

*Francoski sistem*: predsednik senata vodi obravnavo (*formalno in materialno vodstvo*). (NAŠ sistem!)

*Formalno procesno vodstvo* = skrb predsednika senata za zunanji nemoteni potek glavne ob-ravnave (*skrb za vzdrževanje reda*). Predsednik senata:

* skrbi za red v sodni dvorani in dostojanstvo sodišča,
* ima *disciplinsko oblast* – opominja, odstrani osebe, ki motijo red in ne upoštevajo njegovih ukazov,
* zaslišuje obtoženca, priče in izvedence,
* daje besedo članom senata in strankam,
* prepoveduje nedovoljena vprašanja in odgovore,
* določa vrstni red sprejemanja dokazov,
* daje besedo za zaključne govore,
* vodi posvetovanje in glasovanje,
* odloča o predlogih strank (če ne senat).

*Materialno procesno vodstvo* (*diskrecijska oblast*, *inkvizicijska maksima*) je odgovornost predsednika senata za ugotovitev materialne resnice:

1. pravica, da brez predloga strank svobodno odreja, da se priskrbijo in izvedejo novi dokazi,
2. dolžnost poskrbeti za to, da se kazenska zadeva vsestransko razišče in ugotovi resnica,
3. dolžnost odvrniti vse, kar bi zavlačevalo postopek brez koristi za razjasnitev zadeve.

Senat kot višji organ odloča o pomembnejših stvareh (-o predlogu, glede katerega ni soglasja; -o soglasnih predlogih strank, s katerimi se ne strinja predsednik; -o ugovorih zoper ukrepe predsednika (vodstvo)) v poteku glavne obravnave. Sklepi senata se razglasijo in vpišejo v zapisnik.

3. **Potek glavne obravnave**

1. *Začetek zasedanja*: \*pouk udeležencem

je uvodni del glavne obravnave, s katerim se ugotovi, ali jo je možno opraviti.

Zasedanje začne predsednik senata. Navzočim naznani predmet glavne obravnave in sesta-vo senata. Nato preveri, ali so prišle vse povabljene osebe. Če niso, preveri, ali so jim bila vabila vročena in ali so izostanek opravičile.

Predsednik senata pokliče obtoženca in zahteva od njega osebne podatke, da se prepriča o njegovi istovetnosti (*identiteti*). Priče in izvedence napoti ven iz sodne dvorane, kjer mora-jo čakati, dokler se jih ne pokliče k zaslišanju (če je treba, lahko izvedenci spremljajo GO).

Oškodovanca, ki ni priglasil premoženjskopravnega zahtevka, predsednika senata pouči, da lahko poda predlog za uveljavitev premoženjskopravnega zahtevka.

Predsednik senata obtoženca opozori, naj pazljivo spremlja potek glavne obravnave. Pouči ga, da lahko postavlja vprašanja soobtožencem, pričam in izvedencem ter daje pripombe in pojasnila glede njihovih izpovedb. Da sme navajati dejstva in predlagati dokaze v svojo obrambo.

1. *Začetek glavne obravnave*: (začetek v procesnem smislu)

Glavna obravnava se začne *z branjem obtožnice* ali *zasebne tožbe*. Tožilec mora prebrati obtožnico, da se z njo lahko seznanijo člani senata in poslušalci.

Navzoči oškodovanec lahko obrazloži svoj *premoženjskopravni zahtevek*. Če oškodova-nec ni navzoč, prebere njegov predlog predsednik senata.

Po prebrani obtožbi predsednik senata vpraša obtoženca, ali jo je razumel. Če ni razumel, pozove tožilca, da mu razloži vsebino obtožnice tako, da jo bo najlažje razumel.

(5/III)=> Predsednik senata pouči obtoženca, da se ni dolžan zagovarjati in odgovarjati na vpraša-nja, vendar če se zagovarja, ni dolžan izpovedati zoper sebe ali svoje bližnje ali priznati krivde.

1. *Odgovor na obtožbo*:

Obtoženec in zagovornik imata pravico, da odgovorita na obtožbo (akuzatorni element) in zavzameta glede nje in premoženjskopravnega zahtevka oškodovanca lastno stališče.

Obtoženec se lahko izjavi samo:

* 1. da dejanje in premoženjskopravni zahtevek priznava ali ne,
  2. da ima ugovore pravne narave ali ne.

Če poda odgovor na obtožbo zagovornik, ne more izjaviti, da obtoženec dejanje priznava.

Ko obramba zavzame stališče do obtožbe, predsednik senata vpraša obtoženca, ali se želi zagovarjati. Če obtoženec izjavi, da se želi zagovarjati, ga predsednik senata zasliši.

1. *Zaslišanje obtoženca*: (postavitev na začetek GO je tipično inkvizitorni element-računajo na obremenitev)

Smiselno se uporabljajo določbe o zaslišanju obdolženca med preiskavo.

Obtoženca zaslišuje le predsednik senata. Stranke lahko postavljajo obtožencu vprašanja (= *navzkrižno spraševanje*). V angloameriškem sistemu obtoženca zaslišujejo stranke (= *navzkrižno zasliševanje*).

Predsednik senata obtoženca pozove, naj poda svoj zagovor.

*Primarno zasliševanje* je izpoved obtoženca v neoviranem pripovedovanju.

Ko obtoženec konča izpovedbo, mu najprej postavlja vprašanja tožilec, nato zagovornik.

Z dovoljenjem predsednika senata lahko obtožencu neposredno postavljajo vprašanja:

* oškodovanec oz. njegov zakoniti zastopnik ali pooblaščenec,
* soobtoženec,
* izvedenec.

Predsednik senata prepove odgovor na nedovoljeno vprašanje (ali če ni v zvezi z zadevo). Stranke lahko tej prepovedi ugovarjajo. V tem primeru o dopustnosti vprašanja in odgovora kot višji organ odloči senat.

Na koncu postavlja vprašanja predsednik senata, če so v izpovedi obtoženca vrzeli, nejas-nosti ali nasprotja. Povsem zadnji postavljajo vprašanja člani senata.

Po končanem zaslišanju predsednik senata vpraša obtoženca, ali želi še kaj povedati. Če obtoženec še kaj pove, se mu lahko znova postavljajo vprašanja po istem vrstnem redu.

Če obtoženec noče odgovoriti na posamezno vprašanje (ali se ne želi zagovarjati), se prebere njegova prejšnja izpo-vedba na enako vprašanje.

Če obtoženec spremeni prejšnjo izpovedbo, ga predsednik senata (tožilec, zagovornik) na to opozori in vpraša, zakaj sedaj izpoveduje drugače. Po potrebi se prebere prejšnja izpovedba obtoženca.

Če je obtožencev več, se jih zasliši enega za drugim. Drugi obtoženci ne smejo biti navzoči pri zaslišanju soobtoženca, če niso bili že zaslišani. Predsednik senata vsakega soobtožen-ca (po zaslišanju) seznani z izpovedbami prej zaslišanih soobtožencev in ga vpraša, ali ima kaj za pripom-niti. Prej zaslišanega soobtoženca se vpraša, ali ima kaj za pripomniti k izpovedbi pozneje zaslišanega soobtoženca.

Vsak soobtoženec lahko postavlja vprašanja soobtožencem.

Če se izpovedbe soobtožencev o isti okoliščini razlikujejo, predsednik senata soobtožence *sooči*.

Senat lahko *začasno odstrani obtoženca* iz dvorane, če:

* soobtoženec ali priča v njegovi navzočnosti nočeta izpovedovati,
* nočemo razkriti identitete,
* okoliščine kažejo, da soobtoženec ali priča v njegovi navzočnosti ne bosta govorila resnice.

Po vrnitvi obtoženca na zasedanje se mu prebere izpovedba soobtoženca ali priče. Vpraša se ga, ali ima kaj pripomniti k njuni izpovedbi.

Obtoženec lahko postavlja soobtožencem in pričam vprašanja. Po potrebi se lahko odredi tudi soočenje obtoženca s pričo.

Obtoženec se lahko dogovarja z zagovornikom ne glede, ali je v priporu ali na prostosti. Z nikomer, niti z zagovornikom, se ne sme posvetovati, kako naj odgovori na vprašanje. Z zagovornikom se lahko pogovarja, preden mu je postavljeno vprašanje in po odgovoru.

1. *Dokazni postopek*:

je faza glavne obravnave, v kateri se opravljajo procesna dejanja dokazovanja. Sledi nepo-sredno zaslišanju obtoženca.

Priznanje obtoženca v njegovem zaslišanju sodišča ne odveže dolžnosti, da izvede druge dokaze, zato se dokazni postopek izvede kljub priznanju.

Dokazovanje obsega vsa dejstva, za katera sodišče misli, da so pomembna za pravilno raz-sojo.

Iniciativo za predlaganje dokazov lahko dajo stranke in oškodovanec do konca obravnave. Stranke lahko ponovijo dokazne predloge, ki jih je senat zavrnil. Senat lahko zaradi mate-rialnega vodstva odloči, da se izvedejo dokazi, ki jih stranke niso predlagale ali so predlog umaknile.

Dokazi se sprejemajo po vrstnem redu, ki ga določi predsednik senata. Najprej se izvedejo dokazi, ki jih predlaga tožilec. Nato se izvedejo dokazi, ki jih predlaga obramba. Na koncu se izve-dejo dokazi, ki jih po uradni dolžnosti odredi senat.

Oškodovanec se kot priča zasliši takoj za obtožencem.

* 1. *Priče in izvedenci*:

Smiselno se uporabljajo določbe, ki veljajo za zaslišanje prič med preiskavo.

Med zaslišanjem priče, mlajše od 14 let, se izključi javnost (senat lahko tako odloči).

Mladoletna priča in mladoletni oškodovanec se iz sodne dvoranje odstranita takoj, ko njuna nav-zočnost ni več potrebna.

Neposredno se ne smejo zaslišati priče, mlajše od 15 let (ne sme se jih zaslišati na GO, zato se prebere zapisnik), ki so bile žrtve k.d. zoper spolno nedotakljivost razen zvodništva, prostitucije in pornografije. Zapisniki o prejš-njih zaslišanjih se preberejo. Stranke lahko vprašanja pričam postavljajo z dovoljenjem senata preko preiskovalnega sodnika (posredna vprašanja).

Pred zaslišanjem predsednik opozori, da morajo priče in izvedenci povedati vse, kar vejo ter da je krivo pričanje k.d..

Če se med GO pojavijo novi dokazi: -morajo izkazat pravno relevantnost; -izkazat morajo katero dejstvo dokazuje. =>zato, da se prepreči zavlačevanje k.p..

Izvedenec poda izvid in mnenje ustno. Pisno mnenje, dano pred obravnavo, se lahko prebere. Če opravi izvedensko delo strokovni zavod, se njegov izvid prebere (CFP ne sme biti izvedenska priča-> samo strokovno mnenje lahko poda/delavec CFP je lahko izvedenska priča).

Vrstni red zasliševanja priče: (potem ko konča svojo izpovedbo/izvid, mnenje)

1. stranka, ki je pričo predlagala kot dokazno sredstvo,
2. nasprotna stranka,
3. oškodovanec, pooblaščenec, soobtoženec, zastopnik, izvedenec (neposredna vpr. le z dovoljenjem predsednika senata)
4. predsednik senata, člani senata.

Če je pričevanje odredil senat po uradni dolžnosti, velja takšen vrstni red zasliševanja:

1. predsednik senata, člani senata,

2. tožilec,

3. obramba,

4. oškodovanec, pooblaščenec, soobtoženec, zastopnik, izvedenec (neposredna vpr. le z dovoljenjem predsednika senata)

Predsednik prepove vprašanja ali odgovor, če ni dovoljeno ali ni v zvezi z zadevo (lahko zahtevajo senat).

Če priča izpove drugače kot v prejšnji izpovedbi, jo predsednik senata opozori na spremembo in vpraša, zakaj izpoveduje drugače. Prebere se ji zapisnik prejšnje izpo-vedbe (po potrebi).

Po zaslišanju lahko ostanejo priče in izvedenci v sodni dvorani. Predsednik senata jih lahko odpusti ali začasno odstrani, če bodo pozneje spet zaslišani.

Če priča ali izvedenec, ki še ni bil zaslišan, zaradi bolezni, invalidnosti,... ne more priti na sodišče, ga izven glavne obravnave zasliši predsednik senata (sodnik) ali preiskovalni sodnik z območja, kjer je priča doma.

* 1. *Ogled in rekonstrukcija*:

se opravita zunaj glavne obravnave. Opravi ju predsednik senata ali sodnik član sena-ta. Stranke in oškodovanec so lahko navzoče (sporoči se jim, kdaj bo/tudi za zaslišanje priče se jim sporoči). O navzočnosti priprtega obtoženca od-loči senat.

Po odločitvi senata mora preiskovalni sodnik opraviti vsa preiskovalna dejanja, ki jih je težko opraviti na glavni obravnavi.

* 1. *Listine*:

Na obravnavi se preberejo kot dokaz vse listine, da se ugotovi njihova vsebina. Če so listine predolge, se njihova vsebina na kratko pove. Listine so:

* + - zapisnik o ogledu zunaj glavne obravnave,
    - zapisnik o hišni preiskavi,
    - zapisnik o osebni preiskavi,
    - zapisnik o prepoznavi oseb,
    - zapisnik o prepoznavi predmetov,
    - zapisnik o kraju storitve k.d.,
    - zapisnik o zasegu predmetov,
    - zapisniki o izpovedbah prič,
    - zapisniki o izpovedbah soobtožencev,
    - zapisniki o izpovedbah že obsojenih udeležencev pri k.d.,
    - zapisniki o izvidu in mnenju izvedencev.

Zapisniki o izpovedbah oseb se lahko preberejo le:

1. če so umrle,

2. če so trajno duševno zbolele,

3. jih ni mogoče najti

4. če zaradi starosti ali bolezni ne morejo priti na sodišče,

5. če nočejo izpovedati in niso navzoče (s soglasjem strank).

6. prebivajo v tujini + ne pridejo

Ne smejo se prebrati zapisniki o prejšnjih izpovedbah oseb, ki so oproščene pričevanja/ne sme opirati odločitev (sorodniki, zakonec, verski spovednik, zagovornik, zdravnik, socialni delavec). Ti za-pisniki se izločijo iz spisa in izročijo preiskovalnemu sodniku (to se lahko izpodbija le v pritožbi).

* 1. *Tehnični posnetki*:

Senat lahko odloči, da se na glavni obravnavi reproducira zvočni ali slikovni posnetek preiskovalnega dejanja. Kljub temu je treba prebrati zapisnik.

* 1. *Predmeti*:

Predmeti, ki lahko pomagajo pri razjasnitvi stvari, se med obravnavo pogledajo in po-kažejo obtožencu. Po potrebi se predmeti pokažejo pričam in izvedencem.

* 1. *Pripombe in dopolnitve dokazovanja*:

Po izvedbi vsakega dokaza lahko stranke in oškodovanec dajejo svoje pripombe.

Po končanem dokaznem postopku predsednik senata stranke in oškodovanca vpraša, ali ima-jo dodatne predloge za dopolnitev dokaznega postopka. Če ga nimajo ali se njihovi predlogi zavrnejo, sodišče spozna, da je stanje stvari dovolj razjasnjeno. Predsednik senata naznani, da je dokazni postopek končan.

1. *Beseda strank*:

Po končanem dokaznem postopku da predsednik senata besedo strankam, oškodovancu in zagovorniku. Najprej govori tožilec, potem govori oškodovanec, nato zagovornik in na-zadnje obtoženec.

*Tožilec* v svoji besedi:

* poda presojo dokazov,
* obrazloži svoje sklepe o dejstvih, pomembnih za odločbo,
* poda in obrazloži svoj predlog o kazenski odgovornosti obtoženca,
* poda in obrazloži svoj predlog o določbah KZ, ki naj se uporabijo,
* poda in obrazloži olajševalne in obteževalne okoliščine, ki bi jih bilo treba upoštevati pri odmeri kazni,
* predlaga vrsto in višino kazni (upravičeno z vidika adversarnosti postopka), varnostne ukrepe, sodni opomin ali pogojno obsodbo.

*Oškodovanec* ali njegov pooblaščenec razloži premoženjskopravni zahtevek in opozori na dokaze o kazenski odgovornosti obtoženca.

*Zagovornik* poda zagovor, v katerem odgovori na navedbe tožilca in oškodovanca.

*Obtoženec* govori za zagovornikom – izjavi, da se strinja z njegovim zagovorom in ga po potrebi dopolni.

*Replika* – tožilec in oškodovanec imata pravico odgovoriti na zagovor.

*Duplika* – zagovornik in obtoženec imata pravico odgovoriti na repliko.

Zadnjo besedo ima vedno obtoženec.

Beseda strank ni časovno omejena in se je ne sme prekiniti. Predsednik senata jo lahko z opominom prekine, če:

* so v besedi žalitve javnega reda, morale ali drugih strank,
* se beseda spušča v ponavljanje in izvajanje, ki ni v nobeni zvezi z zadevo.

Prekinitev besede strank in razlog zanjo je treba navesti v zapisniku.

Če je tožilcev ali zagovornikov več, se v besedi strank ne smejo ponavljati.

1. *Konec glavne obravnave*:

Po končani besedi strank predsednik senata vpraša, ali želi še kdo kaj povedati. Če ni treba izvesti nobenih drugih dokazov, predsednik senata naznani, da je glavne obravnave konec – *konec glavne obravnave v ožjem pomenu*.

Senat se umakne k posvetovanju in glasovanju.

Senat *obtožnico zavrže s sklepom*, če ugotovi, da: \***NI ne bis in idem**

* 1. je postopek tekel brez zahteve upravičenega tožilca,
  2. ni potrebnega predloga oškodovanca ali dovoljenja pristojnega državnega organa za pregon oz. je prišlo do umika predloga ali dovoljenja,
  3. so podane druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon:
     + stvarna nepristojnost sodišča,
     + začasna huda duševna ali običajna bolezen obdolženca,
     + pobeg obdolženca.

Ko procesne ovire prenehajo, se postopek na zahtevo upravičenega tožilca nadaljuje. Treba je izdati poseben sklep o nadaljevanju postopka. Tak sklep izda predsednik sodeče-ga senata in v njem ugotovi, da je prenehal vzrok, zaradi katerega je bila obtožnica zavrže-na. Če je bila obtožnica zavržena zaradi nepristojnosti sodišča, se postopek nadaljuje na zahtevo tožilca pred stvarno pristojnim sodiščem.

4. **Preložitev in prekinitev glavne obravnave**

*Načelo kontinuitete* = začeta glavna obravnava se mora nepretrgoma nadaljevati do konca, kajti le tako lahko pride do neposredne presoje dokazov (dokazovanje mora biti nepretrgano).

*Preložena glavna obravnava* (novi dokazi, ovire-bolezen,…) se začne znova ali se lahko začne znova.

Preložena obravnava se mora začeti znova, če (OBLIGATORNO):

1. je bila preložena za več kot 3 mesece, \*vsi dokazi se morajo na novo izvesti
2. se opravlja pred drugim predsednikom senata, \*vsi dokazi se morajo na novo izvesti
3. se je spremenila sestava senata.

Senat v drugačni sestavi lahko odloči, da se priče in izvedenci ne zaslišijo znova ter da ni treba ponovno opraviti ogleda – izpovedbe prič in izvedencev ter zapisnik o ogledu se preberejo.

Če je glavna obravnava preložena za več kot 8 dni in manj kot 3 mesece ter se nadaljuje pred istim senatom, *se nadaljuje*. Predsednik senata na kratko pove potek prejšnje obravnave. Senat lahko odloči, da se obravnava vseeno začne znova (FAKULTATIVNO).

*Prekinjena glavna obravnava* (odmor, pretekel delovni čas, pripravi obramba obtožbo) se nadaljuje. Prekinitev začete glavne obravnave lahko traja naj-več 8 dni. Prekinjena glavna obravnava se nadaljuje vedno pred istim senatom.

5. **Zapisnik o poteku glavne obravnave**

Zvočni zapisi glavnih obravnav so z novelo ZKP 2001 odpravljeni, ker v praksi ni prišlo niti do enega poskusa v 3 letnem obdobju. (podpišeta predsednik in zapisnikar)

*Zapisnik o poteku glavne obravnave* mora biti končan na koncu zasedanja. Stranke imajo pra-vico pregledati končani zapisnik in njegove priloge, dati pripombe glede vsebine in zahtevati njegov popravek. V zapisnik o poteku glavne obravnave se vpišejo pomembne izjave strank in bistveni elementi izpovedb obdolženca, prič in izvedencev. V zapisnik se vnese celoten izrek sodbe in navede, ali je bila sodba razglašena javno. V zapisniku naveden izrek sodbe je izvirnik. Sklep o priporu, ki se izda ob obsodilni sodbi, se vnese v zapisnik.

6. **Javnost glavne obravnave**

je kazenskoprocesno in ustavno načelo. Pomeni, da je na glavni obravnavi lahko navzoča vsaka polnoletna oseba, četudi ni udeležena v k.p. O poteku glavne obravnave se lahko javno govori in poroča v časopisih, na televiziji in drugih sredstvih javnega obveščanja. Načelo javnosti je omejeno s fizikalnimi danostmi – obravnavi ne more prisostvovati več ljudi, kot je prostora v sodni dvorani.

V vsakem trenutku je po uradni dolžnosti ali na predlog strank možno izključiti javnost (o tem odloči senat) s celot-ne glavne obravnave ali njenega dela, če:

1. je to potrebno za varovanje tajnosti,
2. je to potrebno za varstvo javnega reda (npr. moteča javnost),
3. je to potrebno zaradi razlogov morale,
4. je to potrebno zaradi varstva osebnega in družinskega življenja obtoženca in oškodovanca,
5. je to potrebno zaradi varstva koristi mladoletnika (javnost je vedno izključena v postopkih proti mladoletnim),
6. bi po mnenju senata javnost škodovala interesom pravičnosti.

Izključitev javnosti ne velja za stranke, oškodovanca, njihove zastopnike in zagovornika. Na zaprti glavni obravnavi so z dovoljenjem senata lahko navzoče uradne osebe ter znanstveni in javni delavci. Na zahtevo obtoženca se navzočnost dovoli njegovemu zakoncu in bližnjim so-rodnikom. Vse te osebe se opozori, da so dolžne, kar bodo slišale na glavni obravnavi, varovati kot tajnost, ter da je izdaja tajnosti k.d.

V sodni dvorani niso dovoljena slikovna snemanja. Predsednik Vrhovnega sodišča lahko izje-moma odobri slikovno snemanje na posamezni glavni obravnavi, vendar lahko senat iz upravi-čenih razlogov odloči, da se določeni deli obravnave ne snemajo.

Javnost se izključi s sklepom. Ta se lahko izpodbija samo v pritožbi zoper sodbo.

KRŠITVE: -javnost je bila nepravilno izključena (v nasprotju z Ustavo RS- absolutna bistvena kršitev) -javnost bi morala biti izključena, pa ni bila (upoštevamo samo, če je dokazan vpliv na sodbo).

Drugo poglavje: **SODBA**

I. IZREKANJE SODBE

Sodišče sodbo izreče, če spozna, da ni treba:

* ni treba nadaljevati glavne obravnave za razjasnitev posameznih vprašanj,
* ni razlogov za zavrženje obtožnice.

Sodba se izreče in razglasi v imenu ljudstva.

Senat izda sodbo po *ustnem posvetovanju in glasovanju*. Za sodbo mora glasovati absolutna večina članov senata. Glasovi predsednika senata, poklicnih sodnikov in sodnikov porotnikov so enakovredni. Posvetovanje in glasovanje je tajno. Pri njem so lahko navzoči le člani senata in zapisnikar. O posvetovanju in glasovanju se napravi poseben zapisnik, ki ni dostopen niti strankam. Sodniki so dolžni varovati potek posvetovanja in glasovanja kot skrivnost.

Ustno glasovanje vodi predsednik senata. Vrstni red glasovanja:

1. glasovanje o pristojnosti sodišča,
2. glasovanje o morebitnih dopolnitvah postopka,
3. glasovanje o drugih procesnih vprašanjih,
4. glasovanje o glavni stvari:
   1. glasovanje o tem, ali je obtoženo dejanje kaznivo,
   2. glasovanje o tem, ali je obtoženo dejanje storil obtoženec,
   3. glasovanje o tem, ali je obtoženec kazensko odgovoren,
   4. glasovanje o kazni,
   5. glasovanje o drugih kazenskih sankcijah,
   6. glasovanje o stroških postopka,
   7. glasovanje o premoženjskopravnem zahtevku,
   8. glasovanje o drugih vprašanjih, o katerih je treba odločiti.

Če je glasovanje neodločeno, se ponavlja, dokler ni dosežena večina. Za obtoženca bolj neugodni glasovi se prištejejo k manj neugodnim, da se doseže večina (npr. en član senata gla-suje za kazen 2 leti zapora, drugi za kazen 1 leto zapora, tretji za denarno kazen – glas za 2 leti zapora se prišteje h glasu za 1 leto zapora, rezultat je 2:1 v korist zaporne kazni).

Člani senata so dolžni glasovati o vprašanjih, ki jih postavi predsednik senata. Član, ki je glaso-val za oprostitev obtoženca ali razveljavitev sodbe in pri tem ostal v manjšini, ni dolžan glaso-vati o sankciji, pri čemer se šteje, da se strinja z glasom, ki je najbolj ugoden za obtoženca.

II. RAZMERJE MED SODBO IN OBTOŽBO

***Sodba je sodna odločba, s katero sodišče po opravljeni glavni obravnavi odloča o:***

* *obtožbi, vloženi zoper obtoženca*,
* *uporabi kazenske sankcije, če je obtoženec spoznan za krivega*.

Obstajati mora *identiteta med obtožbo in sodbo* – sodišče lahko sodi le o tem, kar tožilec obto-žuje (*načelo akuzatornosti*):

1. *subjektivna identiteta* = sodba se lahko nanaša le na osebo, ki je obtožena,
2. *objektivna identiteta* = sodba se lahko nanaša le na predmet obtožbe, ki ga obsega vlo-žena, spremenjena ali razširjena obtožnica.

Sodba mora odgovoriti na vprašanje, ali je obtoženec storil dejanje, ki je opisano v obtožbi.

Sodišče ne more obtoženca obsoditi za dejanje, ki v opisu obtožbe ni obseženo. Če to stori, obtožbo prekorači in s tem bistveno prekrši določbe k.p. Če se obtoženec pritoži, se sodba raz-veljavi po uradni dolžnosti.

Če se na glavni obravnavi ugotovi drugačno dejansko stanje (sprememba v korist ali škodo obdolženca=> -ista oseba, -isti historični dogodek=> sprememba v k.d. iste vrste ) od stanja, ki je opisano v obtož-nici, mora tožilec opis spremeniti (ustno spremeni obtožnico-lahko predlaga, da se GO prekine, da pripravi novo obtožnico; zoper to obtožnico ni ugovora), sicer sodišče obtoženca oprosti obtožbe.

Sodišče lahko obtoženca obsodi za *drugačno k.d.*, če je to dejanje po vsebini in pravni kvalifi-kaciji bolj ugodno za obtoženca – npr. opis ropa se lahko spremeni v opis roparske tatvine.

Sodišče ni vezano na predlog tožilca glede pravne kvalifikacije, ki je opisana v obtožnici. Če meni, da pravna kvalifikacija tožilca ni pravilna, mora opisano dejanje presoditi z vidika zakon-skih znakov drugega k.d. Če jih ugotovi, obtoženca obsodi za drugačno k.d. ( v korist).

III. VRSTE KAZENSKIH SODB

1. **Obsodilna sodba (vsebinska-meritorna sodba)**

Obsodilna sodba je sodba, s katero sodišče obtoženca spozna za krivega. Sodišče jo izreče, ko ugotovi, da:

* je obtoženec storil k.d.,
* je obtoženec kazensko odgovoren – prišteven in kriv.

Z obsodilno sodbo sodišče izreče kazensko sankcijo (-kazen, -pogojno obsodbo, -varnostni ukrepi, -vštetje pripora/že prestane kazni) in odloči o:

* odvzemu protipravne premoženjske koristi,
* stroških k.p.,
* premoženjskopravnem zahtevku oškodovanca,
* objavi pravnomočne sodbe v sredstvih javnega obveščanja.

Če je obtoženec obsojen na denarno kazen, se v sodbi navede rok, do katerega jo mora plačati.

Če je obtoženec obsojen na zapor do 3 let, lahko sodišče izbere vrsto kazenskega zavoda, kjer bo kazen prestajal – izbira lahko med odprtim, polodprtim in zaprtim zavodom.

Če je obtoženec obsojen na zapor od 3 do 5 let, lahko sodišče izbira samo med polodprtim in zaprtim zavodom.

*Deklaratorna obsodilna sodba* je sodba, v kateri je obtoženec spoznan za krivega, vendar se mu kazen odpusti. Sodišče lahko obtožencu odpusti kazen le v primerih, določenih v KZ.

Sodi-šče *mora* odpustiti kazen obtožencu za k.d. hudodelskega združevanja, če je preprečil izvršitev k.d. hudodelske družbe, jih naznanil ali razkril hudodelsko organizacijo do konca glavne obrav-nave.

2. **Oprostilna sodba (vsebinska-meritorna sodba)**

Oprostilna sodba je sodba, s katero sodišče obtoženca oprosti obtožbe. Izreče jo, če:

1. dejanje, ki je predmet obtožbe, ni kaznivo,
2. so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost obtoženca,
3. ni dokazano, da je obtoženec storil k.d., katerega je obtožen.

Z oprostilno sodbo se obtoženec NE proglasi za nedolžnega. Pravnomočno oproščeni obtože-nec se šteje za popolnoma rehabilitiranega – vsak sum glede njegove krivde je popolnoma od-stranjen.

V angloameriškem pravu poznajo 2 vrsti oprostilne sodbe:

* oprostilna sodba z dokazano nedolžnostjo,
* oprostilna sodba zaradi nezadostnih dokazov za krivdo.

K.p. se ne more obnoviti za k.d., opisano v izreku pravnomočne oprostilne sodbe. Nova obtož-ba ni dovoljena (*prepoved ponovnega sojenja o isti stvari*).

3. **Zavrnilna sodba (procesna sodba= formalna sodba)**

Zavrnilna sodba je sodba, s katero sodišče ugotovi, da niso podani procesni pogoji za kazenski pregon ali manjkajo pravne predpostavke za vsebinsko odločanje.

Sodišče izreče zavrnilno sodbo, če:

1. je tožilec v času od začetka do konca glavne obravnave umaknil obtožbo,
2. je oškodovanec umaknil predlog,
3. 1) je bil obtoženec za isto dejanje pravnomočno obsojen,

2) je bil obtoženec za isto dejanje oproščen obtožbe,

3) je bil k.p. zoper obtoženca za isto dejanje s sklepom pravnomočno ustavljen.

(4) 1) je bil obtožencu odpuščen pregon z amnestijo ali pomilostitvijo,

2) kazenski pregon ni več dopusten zaradi zastaranja,

3) podane so druge okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon.

\*Če obsega obtožba več k.d.-> v sodbi se izreče glede katerih dejanj je oprost., obsod., zavrn..

IV. RAZGLASITEV SODBE

1. **Bistvene značilnosti razglasitve sodbe**

Predsednik senata razglasi sodbo, ko jo sodišče izreče (takoj). V navzočnosti strank, njihovih zakoni-tih zastopnikov, pooblaščencev in zagovornika javno *prebere izrek sodbe* in na kratko pove ra-zloge zanj. Navzoči morajo poslušati izrek sodbe stoje.

Razglasitev sodbe se lahko odloži za največ 3 dni. Sodba se razglasi, tudi če stranke, zakoniti zastopnik, pooblaščenec ali zagovornik niso navzoči. Sodba se razglasi brez navzočnosti obto-ženca, če:

* ne pride na razglasitev sodbe,
* je bil zaradi nedostojnega obnašanja izključen iz zasedanja.

Izrek sodbe se *vedno* prebere na javnem zasedanju, četudi je bila javnost iz glavne obravnave izključena. Senat odloča, v kakšnem obsegu naj se javnost izključi pri razglasitvi razlogov sodbe.

2. **Pouk strankam**

Po razglasitvi sodbe pouči predsednik senata stranke o pravici do pritožbe (15 dni od vročitve) in dolžnosti pred-hodne napovedi (8 dni od razglasitve) pritožbe. Pouk mora biti v zapisniku. Upravičenci lahko pritožbo napovejo takoj po pouku. Če niso navzoči na razglasitvi-> se jim pošlje.

Predsednik senata opozori pogojno obsojenega obtoženca na pomen pogojne obsodbe in na pogoje, ki si jih mora držati.

Stranke se obvesti, da morajo do pravnomočnega konca postopka sporočiti sodišču vsako spremembo naslova.

3. **Pripor**

Če je obtožencu izrečena zaporna kazen, se odredi pripor, če je podan razlog begosumnosti ali ponovitvene nevarnosti.

Pripor se odpravi in obtoženec odpusti ob oprostilni in zavrnilni sodbi, odpuščeni kazn, izreku kazenske sank-cije, ki ni zaporna, zavrnjeni obtožnici ter zavrženi obtožnici (razen zaradi nepristojnosti sodišča).

Pred odreditvijo ali odpravo pripora je potrebno zaslišati državnega tožilca in obdolženca.

Če je obtoženec ob izreku obsodilne sodbe na zaporno kazen že v priporu, se pripor podaljša s sklepom do pravnomočnosti sodbe.

Priprti obtoženec lahko zahteva od predsednika senata, da ga s sklepom napoti v kazenski za-vod pred pravnomočnostjo sodbe.

V. PISNA IZDELAVA SODBE

Pisno sodbo je treba izdelati v 30 dneh po razglasitvi. V skrajšanem postopku v 15 dneh. V postopku proti mladoletnikom pa v 3 dneh.

Če je obtoženec v priporu, je treba pisno sodbo izdelati v 15 dneh po razglasitvi.

Pisno sodbo izda in podpiše predsednik senata. Popolnoma se mora ujemati z razglašeno sodbo. Podpiše jo tudi zapisnikar.

Pisna sodba mora imeti 3 dele:

1. *uvod*,
2. *izrek*,
3. *obrazložitev* – NI potrebna, če noben upravičenec ni napovedal pritožbe in obtožencu ni bila izrečena zaporna kazen.

1. **Uvod**

Uvod obsega:

* navedbo, da se sodba izreka v imenu ljudstva,
* naslov sodišča,
* priimek in ime predsednika senata, članov senata ter zapisnikarja,
* ime in priimek obtoženca,
* k.d., za katero je bil obtožen,
* podatek, ali je bil obtoženec navzoč na glavni obravnavi,
* dan glavne obravnave,
* podatek, ali je bila glavna obravnava javna,
* ime in priimek tožilca,
* ime in priimek zagovornika,
* ime in priimek zakonitega zastopnika,
* ime in priimek pooblaščenca,
* dan razglasitve izrečene sodbe.

2. **Izrek sodbe**

Izrek sodbe (*dispozitiv*, *tenor*) obsega:

1. podatke o obtožencu,
2. odločbo, s katero se:
   1. obtoženec spozna za krivega dejanja, ki ga je obtožen (izrek obsodilne sodbe), ali
   2. obtoženec oprosti obtožbe (izrek oprostilne sodbe), ali
   3. obtožba zavrne (izrek zavrnilne sodbe),
3. opis dejanja,
4. pravno kvalifikacijo dejanja,
5. odločbo o stroških postopka,
6. odločbo o premoženjskopravnem zahtevku.

3. **Obrazložitev sodbe**

zajema razloge za vsako posamezno točko sodbe:

* ugotovitev dejanskega stanja in razlogi za takšno ugotovitev,
* določna in popolna navedba, katera dejstva sodišče šteje za dokazana in katera za nedoka-zana,
* presoja verodostojnosti protislovnih dokazov (*dokazna vprašanja*),
* navedba *odločilnih razlogov pri reševanju pravnih vprašanj*:
  + zakaj je podano k.d.,
  + zakaj je podana kazenska odgovornost obtoženca,
  + razlogi za uporabo posameznih materialnopravnih določb.
* okoliščine, ki jih je sodišče upoštevalo pri odmeri kazni.

V oprostilni sodbi je treba obrazložiti, iz katerih razlogov je obtoženec oproščen obtožbe.

V obrazložitvi zavrnilne sodbe je treba navesti samo procesne razloge za zavrnitev obtožbe. Ne presoja se glavne stvari, ampak samo razloge za zavrnitev obtožbe.

VI. VROČITEV IN POPRAVEK SODBE

Državnemu tožilcu se vroči overjen prepis sodbe prek pisarne državnega tožilstva.

Sodba se izroči obtožencu in zagovorniku osebno. Rok za pritožbo teče od zadnje vročitve. Če obtožencu sodbe ni možno vročiti, se sodba objavi na oglasni deski sodišča za 8 dni (-ker ni v roku dvignil na pošti; -ima zagovornika+ ni sporočil spremembe naslova).

Obtožencu, zasebnemu ali subsidiarnemu tožilcu se vroči sodba s poukom o pravici do pri-tožbe.

Če pride pri izdelavi pisne sodbe do pomote, jo predsednik senata s posebnim sklepom popravi na zahtevo strank ali po uradni dolžnosti. Pri bistvenih pomotah teče rok za pritožbo od dneva vročitve sklepa o popravku.

\*PRAVNOMOČNOST SODBE: 1.) FORMALNA pravnomočnost: ni možno več vlagati pravnih sredstev 2.) MATERIALNA pravnomočnost- sledi formalni: -ni več mogoča nobena odločba; -NE BIS IN IDEM kot garantna funkcija=> izjeme so samo obsojencu v korist

Tretje poglavje: **POSTOPEK S PRAVNIMI SREDSTVI**

\*Vlaga se jih pri sodišču, ki je izdalo izpodbijano odločbo.

0. POJEM PRAVNIH SREDSTEV

1. **Namen pravnih sredstev**

Stadij pravnih sredstev je poseben stadij k.p. Do njega pride, ko nezadovoljna stranka napade sodno odločbo in zahteva, da se razveljavi ali spremeni.

Sodna odločba je lahko nepravilna:

1. *v procesnem smislu*, ker temelji na nezakonitem postopku, (bistvene kršitve KP)
2. *zaradi kršitve materialnega kazenskega zakona* (KZ),
3. *zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja* (napačna dejanska podlaga),
4. *zaradi* nepravilno izbrane ali odmerjene *kazenske sankcije*.

Namen pravnega sredstva je *doseči pravilno in zakonito odločbo*, ki bo ustrezala zakonu.

Z reševanjem pravnih sredstev uresničujejo višja sodišča nadzorno funkcijo nad zakonitim in pravilnim delom nižjih sodišč.

2. **Pojem in vrste pravnih sredstev**

**\***P. SR. v ožjem smislu: -redna pravna sredstva; -izredna pravna sredstva

\*P. SR. v širšem smislu: -ugovor zoper obtožnico (akt strank je obt.) !BC!; -ugovor zoper kaznovalni nalog; -zahteva za vrnitev v prejšnje stanje.

Pravna sredstva so akti, s katerimi se izpodbijajo sodne odločbe. Z njimi nezadovoljne stranke ali prizadete osebe izpodbijajo sodno odločbo in zahtevajo, da se razveljavi ali spremeni – nadomesti z drugo odločbo višjega ali istega sodišča. Pravno sredstvo je procesno dejanje, s katerim se sproži postopek odločanja o veljavnosti izpodbijane odločbe.

*Redna pravna sredstva* izpodbijajo nepravnomočne sodne odločbe – to sta:

1. pritožba zoper sodbo sodišča I. in II. stopnje,
2. pritožba zoper sklep sodišča I. stopnje.

*Izredna pravna sredstva* izpodbijajo pravnomočne sodne odločbe in so rezervirana za primere, ko je lahko pravnomočna sodna odločba nepravilna in nezakonita – to so:

1. *obnova ali revizija k.p.*,
2. *izredna omilitev kazni*,
3. *zahteva za varstvo zakonitosti*.

*Suspenzivna ali odložilna pravna sredstva* so pravna sredstva, z vložitvijo katerih se zadrži izvršitev izpodbijane odločbe. Pritožba zoper sodbo je vedno odložilno pravno sredstvo. Pri-tožba zoper sklep je odložilno pravno sredstvo, če ZKP ne določa drugače ("pritožba ne zadrži izvršitve sklepa").

*Devolutivno pravno sredstvo* je pravno sredstvo, o katerem odloča višje sodišče. Vsa pravna sredstva, razen obnove k.p., so devolutivna.

*Remonstrativno pravno sredstvo* je pravno sredstvo, o katerem odloča sodišče, ki je izdalo iz-podbijano odločbo. Obnova k.p. je remonstrativno pravno sredstvo.

3. **Načela v postopku s pravnimi sredstvi (**veljajo za redna, izredna p.sr.)

1. *Dispozitivno načelo*

***Sodišče II. stopnje preizkusi sodbo***:

* ***le v tistem delu, v katerem se odločba izpodbija***, in
* ***samo z vidika razlogov, ki jih pravno sredstvo navaja***.

Izjeme dispozitivnega načela so: \*tožilcu ne upoštevajo nič po uradni dolžnosti

* 1. višje sodišče ob pritožbi vedno po uradni dolžnosti preizkusi:
     + ali so podane bistvene kršitve določb k.p.,
     + ali je bil v škodo obtoženca prekršen KZ.
  2. če je vložena pritožba zaradi zmotne oz. nepopolne ugotovitve dejanskega stanja ali pritožba zaradi kršitve KZ v korist obtoženca, se šteje, da je vložena pritožba tudi:
     + zaradi odločbe o kazenski sankciji,
     + zaradi odločbe o odvzemu protipravne premoženjske koristi.
  3. ***beneficium cohaesionis*** (= pravna dobrota povezanosti) – pravilo, da se v postopku z več obtoženci učinek pravnega sredstva razširi tudi na obtožence, ki ga niso vložili, pod naslednjimi pogoji:
     + višje sodišče je odločilo v korist vlagatelja pravnega sredstva,
     + isti razlogi obstajajo tudi v korist soobtožencev, ki se niso pritožili (pritožbeni razlog se nanaša).

Smisel pravila je preprečevanje različnih pravnih rešitev ob enakem pravnem stanju.

Pri nas je *beneficium cohaesionis* sprejet za:

* + ugovor zoper obtožnico,
  + pritožbo,
  + zahtevo za obnovo k.p.,
  + zmotno ugotovljeno dejansko stanje,
  + zahtevo za varstvo zakonitosti. (glede sankcij ne, ker so individualizirane).
  1. višje sodišče razveljavi sodbo, če resno podvomi v pravilnost ugotovljenega dejan-skega stanja (če je v škodo obdolženca), četudi se ugotovljeno dejansko stanje v pravnem sredstvu ne izpodbija ;
  2. če nastane *pri zahtevi za varstvo zakonitosti* utemeljen *dvom o resničnosti* odločilnih dejstev, ki so bila ugotovljena v odločbi, zoper katero je pravno sredstvo vloženo, se sodba po uradni dolžnosti razveljavi in vrne v novo sojenje.

1. *Nevezanost na pravno stališče višjega sodišča*

***Nižje sodišče ni vezano na pravno stališče višjega sodišča***. (niti na ugotovljeno dejansko stanje)

Vendar mora sodišče I. stopnje, ko dobi zadevo v ponovno sojenje, opraviti vsa procesna dejanja in pretehtati vsa sporna vprašanja, na katera je opozorilo sodišče II. stopnje.

1. *Prepoved reformacije in peius (spremembe na slabše)*

Če se vloži pravno sredstvo tudi s strani tožilca, NI tega pravila.

Če oba nasprotnika vložita pritožbo enemu v korist, potem VELJA.

***Če je pravno sredstvo vloženo samo v korist obtoženca, se sodba ne sme spremeniti v njegovo škodo glede pravne ocene dejanja in kazenske sankcije***.

Namen načela je odpraviti bojazen obtoženca pri vlaganju pravnih sredstev – obtoženec se ne sme bati, da si bo s pravnim sredstvom poslabšal svoj položaj.

Prepoved reformacije *in peius* velja do pravnomočnega konca k.p. Velja za:

* pritožbo zoper sodbo,
* pritožbo zoper sklep,
* obnovo k.p.,
* zahtevo za varstvo zakonitosti.

1. *Načelo 2 stopenj (instanc)*

***Odločba sodišča I. stopnje se lahko pred pravnomočnostjo preizkusi na višjem sodišču***.

V izjemnih primerih je možno vložiti pritožbo zoper sodbo sodišče II. stopnje na Vrhovno sodišče RS (sodišče III. stopnje):

* 1. če je sodišče II. stopnje:
     + potrdilo sodbo sodišča I. stopnje, s katero je bila izrečena kazen 20 let zapora,
     + samo izreklo kazen 20 let zapora.
  2. če je sodišče II. stopnje na podlagi opravljene glavne obravnave ugotovilo drugačno dejansko stanje kot sodišče I. stopnje in na tako ugotovljeno dejansko stanje oprlo svojo sodbo;
  3. če je sodišče II. stopnje ugodilo pritožbi upravičenega tožilca in spremenilo oprostilno sodbo v obsodilno sodbo.

I. POSTOPEK Z REDNIMI PRAVNIMI SREDSTVI \* Ustava RS : pravica do rednega pravnega sredstva.

1. **Pritožba zoper sodbo**

1.1. ***Pojem pritožbe***

Pritožba je edino redno pravno sredstvo v našem k.p. Možno je kot pritožba zoper sodbo sodi-šča I. stopnje, zoper sodbo sodišča II. stopnje in zoper sklepe sodišča.

Pritožba je devolutivno in suspenzivno (načeloma: ker je tudi nepravilno sodbo ob soglasju obsojenca mogoče izvršiti) pravno sredstvo. Je popolno pravno sredstvo (izpodbija se lahko vse sestavine I. stopenjske odločbe).

Sodba se preizkusi le na pobudo upravičenih oseb, ki je izražena v vloženi pritožbi.

1.2. ***Pravica do pritožbe***

1. *Upravičenci do pritožbe*:
   1. obtoženec – lahko se pritoži le v lastno korist, zato lahko izpodbija le obsodilno sodbo (sicer ni smiselno, da bi obtoženec izpodbijal oprostilno sodbo, čeprav so mož-ni določeni utemeljeni primeri – npr. obtoženec je bil oproščen zaradi neprištevnosti, vendar hoče dokazati, da dejanja ni storil);
   2. tožilec – državni tožilec se lahko pritoži v škodo ali v korist obtoženca (pravica, da se lahko pritoži tudi v korist obtoženca, izvira iz funkcije državnega tožilca kot varuha zakonitosti v k.p.), zasebni in subsidiarni tožilec se lahko pritožita samo v škodo obto-ženca;
   3. zagovornik – lahko se pritoži brez posebnega pooblastila obtoženca, vendar ne proti njegovi volji;
   4. zakoniti zastopnik obtoženca;
   5. obtožencu bližnje osebe – lahko se pritožijo le v korist obtoženca brez posebnega pooblastila, vendar ne proti njegovi volji: (ni nujno, da obdolženec ve)
      * zakonec,
      * zunajzakonski partner,
      * sorodnik v ravni vrsti,
      * posvojitelj,
      * posvojenec,
      * brat ali sestra,
      * rejnik.
   6. oškodovanec:
      * glede stroškov k.p.,
      * iz vseh razlogov, iz katerih se lahko izpodbija sodba, če je prevzel pregon kot subsidiarni tožilec in ga je nato državni tožilec od njega prevzel nazaj.
   7. oseba, ki ji je bil vzet predmet/premoženjska korist (pridobljena s k.d.)
2. *Rok za pritožbo* \*Začne se naslednji dan po vročitvi. Če 15/8 dan pade na soboto, nedeljo ali praznik, poteče rok naslednji delovni dan.

\*Če je PRIPOROČENO poslano se šteje dan oddaje. Če je NAVADNO poslano se šteje dan, ko zadeva prispe na sodišče!

* 1. 15 dni od vročitve prepisa sodbe v rednem; v skrajšanem postopku pa je rok 8 dni,
  2. 8 dni od vročitve prepisa sodbe ali sklepa v postopku zoper mladoletnika.

Za zakonce in sorodnike začne rok teči od dneva, ko je bil prepis sodbe vročen obtožencu oz. zagovorniku.

1. *Napoved pritožbe*

Upravičenci lahko vložijo pritožbo le, če jo pravočasno napovejo. Napoved pritožbe ni po-trebna pri obsodbi na zaporno kazen (v tem primeru mora biti pisno izdelana sodba vedno obrazložena!). Pritožba se lahko napove ob razglasitvi sodbe in naj-kasneje v 8 dneh od dneva razglasitve. Če upravičenec pritožbe ne napove, se šteje, da se je odpovedal pravici do pritožbe. Če upravičenec reče, da ne bo napovedal, pa potem napove->vseeno zavržena. Ima pa zahtevo za obnovo (problem: ni obrazložitve-> posledice (ne)napovedi se raztegnejo na IR. P.SR.).

1. *Umik pritožbe*:

Pritožnik lahko vloženo pritožbo umakne, dokler sodišče II. stopnje ne izda odločbe. Umi-ka pritožbe ni možno preklicati.

1.3. ***Oblika in vsebina pritožbe***:

Pritožba se vloži:

* pisno z vlogo, ali
* ustno na zapisnik.

Vloži se v toliko izvodih, da dobi vsaka stranka in sodišče svoj izvod.

Vsebina pritožbe je predpisana tako, da jo lahko napiše vsak državljen, četudi nima zagovor-nika, pooblaščenca ali pravne izobrazbe.

V pritožbi morajo biti obseženi:

1. navedba sodbe, zoper katero se podaja pritožba,
2. razlog za izpodbijanje sodbe,
3. obrazložitev pritožbe,
4. predlog, da se izpodbijana sodba popolnoma ali deloma razveljavi oz. spremeni,
5. podpis osebe, ki se pritožuje.

Če pritožba ne vsebuje vseh sestavnih delov, jo mora pritožnik dopolniti, sicer jo sodišče zavr-že. To ne velja za obtoženca – sodišče sprejme vsako pritožbo v njegovo korist, če je iz nje možno ugotoviti, na katero sodbo se nanaša. (369)

1.4. **Pritožbeni razlogi** (mogoče jih je kumulirati, je pa važen vrstni red)

***Pritožbeni razlogi so razlogi, iz katerih se sodba lahko izpodbija***. To so:

1. *bistvena kršitev določb k.p.* (formalnega zakona) – med kršitvijo k.p. in nepravilnostjo sodbe mora biti podana vzročna zveza. Ločimo:

*absolutne kršitve* – vzročna zveza med kršitvijo k.p. in nepravilnostjo sodbe se avto-matsko domneva in je ni treba dokazati. Sodba velja za nepravilno in jo je treba razve-ljaviti, takoj ko se ugotovi absolutna kršitev. Absolutne kršitev so podane, če:

1) – je bilo sodišče nepravilno sestavljeno,

* je pri izrekanju sodbe sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki ni sodeloval na glavni obravnavi,
* je pri izrekanju sodbe sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki je bil s pravno-močno odločbo izločen iz sojenja.

Te kršitve upošteva višje sodišče *po uradni dolžnosti*. (1,5,6,8-11)

* + 1. je na glavni obravnavi sodeloval sodnik ali sodnik porotnik, ki bi moral biti izločen;

3) – je bila glavna obravnava opravljena brez obvezno navzočih oseb,

ALI

– je bil obdolženec, zagovornik, subsidiarni ali zasebni tožilec kljub svoji zahtevi prikrajšan za pravico uporabljati na glavni obravnavi lasten jezik in lastnem jeziku spremljati njen potek;

4) je bila v nasprotju z zakonom izključena javnost glavne obravnave;

5) je sodišče prekršilo predpise k.p. o vprašanjih:

– ali je podana obtožba upravičenega tožilca,

* ali je podan predlog oškodovanca,
* ali je podano dovoljenje pristojnega organa.

Te kršitve upošteva višje sodišče *po uradni dolžnosti*.

6) – je sodbo izdalo sodišče, ki zaradi stvarne nepristojnosti ne bi smelo soditi,

– je sodišče nepravilno zavrnilo obtožbo zaradi stvarne nepristojnosti.

Te kršitve upošteva višje sodišče *po uradni dolžnosti*.

7) sodišče s svojo sodbo ni popolnoma rešilo predmeta obtožbe;

8) se sodba opira na dokaz: \*ekskluzija

* pridobljen s kršitvijo ustavno določenih človekovih pravic in temeljnih svo-boščin,
* na katerega se po določbah ZKP ne sme opirati,
* pridobljen na podlagi nedovoljenega dokaza.

Te kršitve upošteva višje sodišče po uradni dolžnosti.

9) je bila obtožba prekoračena – višje sodišče upošteva kršitev *po uradni dolžnosti*;

* 1. je bila s sodbo prekršena prepoved reformacije *in peius* – višje sodišče upošteva kršitev *po uradni dolžnosti*;
  2. – je izrek sodbe nerazumljiv, nasprotuje sam sebi ali razlogom sodbe,
* sodba nima razlogov,
* v sodbi niso navedeni razlogi o odločilnih dejstvih,
* so razlogi o odločilnih dejstvih, ki so navedeni v sodbi, nejasni in v nasprotju s samimi sabo,
* je v odločilnih dejstvih očitno nasprotje med izvirnimi listinami in zapisniki ter navajanjem vsebine listin in zapisnikov.

Te kršitve upošteva višje sodišče *po uradni dolžnosti*.

Višje sodišče po uradni dolžnosti preizkusi tudi:

* ali je bila glavna obravnava opravljena v odsotnosti obtoženca v nasprotju z ZKP,
* ali je bila glavna obravnava opravljena brez zagovornika pri obvezni obrambi.

1. *relativne* *kršitve* – upoštevajo se le, če so v konkretnem primeru povzročile nepravil-no sodbo, zato je treba njihov obstoj v vsakem konkretnem primeru preizkusiti. Relativne kr-šitve so podane, če:
   1. sodišče med pripravo glavne obravnave, med glavno obravnavo ali pri izdaji sodbe ni uporabilo določb ZKP;
   2. sodišče je določbe ZKP uporabilo nepravilno;
   3. sodišče je na glavni obravnavi prekršilo pravice obrambe, kar je vplivalo oz. bi lahko vplivalo na zakonitost in pravilnost sodbe.
2. *kršitev KZ (materialnega zakona)* – KZ je lahko kršen pri vprašanjih:
   1. ali je dejanje, ki je predmet k.p., kaznivo;
   2. ali so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost;
   3. ali so podane okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon:
      * ali je kazenski pregon zastaran,
      * ali je kazenski pregon izključen zaradi amnestije ali pomilostitve,
      * ali je stvar že pravnomočno razsojena.
   4. ali je bil glede k.d., ki je predmet obtožbe, uporabljen zakon, ki se ne bi smel upora-biti;
   5. ali je bila z odločbo o kazenski sankciji prekoračena pravica, ki jo ima sodišče po zakonu; \*prekoračitev pooblastil (npr. pri odločanju o sankciji: 211-do 1 leta, a izrečeno 18 mesecev)
   6. ali so bile prekršene določbe o vštevanju pripora in prestane kazni.
3. *zmotna ali nepopolna ugotovitev dejanskega stanja*: \*v adversarnem postopku ni možno v pritožbi navajati novih dejstev (ni možna pritožba iz zmotno/nepopolno ugotovljenega dejanskega stanja), ker ni porote (morda samo kršitev prava).
   1. zmotna ugotovitev dejanskega stanja – sodišče je odločilna dejstva zmotno ugotovilo zaradi napačne presoje izvedenih dokazov; dejansko stanje je popolnoma ugotovilo, a je sklep napačen!
   2. nepopolna ugotovitev dejanskega stanja – sodišče določenega odločilnega dejstva sploh ni ugotavljalo ali ga ni ugotovilo z zadostnimi dokazi. Pritožnik lahko navede nova dejstva ali nove dokaze, vendar mora povedati, zakaj jih ni navedel že prej. (obstajajo še drugi dokazi, ki jih sodišče (še) ni izvedlo).

V praksi je to najpogostejši pritožbeni razlog.

1. *druge odločbe v postopku*:
   1. *odločba o kazni* –(primer: morala bi biti 2 meseca, sodišče pa izreče 6 mesecev) gre za vprašanje pravilne odmere kazni. Sodišče je pravilno ugoto-vilo dejansko stanje, kvalificiralo k.d. in kazen izreklo v mejah zakona, vendar kazni:
      * ni pravilno odmerilo glede na olajševalne ali obteževalne okoliščine,
      * ni omililo ali odpustilo, čeprav so bili za to zakonski pogoji,
      * ni izreklo pogojne obsodbe ali sodnega opomina, čeprav so bili za to zakonski pogoji,
      * ni razporedilo obtoženca v ustrezen zavod za prestajanje kazni.
   2. *odločba o varnostnem ukrepu* – možno se je pritožiti, če je bil izrečen nepravilno ali ni bil izrečen, čeprav so bili za to zakonski pogoji;
   3. *odločba o odvzemu protipravne premoženjske koristi* – možno se je pritožiti, če je bil izrečen nepravilno ali ni bil izrečen, čeprav so bili za to zakonski pogoji;
   4. *odločba o stroških k*.*p*. – možno se je pritožiti, če je o stroških odločeno nepravilno ali v nasprotju z določbami zakona;
   5. *odločba o premoženjskopravnem zahtevku*;
   6. *odločba o objavi sodbe v tisku, radiu in televiziji*.

1.5. ***Postopek s pritožbo***

1. *Postopek pred sodiščem I. stopnje*:

Pritožba se vloži pri sodišču, ki je izreklo sodbo na I. stopnji. Postopek vodi *predsednik senata*, ki je izrekel sodbo. Predsednik senata preizkusi formalno pravilnost pritožbe:

* ali pritožba vsebuje vse zakonite sestavne dele,
* ali je pritožba pravočasna, (z)
* ali je pritožbo vložila upravičena oseba,
* ali je pritožba dovoljena. (z)

Če predsednik senata ugotovi formalno pomanjkljivost pritožbe, jo zavrže. S tem je pritož-beni postopek končan, če je pritožba prepozna ali ni dovoljena. Če pritožbe ni vložila up-ravičena oseba, jo lahko do izteka zakonitega roka še vedno vloži upravičeni pritožnik. Če pritožba ne vsebuje vseh z zakonom predpisanih delov, jo lahko pritožnik dopolni in spet vloži do izteka zakonitega roka.

Če predsednik senata pritožbe ne zavrže, vroči izvod pritožbe nasprotni stranki. Nasprotna stranka lahko v 8 dneh po prejemu pritožbe poda sodišču *odgovor na pritožbo*.

Predsednik senata nato pritožbo in morebitni odgovor nanjo z vsemi spisi predloži sodišču II. stopnje.

1. *Postopek pred sodiščem II. stopnje*: (odloča se meritorno)

Spis zadeve s pritožbo se dodeli *sodniku poročevalcu*. Dolžnost sodnika poročevalca je, da preuči spis in o njegovi vsebini poroča na seji pred sodiščem II. stopnje.

Če gre za k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti, pošlje sodnik poročevalec spis *višjemu državnemu tožilcu*, da poda *predlog glede vložene pritožbe*. Višji državni tožilec mora biti kot državni organ v predlogu popolnoma nepristranski. Ko pregleda spis, ga mora brez odlašanja vrniti sodniku poročevalcu. Predlog lahko poda pisno ali ustno v zapisnik na seji senata višjega sodišča.

Pritožbeno sodišče odloča na seji senata. Izjemoma se lahko opravi glavna obravnava.

* 1. *Opravila pred sejo*:

Predsednik senata višjega sodišča razpiše sejo senata, ko višji državni tožilec vrne spis. Sodnik poročevalec pred sejo po potrebi od sodišča I. stopnje priskrbi poročilo o kršitvah k.p. Če se navedbe v pritožbi nanašajo na nove dokaze, zahteva sodnik poro-čevalec od predsednika sodečega senata sodišča I. stopnje ali preiskovalnega sodnika, da opravita ustrezna preiskovalna dejanja za dopolnitev dokazov. (prepriča o navedbah v spisih)

\* EKSKLUZIJA-Če sodnik poročevalec ugotovi, da so v spisu dokazi, ki bi morali biti izločeni kot ne-veljavni (zapisniki in obvestila s predkazenskega postopka,...), pošlje spis predsedniku sodečega senata I. stopnje, da jih s sklepom izloči in izroči v hrambo preiskovalnemu sodniku.

* 1. *Seja senata*: \*javna ali nejavna. Do javne seje pride, če to zahteva obramba.

*\**Primarno je namenjena ugotavljanju kršitev prava in ne dejstev.

O seji senata se obvestijo:

* državni tožilec, (vedno, če se preganja po uradni dolžnosti)
* obtoženec, (le če to v pritožbi ali odgovoru na pritožbo to kdorkoli zahteva)
* zagovornik, (le če to v pritožbi ali odgovoru na pritožbo to kdorkoli zahteva)
* subsidiarni ali zasebni tožilec. (le če to v pritožbi ali odgovoru na pritožbo to kdorkoli zahteva)

Če se priprti ali zaprti obtoženec želi udeležiti seje, mu je treba to omogočiti. Seja senata se opravi, četudi obveščene stranke ne pridejo.

Seja se začne s poročilom sodnika poročevalca o stanju stvari. Nato senat od strank zahteva potrebna pojasnila glede navedb v pritožbi. Stranke lahko predlagajo dopolni-tev poročila.

Seja senata višjega sodišča je javna. Javnost se lahko izključi pod enakimi pogoji kot na glavni obravnavi pred sodiščem I. stopnje. (če je to taka seja, na kateri so navzoče stranke. Če ni, potem ni javna!)

* 1. *Obravnava*:

Glavna obravnava pred sodiščem II. stopnje se opravi le izjemoma. Opravi se, če:

* je treba zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja izvesti nove dokaze ali ponoviti že izvedene dokaze, in
* so podani upravičeni razlogi, da se zadeva ne vrne sodišču I. stopnje v novo glavno obravnavo.

V praksi so glavne obravnave pred sodišči II. stopnje redke. Opravijo se, da se dolo-čene izpovedbe zaznajo neposredno in nato ocenijo. Na glavni obravnavi II. stopnje se ne ponavljajo vsi dokazi (samo sporna vprašanja se odprejo), ki so bili izvedeni na glavni obravnavi I. stopnje, ker se de-jansko stanje le delno preverja. V praksi so takšne obravnave bolj podobne sejam.

Pritožbeno sodišče lahko dejansko stanje spremeni brez glavne obravnave (na seji) le izjemoma – z drugačno oceno dokazov.

Na glavno obravnavo II. stopnje se povabijo stranke (če je obtoženec v zaporu ali prestaja kazen-se privede na GO), oškodovanec in njegov poobla-ščenec. Povabijo se priče in izvedenci, ki jih sodišče na predlog strank ali po uradni dolžnosti sklene zaslišati. (če oškodovanec kot tožilec ali zasebni tožilec ne pride, se ne ustavi postopek!)

Obravnava se začne s poročilom sodnika poročevalca o stanju stvari. Nato se prebere sodba ali del sodbe, na katerega se nanaša pritožba. Po potrebi se prebere zapisnik o glavni obravnavi.

Nato senat pozove pritožnika, naj obrazloži pritožbo. Za njim pozove nasprotno stranko, naj mu odgovori. Zagovornik in obtoženec imata vedno zadnjo besedo.

Stranke lahko navajajo nove dokaze in nova dejstva. Pri izvajanju dokazov se analog-no uporabljajo pravila o glavni obravnavi I. stopnje.

Višji državni tožilec lahko do konca obravnave popolnoma ali deloma umakne obtož-nico ali jo spremeni v korist obtoženca. Če višji državni tožilec popolnoma umakne obtožnico, pridobi oškodovanec pravico do subsidiarnega pregona.

\*Pritožba mora v vseh primerih vsebovati obrazložitev!

\*I. stopenjski sodnik je vezan na napotke ni pa vezan na vsebino, pravna mnenja, dejansko stanje. Odredi se lahko sojenje pred spremenjenim senatom na 1 stopnji (to lahko naloži pritožbeno sodišče=> pa ni nujno, da je bil prisoten izključitveni razlog ali da je bilo I. stopenjsko sodišče pristransko)

1.6. ***Odločbe sodišča II. stopnje o pritožbi***

1. *Pritožbo zavrže*: (če niso izpolnjene procesne predpostavke-če ta mrha lena ni pravilno preverila, vrže zadevo ven)
   1. kot prepozno, če je podana po preteku zakonitega roka;
   2. kot nedovoljeno:
      * če jo je podala neupravičena oseba, (-nima pravice do pritožbe; -se je odpovedala pritožbi)
      * če pritožba po zakonu ni dovoljena,
      * če je pritožba umaknjena,
      * če je bila pritožba po umiku ponovno vložena
2. *Pritožbo zavrne kot neutemeljeno* in potrdi sodbo sodišča I. stopnje, če ugotovi, da:
   1. niso podani razlogi, zaradi katerih se sodba izpodbija, in
   2. niso podane kršitve formalnega in materialnega zakona (ZKP in KZ). (ni napake po uradni dolžnosti)
3. *Sodbo sodišča I. stopnje razveljavi s sklepom*: (+pošlje na 1. stopnjo v novo sojenje in odločitev) \*KASIRANJE
   1. če ugotovi, da je podana *bistvena kršitev določb k.p.* – IZJEMA: (8 (v korist), 5,9,10) sodišče II. stopnje NE razveljavi sodbe, izrečene na podlagi dokazov, pridobljenih s kršitvijo ustavno določenih človekovih pravic in temeljnih svoboščin, in dokazov, na katere se sodba po ZKP ne sme opirati, če bi bila razveljavitev sodbe v škodo obtoženca. (371/VIII)
   2. če misli, da je treba *zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja* odre-diti novo glavno obravnavo pred sodiščem I. stopnje;
   3. če resno *podvomi v pravilnost dejanskega stanja*, ugotovljenega v škodo obtoženca, četudi se dejansko stanje ne izpodbija s pritožbo;
   4. če *ugotovi pogoje za zavrženje obtožnice* (1.postopek je tekel brez zahteve upravičenega tožilca; 2. ni potrebnega predloga oškodovanca; dovoljenja prist. organa (ali je umaknil predlog); 3. druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon) na glavni obravnavi – hkrati višje sodišče zavrže obtožnico;
   5. če ugotovi, da *okrajno sodišče ni bilo stvarno pristojno* za sojenje (IZJEMA: višje sodišče ne razveljavi sodbe zaradi napačne pristojnosti okrajnega sodišča, če je bila pritožba podana samo v korist obtoženca).

Ob razveljavitvi sodbe višje sodišče lahko odredi, da se opravi nova glavna obravnava pred popolnoma spremenjenim senatom I. stopnje.

1. *Sodbo spremeni z novo sodbo*: \*REFORMIRANJE
   1. če ugotovi, da so odločilna dejstva v sodbi I. stopnje pravilno ugotovljena, vendar je treba ob pravilni uporabi KZ za ugotovljeno dejansko stanje izreči drugačno sodbo (kršitev materialnega prava);
   2. če ugotovi, da gre za naslednje absolutne kršitve k.p.:
      * prekoračitev obtožbe (9),
      * prišlo je do reformacije *in peius* (10),
      * ni podana obtožba upravičenega tožilca, ni predloga oškodovanca ali ni dovolje-nja pristojnega državnega organa (5).
   3. če spozna, da je možno pravilno dejansko stanje ugotoviti z drugačno presojo izvede-nih dokazov na glavni obravnavi I. stopnje.
   4. Sankcije, stroški

1.7. ***Novo sojenje***

Na novi glavni obravnavi lahko stranke navajajo nova dejstva in predlagajo nove dokaze. Sodišče mora opraviti vsa procesna dejanja in pretehtati vsa sporna vprašanja, na katera je opozorilo sodišče II. stopnje v odločbi. (na navodila je vezano, ne pa na vsebno)

Pri izrekanju nove sodbe je sodišče vezano na prepoved reformacije *in peius*. Na prepoved spremembe na slabše mora paziti tudi tožilec, če spreminja obtožbo.

Če je obtoženec v priporu, mora novi senat preizkusiti v 2 mesecih od zadnjega sklepa o pri-poru ali so še podani priporni razlogi. Če je obtoženec v zaporu, lahko predsednik novega senata izda sklep o vrnitvi v pripor.

1.8. ***Pritožba zoper sodbo sodišča II. stopnje*** (398. ZKP)

\*Za spremembo sankcije ni možna pritožba na III. stopnjo.

\*-B.C., če soobdolženec ni imel pravice do pritožbe; -d.t. ne more umakniti obtožnice; -d.t. ne more spremeniti obtožnice; -ni GO; -o dejanskem stanju lahko odloči le, če na novo oceni dejstva->sicer RAZVELJAVI

V izjemnih primerih je možno vložiti pritožbo zoper sodbo sodišča II. stopnje na Vrhovno sodišče RS (sodišče III. stopnje):

1. če je sodišče II. stopnje:
   * potrdilo sodbo sodišča I. stopnje, s katero je bila izrečena kazen 20 let zapora,
   * samo izreklo kazen 20 let zapora.
2. če je sodišče II. stopnje na podlagi opravljene glavne obravnave ugotovilo drugačno dejansko stanje kot sodišče I. stopnje in na tako ugotovljeno dejansko stanje oprlo svojo sodbo;
3. če je sodišče II. stopnje ugodilo pritožbi upravičenega tožilca in spremenilo oprostilno sodbo v obsodilno sodbo.

2. **Pritožba zoper sklep** (-velja BC; velja RP)

je redno pravno sredstvo v k.p. Praviloma je *suspenzivno* in *devolutivno* pravno sredstvo.

Obstajajo 4 vrste sklepov glede možnosti pritožbe:

1. sklepi preiskovalnega sodnika in sklepi sodišča na I. stopnji – pritožba je dovoljena, razen če jo zakon izrecno izključuje;
2. sklepi, ki jih izda zunajobravnavni senat med (pred) preiskavo – pritožba NI dovoljena, razen če jo zakon izrecno dovoljuje;
3. sklepi, ki se izdajajo za pripravo glavne obravnave in sodbe – pritožba NI dovoljena, ti sklepi se lahko izpodbijajo le v pritožbi zoper sodbo;
4. sklepi Vrhovnega sodišča – pritožba NIKOLI NI dovoljena.

Pritožba zoper sklep se poda pri sodišču, ki je izdalo sklep. Podati jo je treba v 3 dneh, če ni v zakonu drugače določeno. Z vložitvijo pritožbe se izvršitev sklepa zadrži, če v zakonu ni dru-gače določeno. Če pritožba zoper sklep ni podana v predpisanem roku, postane sklep pravno-močen in ga je možno izvršiti.

O pritožbi zoper sklep preiskovalnega sodnika odloča zunajobravnavni senat istega sodišča.

O pritožbi zoper sklep zunajobravnavnega ali sodečega senata I. stopnje odloča senat višjega sodišča na seji.

Sodišče, ki odloča o pritožbi zoper sklep, lahko izda naslednje odločitve:

* *pritožbo* zoper sklep *s sklepom zavrže* kot prepozno ali nedovoljeno,
* *pritožbo* zoper sklep *zavrne kot neutemeljeno*,
* *pritožbi* zoper sklep *ugodi*:
  + sklep spremeni, ali
  + sklep razveljavi.

Po potrebi se zadeva pošlje v novo odločitev.

Ko sodišče preizkuša pritožbo, mora po uradni dolžnosti paziti, ali je bilo sodišče I. stopnje stvarno pristojno za sklep (če ga je izdal upravičeni organ).

II. IZREDNA PRAVNA SREDSTVA \*Izpodbijamo pravnomočno sodbo! Vsa IPS so obdolžencu v korist

1. **Zahteva za obnovo kazenskega postopka**

je izredno, nedevolutivno (*remonstrativno*) in nesuspenzivno pravno sredstvo, s katerim se:

* izpodbija pravnomočna sodba (zoper dejansko podlago sodbe) *zaradi nepravilno ugotovljenega dejanskega stanja* (prava obnova), ali
* zahteva sprememba kazni (neprava obnova).

S pravo obnovo se želi ugotoviti drugačno dejansko stanje za razsojo kazenske zadeve na pod-lagi *novih dejstev* in *novih dokazov*, s katerimi se dokazuje, da je bilo dejansko stanje v prejš-njem k.p. ugotovljeno nepravilno.

V ZKP so predvidene 3 vrste obnov:

1. *neprava* ali *neformalna* obnova,
2. *prava* ali *formalna* obnova,
3. *posebna* obnova *zaradi odločbe Ustavnega sodišča ali odločbe Evropskega sodišča za človekove pravice*.

1.1. ***Neprava ali neformalna obnova (407ZKP)***

je *sprememba pravnomočne sodbe v korist obsojenca brez obnove k.p.* Pravnomočna sodba se spremeni le glede odločbe o kazni – do tega lahko pride v 3 primerih:

1. zoper obsojenca je bilo *pravnomočno izrečenih več kazni* in niso bile uporabljene določbe o odmeri enotne kazni za k.d. v steku – sodišče izreče z novo sodbo enotno kazen. Za izrek nove sodbe je pristojno sodišče, ki je:

* izreklo najstrožjo vrsto kazni – če je bilo izrečenih več vrst kazni,
* izreklo najvišjo kazen – če so kazni iste vrste,
* zadnje izreklo kazen – če so kazni enake.

1. *pri izreku enotne kazni* po pravilih o steku *sodišče isto kazen upošteva dvakrat ali večkrat* – sodbo spremeni sodišče, ki je napačno upoštevalo kazen;
2. sodba se delno ne more izvršiti *zaradi pomilostitve ali amnestije* – sodišče izreče enotno kazen za k.d., ki niso obsežena z akti milosti. ( sprememba sod., ki je sodilo na 1. stopnji)

(ZOS) Novo sodbo izda sodišče na seji zunajobravnanega senata *na predlog* državnega tožilca ali ob-sojenca po predhodnem zaslišanju nasprotne stranke. Zoper novo sodbo imajo stranke pravico do pritožbe.

1.2. ***Prava ali formalna obnova*** (410 ZKP) -> RAZVELJAVI

1. *Pojem prave obnove*:

Pri pravi obnovi se postopek, ki je bil končan s pravnomočno obsodilno sodbo, vrne v sta-dij preiskave ali glavne obravnave ter ponovno poteka po običajnih določbah za k.p. K.p. se lahko obnovi le v korist obsojenca.

1. *Obnovitveni razlogi*:
   1. sodba temelji na *ponarejeni listini* ali *krivi izpovedbi* priče, izvedenca ali tolmača – krivo izpovedbo je treba dokazati s pravnomočno obsodilno sodbo, razen če je stori-lec umrl ali so zanj podane okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon->potem se dejstva lahko dokazujejo tudi z drugimi dokazi.
   2. do sodbe je prišlo zaradi *kaznivega dejanja* sodnika, sodnika porotnika ali osebe, ki je opravljala preiskovalna dejanja – k.d. je treba dokazati s pravnomočno obsodilno sodbo, razen če je storilec umrl ali so zanj podane okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon->potem se lahko dokazuje z drugimi dokazi;
   3. *nova dejstva* in *novi dokazi*, ki lahko povzročijo (morajo biti tako bistveni, da to povzročijo):
      * oprostitev obsojenca, ali
      * obsodbo po milejših določbah KZ.

Novi dokazi pomenijo, da sodišče šele zdaj zve zanje (stranke lahko vedo za njih cel postopek, vendar jih iz različnih razlogov niso predlagale). Lahko so že prej obstajali ali so nastali na novo (npr. izvedensko mnenje).

* 1. obsojenec je bil *večkrat (ob)sojen za isto k.d.* ali več oseb je bilo obsojenih zaradi k.d., ki ga je storila le ena oseba;
  2. obsojenec je bil obsojen za *nadaljevano k.d.* ali več istovrstnih k.d., vendar nova dej-stva in dokazi dokazujejo, da ni storil vseh k.d., kar lahko bistveno vpliva na odmero kazni.

1. *Upravičenci do obnove*:

Obnovo lahko zahtevajo stranke in zagovornik. Po smrti obsojenca jo lahko zahteva dr-žavni tožilec in osebe, ki imajo pravico do pritožbe v korist obtoženca (zakonec, zunajzakonski partner, sorodnik v ravni liniji, brat/sestra, rejnik, posvojitelj/posvojenec).

Roka za obnovo postopka NI. Obsojenec jo lahko zahteva tudi po prestani kazni, zastara-nem pregonu, amnestiji ali pomilostitvi (če sodišče (ki bi bilo pristojno za odločitev o obnovi) zve za razlog za obnovo-> obvesti o tem obsojenca oz. drugega upravičenca).

1. *Postopek obnove*:

O obnovi odloča (nikoli ne posega v pravnomočnost sodbe) zunajobravnavni senat sodišča, ki je v prejšnjem postopku sodilo na I. stopnji. V senatu ne sme biti sodnik, ki je sodeloval pri izreku sodbe v prejšnjem postopku.

* 1. *Dovolitev obnove*:

Pred odločitvijo o obnovi je treba ugotoviti obstoj pogojev za obnovo postopka. So-dišče najprej preizkusi formalno pravilnost vložene zahteve, ki mora vsebovati (sicer dopolni):

* zakoniti razlog, zaradi katerega se zahteva obnova (*obnovitveni razlog*),
* dokaze za dejstva, na katere se opira obnova.

Prepis zahteve (če sodnik ne zavrže zahteve) za obnovo se vroči nasprotni stranki, ki lahko v 8 dneh nanjo odgo-vori. Nato predsednik senata odredi, naj se opravijo poizvedbe, raziščejo dejstva in priskrbijo dokazi, na katere se sklicuje zahteva (in odgovor nanjo). Po opravljenih poizvedbah se spis pošlje državnemu tožilcu, ki ga mora vrniti s svojim mnenjem (pri k.d., kjer je pregon po uradni dolžnosti).

O obnovi sodišče odloči *s sklepom*:

* ugodi zahtevi in dovoli obnovo k.p.,
* zahtevo za obnovo zavrne,
* zahtevo za obnovo zavrže, če : -jo je podala neupravičena oseba; -ni zakonitih pogojev; -dejstva in dokazi so bili navedeni že v prejšnji zahtevi za obnovo, ki je bila zavrnjena; -dejstva in dokazi niso taki (očitno), da bi na njihovi podlagi ->obnova; -zahteva ni pravilna (412/II).

V sklepu, s katerim dovoli obnovo, sodišče odloči, da:

* se takoj razpiše glavna obravnava, ali
* se zadeva vrne v stanje preiskave, ali
* se opravi preiskava, če je ni bilo (pri vložitvi neposredne obtožnice).

Obnova je dovoljena tudi za morebitne soobsojence (*beneficium cohaesionis*) –sodišče razširi po uradni dolžnosti.

Izjemoma je zahteva za obnovo *suspenzivna*, če (glede na dokaze):

* sodišče misli, da bo v obnovljenem postopku dosežena oprostilna ali zavrnilna sodba,
* sodišče misli, da bo v obnovljenem postopku izrečena kazen, ki jo je obsojenec že prestal (po vštetju že prestane kazni-> izpuščen).

V tem primeru lahko sodišče začasno ustavi izvrševanje kazni pred sklepom o dovo-litvi obnove.

Ko postane sklep o dovolitvi obnove pravnomočen, se izvrševanje kazni obvezno ustavi.

* 1. *Nov kazenski postopek*:

se opravi po enakih določbah kot prejšnji postopek. Če se pravnomočno ustavi do za-četka glavne obravnave, se s sklepom o ustavitvi postopka razveljavi prejšnja sodba.

Če sodišče izda v novem postopku sodbo, se v njej izreče, da:

* se prejšnja sodba popolnoma ali deloma razveljavi (če je obnova uspela), ali
* prejšnja sodba ostane v veljavi (če obnova ni uspela).

V novo kazen sodišče všteje prestano kazen, (če je bila obnova samo za nekatera od dejanj -> nova enotna kazen).

V novem k.p. je sodišče vezano na prepoved reformacije *in peius*.

\*V novem postopku sodišče ni vezano na sklepe prejšnjega postopka!

1.3. ***Instituti, ki so podobni obnovi***

1. *Nadaljevanje kazenskega postopka pri zavrnjeni zahtevi za preiskavo (408 ZKP)*:

Na zahtevo upravičenega tožilca se lahko nadaljuje k.p., če je bila pravnomočno s sklepom zunajobravnavnega senata zavrnjena zahteva za preiskavo, ker: \*takoj ko prenehajo vzroki

* ni bilo upravičenega tožilca,
* ni bilo predloga oškodovanca,
* ni bilo dovoljenja državnega organa,
* so bile podane druge okoliščine, ki so začasno preprečevale pregon.

Če je bila zahteva za preiskavo zavrnjena, ker ni bil podan utemeljen sum, se lahko k.p. znova uvede, če upravičeni tožilec predloži nove dokaze za utemeljeni sum, na podlagi katerih se zunajobravnavni senat prepriča, da so izpolnjeni pogoji za uvedbo k.p.

1. *Nadaljevanje kazenskega postopka pri zavrženi obtožnici*: \*nadaljuje takoj, ko prenehajo vzroki! \*zaradi stvarno nepristojnega sodišča-> nadaljuje pred stvarno pristojnim sodiščem.

Sodeči senat po koncu glavne obravnava obtožnico zavrže v naslednjih primerih:

* postopek je tekel brez zahteve upravičenega tožilca,
* ni bilo predloga oškodovanca ali je bil predlog umaknjen,
* ni bilo dovoljenja pristojnega državnega organa ali je bilo dovoljenje umaknjeno,
* podane so druge okoliščine, ki začasno preprečujejo k.p.

(Enako kot pri zavrnitvi zahteve za uvedbo preiskave.)

V obeh primerih gre le za nadaljevanje *navidezno končanega postopka*. To ni kršitev *ne bis in idem*, ker je postopek le ustavljen zaradi procesnih razlogov.

1. *Obnova zaradi odločbe Ustavnega sodišča ali Evropskega sodišča za človekove pravice*:

Na podlagi odločbe US ali ESČP lahko obsojenec zahteva spremembo sodne odločitve, če je ustavna od-ločba razveljavila ali odpravila predpis, na podlagi katerega je bila izdana obsodilna kazen-ska sodba. Odločba ESČP se lahko nanaša na obnovitveni razlog.

2. **Izredna omilitev kazni (napake pri sankciji)** =>sprememba

2.1. ***Pojem in pogoji izredne omilitve kazni***

Zahteva za izredno omilitev kazni, nesuspenzivno in devolutivno pravno sredstvo, naperjeno zoper pravnomočno sodbo z namenom, da se spremeni njen izrek kazni v milejšo obliko. Ni je možno uporabiti glede vzgojnih in varnostnih ukrepov.

Pogoj za vložitev zahteve za izredno omilitev kazni je, da se po pravnomočnosti sodbe poka-žejo *nove olajševalne okoliščine*, ki bi v izreku sodbe očitno povzročile milejšo odmero kazni, vendar jih ob izreku sodbe ni bilo ali so bile in sodišče zanje ni vedelo.

Če sodišče olajševalnih okoliščin, ki so mu bile ob izreku sodbe znane, ni upoštevalo, glede tega ni možno uveljavljati zahteve za izredno omilitev kazni – pravno sredstvo zoper nepravil-no oceno olajševalnih okoliščin je pritožba.

2.2. ***Upravičenci in rok za vložitev zahteve za izredno omilitev kazni***

Izredno omilitev kazni lahko zahtevajo:

* državni tožilec, če je postopek tekel na njegovo zahtevo,
* obsojenec in zagovornik,
* osebe, ki se imajo pravico pritožiti v korist obtoženca.

Zahteva za izredno omilitev kazni ni omejena s posebnim rokom. Ne sme se vložiti, če je kazen prestana, izvršena ali zastarana, ker to nima nobenega smisla.

Stranka lahko vloži zahtevo za izredno omilitev kazni večkrat zaporedoma – število ni ome-jeno.

2.3. ***Postopek za izredno omilitev kazni***

Zahteva za izredno omilitev kazni se poda pri sodišču, ki je izdalo sodbo na I. stopnji. O njej odloča Vrhovno sodišče.

Zahteva ne zadrži izvršitve kazni.

Sodišče I. stopnje razišče, ali so podani razlogi za omilitev in zasliši državnega tožilca (če je postopek tekel na njegovo zahtevo). Nato pošlje spise z obrazloženim mnenjem sodišča Vrhovnemu sodišču. Preden Vrhovno sodišče odloči o zahtevi, pošlje spis generalnemu tožilcu RS (trenutno Zdenka Cerar), ki lahko poda VS pisni predlog glede zahteve.

VS lahko zahtevo zavrne, če niso izpolnjeni pogoji zanjo, ali zahtevi ugodi in s sklepom spre-meni pravnomočno sodbo glede odločbe o kazni.

3. **Zahteva za varstvo zakonitosti (420-428 ZKP)** \*napake pri uporabi prava

3.1. ***Pojem zahteve za varstvo zakonitosti***

Zahteva za varstvo zakonitosti je izredno, nesuspenzivno in devolutivno pravno sredstvo, kate-rega namen je varovanje zakonitosti kazenskega pravosodja in enotna uporaba zakona.

Vloži se:

* po pravnomočnem koncu k.p.:
  + zoper pravnomočno sodno odločbo (odredbo, sklep, sodbo),

IN

* + zoper *sodni postopek*, ki je tekel pred pravnomočno odločbo.
* pred pravnomočnim postopkom – zoper pravnomočno odločbo o odreditvi in podaljšanju (le v primeru –podaljšanja s sklepom senata vrhovnega sodišča in v primeru –podaljšanja po vložitvi obtožnice) pripora.

3.2. ***Razlogi za zahtevo za varstvo zakonitosti***

so kršitve materialnega in formalnega kazenskega zakona:

1. zaradi kršitve KZ,
2. zaradi absolutnih kršitev ZKP,
3. zaradi drugih kršitev ZKP, če so te kršitve vplivale na zakonitost sodne odločbe.

Zahtevo za varstvo zakonitosti je možno vložiti celo zoper odločbe Vrhovnega sodišča, razen zoper sodbo VS, s katero je odločilo o zahtevi za varstvo zakonitosti.

Zahteve za varstvo zakonitosti ni možno vložiti zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejan-skega stanja.

Državni tožilec lahko zahtevo vloži zaradi vsake kršitve zakona.

3.3. ***Upravičenci do zahteve za varstvo zakonitosti***

Zahtevo za varstvo zakonitosti lahko vložijo:

* državni tožilec – zahtevo vloži lahko v škodo ali v korist obsojenca, ni vezan na rok,
* obsojenec in zagovornik – v roku 3 mesecev od prejema pravnomočne sodne odločbe, (8 dni, če je odločitev o priporu)
* osebe, ki lahko v korist obtoženca vložijo pritožbo, če je obsojenec umrl.

Če je s sodbo Evropskega sodišča za človekove pravice ugotovljeno, da je s slovensko pravno-močno sodno odločbo v škodo obsojenca kršena človekova pravica, lahko obsojenec in zago-vornik zahtevo za varstvo zakonitosti vložita v roku 3 meseceh od dneva vročitve odločbe ES.

3.4. ***Postopek zahteve za varstvo zakonitosti***

1. *Postopek na I. stopnji*:

Zahteva za varstvo zakonitosti se poda pri sodišču, ki je izdalo odločbo na I. stopnji.

Predsednik senata jo zavrže ( s SKLEPOM), če: \*zoper ta sklep je mogoča pritožba na sodišču II stopnje

* jo je vložila neupravičena oseba,
* je vložena prepozno,
* je vložena zoper sodbo Vrhovnega sodišča, s katero je odločeno o zahtevi za varstvo zakonitosti.

Predsednik senata lahko odredi, da se izvršitev napadene odločbe odloži ali prekine.

1. *Postopek na Vrhovnem sodišču*:

O zahtevi odloča Vrhovno sodišče na seji. Pošlje jo nasprotni stranki, ki lahko v 15 dneh (ali 8 dneh-pripor) nanjo odgovori (d.t.-u se zahteva pošlje s spisi). Sodnik poročevalec po potrebi priskrbi poročilo o zatrjevanih kršitvah zakona. (še preden se odloča o zadevi)

Pri odločanju o zahtevi se VS omeji na preizkus kršitev zakona, na katere se sklicuje vlož-nik v zahtevi. VS ne sme preizkusa razširiti na druge opažene kršitve.

Če je zahteva vložena v korist obsojenca, je sodišče vezano na prepoved reformacije *in peius*. Za soobsojence se po uradni dolžnosti upošteva *beneficium cohaesionis*.

3.5. ***Odločbe Vrhovnega sodišča o zahtevi za varstvo zakonitosti***

*Konstitutivne* odločbe:

1. *zavrne zahtevo kot neutemeljeno* – če ugotovi, da:
   1. ni podana kršitev zakona, na katero se sklicuje vložnik, ali
   2. je zahteva vložena zaradi zmotne ali nepopolne ugotovitve dejanskega stanja.
2. *spremeni odločbo sodišča nižje stopnje* (= sodišče I. stopnje ali višje sodišče) – če je zah-teva utemeljena in vložena v korist obsojenca;
3. *v celoti ali delno razveljavi odločbo sodišča nižje stopnje* (1.stopnje in višjega ali samo višjega) in mu jo vrne v ponovno odlo-čanje, če je zahteva utemeljena;

*Deklaratorna* odločba:

1. *Vrhovno sodišče samo ugotovi kršitev zakona* (ne posega v pravnomočno odločbo) – zahteva za varstvo zakonitosti, ki je bila vložena v škodo obsojenca ali obdolženca, je utemeljena. Še tako hudih kršitev zakona, storjenih v korist obdolženca, ni možno popraviti z zahtevo za varstvo zakonitosti.

Pri odločanju o zahtevi za varstvo zakonitosti lahko VS izjemoma preizkusi dejansko stanje po uradni dolžnosti, če nastane resen *dvom o resničnosti odločilnih dejstev*, ki so bila ugotovljena v odločbi, zoper katero je vložena zahteva. Če VS v tem primeru ugotovi, da je dejansko stanje zmotno ali nepopolno ugotovljeno, s sodbo odločbo razveljavi in odredi, naj se opravi nova glavna obravnava pred sodiščem I. stopnje (pred istim ali drugim sodiščem).

3.6. **Novo sojenje**

Če se pravnomočna sodba v postopku odločanja o zahtevi za varstvo zakonitosti razveljavi in zadeva vrne v novo sojenje, se vzame za podlago prejšnja obtožnica oz. del obtožnice, ki se nanaša na razveljavljeni del sodbe. Sodišče I. stopnje mora opraviti vsa procesna dejanja in pre-tehtati vsa vprašanja, na katera je opozorilo VS. Pri novem sojenju lahko stranke navajajo nova dejstva in izvajajo nove dokaze. Sodišče I. stopnje je pri izdaji nove sodne odločbe vezano na prepoved reformacije *in peius*.

\*Če II stopenjsko sodišče ni smelo odpraviti kršitev zakona (storjene v odločbi I. stopenjskega sodišča), VS pa ugotovi, da je zahteva utemeljena + treba je (za odpravo kršitve) razveljaviti ali spremeniti odločitev I. stop. in II. st., čeprav to ni kršilo zakona.

\*USTAVNA PRITOŽBA: pri kršitvah ČPS s posamičnim aktom. 1.) Mogoča je tudi v drugih postopkih, ne le k.p..; 2.) Procesne predpostavke: -izrabljena vsa pravna sredstva (na formalnem (da so vsa vložena) in vsebinskem ( razlogi morajo biti vseskozi zatrjevani) nivoju). 3.) ROK: 60 dni od zadnje odločitve 4.) Odločanje: znotraj specializiranih senatov se odloča o dopustnosti; od tu naprej se odloča v plenarni zasedbi. 5.) UČINKI: podobni izrednim pravnim sredstvom: -lahko razveljavi izpodbijano odločbo; –nima pravice dosojati odškodnin; -lahko samo odloči o sporni pravici.

\* Z novelo zakona o US zdaj ni več mogoča za prekrške, spore majhne vrednosti, mejne spore, spore o stroških.

**III. del:**

**SKRAJŠANI KAZENSKI POSTOPEK**

**in**

**KAZENSKI POSTOPEK PROTI MLADOLETNIKOM**

Prvo poglavje: **SKRAJŠANI KAZENSKI POSTOPEK** \*2/3, ¾ vse kriminalitete

I. SPLOŠNE ZNAČILNOSTI

Skrajšani ali *sumarni* postopek se opravlja pred (vse kar obravnavajo okrajna sodišča->skrajšani postopek) okrajnimi sodišči (sodišča I. stopnje) za k.d., za katere je predpisana denarna kazen ali zapor do 3 let. Sodi sodnik posameznik.

V postopku NI preiskave. Izjemoma se lahko pred vložitvijo obtožnega predloga opravijo po-samezna preiskovalna dejanja.

Obtožni akt se preizkusi po uradni dolžnosti in v omejenem obsegu (NI ugovora).

Glavna obravnava se lahko opravi brez navzočnosti obdolženca, če je bil v redu povabljen in pred tem zaslišan ter sodišče meni, da njegova navzočnost ni nujna (ni treba zagovornika).

Pri k.d., ki se preganjajo na zasebno tožbo, se lahko pred glavno obravnavo opravi poseben narok, katerega namen je poskus poravnave.

Omejena je uporaba pripora.

II. UVEDBA POSTOPKA

Skrajšani postopek se uvede na podlagi:

1. *obtožnega predloga* državnega tožilca (oškodovanca kot tožilca) – ni potrebna obrazložitev, ali
2. *zasebne tožbe* zasebnega tožilca.

Državni tožilec vloži obtožni predlog na podlagi kazenske ovadbe. Pred vložitvijo lahko predlaga sodniku posamezniku, naj *opravi posamezna preiskovalna dejanja* (ugotavljajo se dejstva, pomembna za d.t., da sestavi obtožni akt). Če se sodnik strinja, opravi preiskovalno dejanje kolikor hitro je mogoče. Če se sodnik ne strinja, o tem obvesti državnega tožilca, ki zoper odločitev sodnika nima nobenega pravnega sredstva. Lahko se odloči, da bo vložil obtožni predlog ali s sklepom ovadbo zavrže.

III. PREIZKUS ALI KONTROLA OBTOŽBE (formalna presoja)

Obtožni predlog ali zasebno tožbo preizkusi sodnik posameznik po uradni dolžnosti:

1. ali je obtožni akt sestavljen v skladu z zakonom,
2. ali je sodišče pristojno,
3. ali so podani pogoji, da se obtožni akt zavrže.

Če je za sojenje pristojno drugo okrajno sodišče, mu zadevo odstopi.

Če je za sojenje pristojno okrožno sodišče, odstopi zadevo pristojnemu okrožnemu državnemu tožilcu, ki lahko zahteva preiskavo ali vloži neposredno obtožnico. Če se okrožni državni toži-lec ne strinja glede stvarne nepristojnosti, predloži zadevo v odločanje zunajobravnavnemu se-natu okrožnega sodišča.

Ko je razpisana glavna obravnava, se sodišče po uradni dolžnosti ne more izreči za krajevno nepristojno (samo do začetka GO se lahko).

Stranke lahko podajo ugovor krajevne nepristojnosti le do začetka glavne obravnave.

Sodnik obtožni predlog ali zasebno tožbo zavrže, če:

1. dejanje, ki je predmet obtožbe, ni kaznivo;
2. so podane okoliščine, ki izključujejo kazensko odgovornost, in ni razlogov za uporabo varnostnih ukrepov,
3. pregon je zastaran, dejanje je obseženo z amnestijo ali pomilostitvijo, podane so druge okoliščine, ki izključujejo kazenski pregon;
4. ni zadosti dokazov, da bi bil obdolženec utemeljeno osumljen dejanja, ki je predmet obtož-be – sodnik lahko obtožni akt pod tem pogojem zavrže le, če so bila opravljena posamezna preiskovalna dejanja.
5. ni zahteve upravičenega tožilca/predloga/dovoljenja
6. druge okoliščine, ki začasno preprečujejo pregon

\*Vsebinske presoje ugovora NI.

IV. GLAVNA OBRAVNAVA \*Ni razlike z rednim postopkom –edina razlika so milejši pogoji za sojenje v nenavzočnosti.

Sodnik posameznik takoj razpiše glavno obravnavo in odredi vročitev obtožnega akta obdol-žencu. Obdolžencu se v vabilu sporoči, da se bo glavna obravnava opravila tudi v njegovi odsotnosti, če bodo za to podani zakonski pogoji, in se ga pouči, da si ima pravico vzeti zago-vornika. Če obramba ni obvezna, se glavna obravnava opravi brez zagovornika.

Obdolženec mora imeti najmanj 3 dni (redni: 8 dni) časa za pripravo obrambe (če obd. privoli, se lahko 3 dnevni rok skrajša). V 1 mesecu od vročitve obtožnega akta se mora razpisati GO.

Če ni pogojev za obvezno obrambo, lahko sodnik postavi obdolžencu zagovornika po uradni dolžnosti, če obdolženec nima sredstev za plačilo, vendar je to v interesu pravičnosti.

Glavna obravnava se začne z branjem obtožnega predloga ali zasebne tožbe, ki jo prebere toži-lec. Obravnava se mora končati brez prekinitve, če je le mogoče.

Po končani glavni obravnavi sodnik izreče sodbo in jo razglasi z bistvenimi razlogi.

Sodba mora biti pismeno izdelana v 15 dneh. Zoper sodbo je možna pritožba v 8 dneh od vročitve sodbe.

Sodnik lahko za max. 6 mesecev prekine GO, če d.t. napove, da bo zadevo odstopil v poravnavanje.

V. POLOŽAJ OŠKODOVANCA

Oškodovanec lahko namesto državnega tožilca vloži obtožni predlog, če je podal kazensko ovadbo in državni tožilec v 1 mesecu (redni 3 mesece) po prejemu ovadbe ne vloži obtožnega predloga in ne ob-vesti oškodovanca, da je ovadbo zavrgel ali odložil pregon. S to pravico je oškodovanec zava-rovan pred neaktivnostjo državnega tožilca, če je sam vložil ovadbo.

Če oškodovanec vloži obtožni predlog, lahko državni pregon do konca obravnave prevzame pregon.

VI. NAROK ZARADI PORAVNAVE

Poravnava je možna pri k.d., ki se preganjajo na zasebno tožbo. Sodnik posameznik povabi (preden je razpisana GO) zasebnega tožilca in obdolženca na poseben narok, če misli, da bi se zadeva lahko prostovoljno poravnala. Če ne pride do poravnave in umika zasebne tožbe, sodnik sprejme izjave strank o dokaznih predlogih in razpiše glavno obravnavo ali jo opravi takoj (če sodnik misli, da mu ni treba zbirati dokazov). Če zasebni tožilec ne pride na narok, se šteje, da je zasebno tožbo umaknil.

VII. PRIPOR V SKRAJŠANEM POSTOPKU

Pripor se lahko odredi pred in po vložitvi obtožnega predloga. Temeljni pogoj je utemeljeni sum, da je bilo storjeno k.d., ki se preganja po uradni dolžnosti ali na predlog.

Pripor se lahko odredi iz standardnih pripornih razlogov:

1. *zaradi begosumnosti* ali *ugotovitve istovetnosti* za vsa k.d.;
2. *zaradi koluzijske nevarnosti* ali *ponovitvene* (*iteracijske*) *nevarnosti*:
   1. za vsa k.d., za katera se lahko izreče kazen 3 let zapora, in
   2. za naslednja k.d.:
      * k.d. zoper javni red in mir,
      * k.d. zoper spolno nedotakljivost,
      * k.d. z elementi nasilja, za katero se lahko izreče kazen 2 let zapora.

Pred vložitvijo obtožnega predloga traja toliko časa, dokler se ne opravijo preiskovalna dejanja – največ 15 dni. Od vložitve obtožnega predloga do konca glavne obravnave mora sodnik *vsak mesec* preizkusiti, ali so podani razlogi za pripor. O pritožbi zoper sklep o priporu odloča zun. obr. senat.

VIII. POSTOPEK NA DRUGI STOPNJI

O postopku na II. stopnji se stranke obvestijo le, če predsednik senata ali senat višjega sodišča spozna, da je navzočnost strank koristna za razjasnitev stvari.

Če gre za k.d., za katero teče postopek na zahtevo državnega tožilca, pošlje predsednik senata (pred sejo) spise višjemu državnemu tožilcu, ki lahko poda pisni predlog.

IX. IZREKANJE SODNEGA OPOMINA

Sodni opomin se izreče *s sklepom*. V izreku se ne ugotovi krivda, temveč se le navede, da se obtožencu izreka sodni opomin za dejanje, ki je predmet obtožbe, in pravna kvalifikacija k.d. V obrazložitvi se navedejo razlogi, ki utemeljujejo izrek sodnega opomina.

Sklep o izreku sodnega opomina se razglasi po končani glavni obravnavi z bistvenimi razlogi.

Sklep o sodnem opominu se lahko izpodbija iz enakih razlogov (\*napoved: v 8 dneh), kot se izpodbija sodba, razen glede sankcij in zaradi tega, ker niso bile podane okoliščine, ki bi opravičevale izrek opomina.

X. KAZNOVALNI NALOG

Možna je izdaja K.N. brez GO (samo v skrajšanem postopku). Če gre K.N. na GO, ni potreben predlog d.t. (obt. akt), ni prepovedi reformacije in peius.

POGOJ, da izdajo KN. Predlaga d.t., ko predlaga obtožni akt (predlaga sodniku naj izda KN- obsodi eno sodbo brez GO + predlagati mora vsaj določene tipe sankcij).

PODLAGA: obstajati morajo dokazi, da je bilo k.d. (dejansko stanje kaže na to), in da je predlagana sankcija pravilna (če ni teh dveh pogojev, sledi normalni postopek z GO.) Samo v tem primeru se lahko izda KN brez GO (to je 2. filter; 1. je d.t.).

TIPI SANKCIJ: 1.) pogojna obsodba (z določeno kaznijo: -zapor (max 6 mesecev); -denarna kazen); 2.) denarna kazen (kakršnakoli); 3.) sodni opomin; 4.) prepoved vožnje motornega vozila; 5.) odvzem predmetov; 6.) odvzem premoženjske koristi pridobljene s k.d.

UGOVOR na kaznovalni nalog: enostransko (samo obdolženec lahko)- s tem povzroči, da gre zadeva na GO! (ugovor mora vložiti v 8 dneh od vročitve sodbe).

SLABOSTI: -vloga obdolženca je časovno potisnjena predaleč navzgor in njegova volja je izjavljena šele po dveh organih (procesna pripomba). –K.N. je prilagojen na dejansko stanje brez posledic-ogrozitveno k.d. (posledice je že treba dokazovati). Pri nas je malo ogrozitvenih k.d..

Drugo poglavje: **KAZENSKI** **POSTOPEK PROTI MLADOLETNIKOM**

**\***Ob storitvi k.d. je storilec star od 14 do 18 let; storilec v postopku je lahko star čez 18 le izjemoma ( ni še končan postopek; mlajši polnoletni (do 21 let), če po stopnji razvoja še ni dozorel za 18 let).

I. POMEMBNE POSEBNOSTI POSTOPKA PROTI MLADOLETNIKOM

1. **Sojenje v navzočnosti**

***Mladoletniku se nikoli in pod nobenim pogojem ne sodi v odsotnosti***. Sodišče mora mla-doletnika videti, oceniti njegovo zrelost, duševno razvitost in osebnost ter presoditi primernost izbranega vzgojnega ukrepa ali kazni.

2. **Obzirno ravnanje** \*nikoli se mu ne smejo vročati pisanja preko sodne deske

Procesni organi, ki sodelujejo v k.p. ali pri zaslišanju mladoletnika, morajo ravnati z njim obzir-no, pri čemer morajo upoštevati njegovo duševno razvitost, občutljivost in osebne lastnosti, da ne bi k.p. škodljivo vplival na njegov razvoj.

3. **Zagovornik**

Mladoletnik mora imeti zagovornika (od začetka pripravljalnega postopka), če:

1. gre za k.d. s predpisano kaznijo nad 3 leta zapora, ali
2. gre za lažje k.d. in sodnik spozna, da je mladoletnik potrebuje zagovornika.

Če si obveznega zagovornika ne vzame sam, mu ga ne vzame zakonit zastopnik ali sorodniki, mu ga postavi sodnik za mladoletnike po uradni dolžnosti (lahko ga ima od začetka pripravljalnega postopka).

4. **Obveznost pričevanja**

***Nihče ne more biti oproščen dolžnosti pričevanja*** o okoliščinah, ki so potrebne za presojo mladoletnikove duševne razvitosti, osebnosti in razmer, v katerih živi.

5. **Izločitev postopka**

Če je mladoletnik sodeloval pri k.d. skupaj s polnoletnimi osebami, se postopek proti njemu izloči in opravi posebej.

Zaradi varstva mladoletnikove osebnosti se lahko mladoletniški postopek *združi s postopkom zoper polnoletne* (vodi se po polnol. pravilih) *le izjemoma*, če je *združitev nujna za razjasnitev stvari*. Sklep o združitvi po-stopka izda senat za mladoletnike na obrazložen predlog državnega tožilca (zoper tak sklep ni pritožbe).

Če se mladoletniku sodi za več k.d., od katerih je nekatera storil kot mladoleten in nekatera kot polnoleten, se opravi enoten postopek pred senatom, ki sodi polnoletnim.

6. **Sodelovanja** **organa socialnega varstva (Centra za socialno delo)** \*če se ugotovi, da je mladoletnih neustrezno socializiran, pa ne stori k.d. (npr. beži od doma, …) CSD-UU

CSD ima pravico:

1. seznaniti se s potekom postopka,
2. dajati med postopkom predloge,
3. opozarjati na dejstva in dokaze, ki so pomembni za pravilno odločbo.

Državni tožilec mora obvestiti CSD o vsakem začetku postopka proti mladoletniku.

\*Če se med postopkom ugotovi, da mladoletnik ob storitvi še ni bil star 14 let-> k.p. se ustavi + obvesti CSD (obravnava ga v nepravdnem postopku.

7. **Izključitev javnosti**

***Javnost je vedno izključena pri sojenju mladoletniku***. Na glavni obravnavi se lahko dovoli navzočnost:

* oseb, ki se ukvarjajo z vzgojo in varstvom mladoletnikov ali zatiranjem mladoletniške kri-minalitete,
* znanstvenih delavcev.

Lahko se odstranijo vsi, razen tožilca, zagovornika in predstavnika CSD.

Brez dovoljenja se ne sme objaviti potek k.p. proti mladoletniku in ne odločba, ki je bila v njem izdana. Objavi se lahko le del odločbe, ki ga je sodišče dovolilo objaviti. Nikoli se ne sme obja-viti mladoletnikovo ime ali podatki, iz katerih je možno sklepati, za katerega mladoletnika gre.

Senat lahko odredi, da se mladoletnik med izvedbo posameznih dokazov/pričanjem strank, odstrani.

8. **Hitrost postopka**

je posebej poudarjena v postopku zoper mladoletnike. Sodnik za mladoletnike mora vsak me-sec poročati predsedniku sodišča, katere mladoletniške zadeve še niso končane in zakaj v posa-meznih zadevah postopek še teče.

Sodnik za mladoletnike mora razpisati glavno obravnavo ali sejo senata v 8 dneh od dneva, ko prejme predlog državnega tožilca, je končan pripravljalni postopek ali je bilo na seji senata sklenjeno, da se opravi GO. Za vsako podaljšanje roka mora imeti odobritev predsednika sodišča. Vsako prekinitev ali preložitev glavne obrav-nave mora sporočiti predsedniku sodišča in mu pojasniti razloge (izjema).

II. SESTAVA SODIŠČA

\*Praviloma je krajevno pristojno sodišče stalnega prebivališča; če ga nima/ni znano->se upošteva začasno prebivališče.

\*Senati za mladoletnike so na: -okrožnih, -višjih; in na –vrhovnem sodišču. Sodišča II. stopnje in pri vrhovnem sodišču so senati za mladoletnike sestavljeni iz 3 sodnikov (pritožbe, …)

Mladoletniku vedno sodi senat specializiranih sodnikov za mladoletnike. Pri sodiščih I. stopnje senat sestavljajo 1 poklicni specializirani sodnik za mladoletnike in 2 sodnika porotnika, ki se volita izmed profesorjev, učiteljev, vzgojiteljev in drugih oseb, ki imajo izkušnje z vzgojo mla-doletnikov.

Pripravljalni postopek in druge zadeve v postopku proti mladoletnikom vodi *sodnik za mlado-letnike*, ki ne sme soditi, če je v isti zadevi vodil postopek (razen, če gre za vzgojni ukrep).

III. UVEDBA POSTOPKA

1. **Uvedba postopka samo na zahtevo državnega tožilca**

To velja za vsa k.d. Zasebni tožilec in oškodovanec lahko državnemu tožilcu le predlagata uvedbo postopka v roku 3 mesecev (od kar sta zvedela za k.d. in storilca).

Če je zasebno pregonljivo k.d. poda oškodovanec predlog d.t. (ni isti predlog kot pri k.d. na predlog).

2. **Ni nadomestnega pregona**

V postopku proti mladoletnikom *ni pravice do subsidiarne obtožbe* (oškodovanec ne more prevzeti pregona in ne more vložiti zasebne tožbe). Če državni tožilec ne zah-teva uvedbe postopka proti mladoletniku, o tem obvesti oškodovanca, ki lahko v 8 dneh le zahteva, naj senat za mladoletnike uvede postopek. Če senat za mladoletnike to stori, se lahko državni tožilec postopka udeležuje (in ima vse pravice, ki jih ima v postopku).

3. **Opurtunitetno načelo**

Legalitetni pregon velja v postopku zoper mladoletnike za k.d. s predpisano kaznijo nad 3 leta zapora.

Opurtunitetno načelo je uveljavljeno za k.d. s predpisano denarno kaznijo ali zaporom do 3 let – državni tožilec lahko odloči, da ne bo zahteval uvedbe k.p. kljub dokazom, da je mladoletnik storil k.d., če glede na:

* naravo k.d.,
* okoliščine, v katerih je bilo k.d. storjeno,
* mladoletnikovo prejšnje življenje,
* mladoletnikovo osebnost

spozna, da postopek proti mladoletniku ne bi imel smisla.

Če mladoletnik že prestaja izrečeno kazensko sankcijo, se lahko državni tožilec odloči, da ne bo zahteval k.p. za drugo mladoletnikovo k.d (tudi če se predhodni postopek že izvaja, lahko ustavi postopek zaradi tega)=> če glede na težo tega k.d. in glede na kazensko sankcijo ne bi bilo smiselno.

4. **Postopek poravnavanja**

Državni tožilec lahko ovadbo zoper mladoletnika, ki je storil k.d. s predpisano denarno kaznijo ali zaporom do 3 let, odstopi v postopek poravnavanja ali odloži kazenski pregon.

IV. PRIPRAVLJALNI POSTOPEK

1. **Začetek pripravljalnega postopka**

Pripravljalni postopek v k.p. zoper mladoletnike je analogen preiskavi v rednem k.p. Opravi ga sodnik za mladoletnike na zahtevo državnega tožilca. Če se sodnik za mladoletnike ne strinja z zahtevo, o tem *odloči senat za mladoletnike višjega sodišča*.

Pripravljalni postopek se mora opraviti vedno pred vložitvijo obtožnega akta. Neposredne ob-tožbe v postopku zoper mladoletnike ni.

2. **Izvedba pripravljalnega postopka**

V pripravljalnem postopku se ugotavljajo : \*vedno se zbere te podatke!

1. dejstva o k.d.,
2. okoliščine, ki so potrebne za presojo mladoletnikove duševne razvitosti, starosti,
3. okolje in razmere, v katerih mladoletnik živi – zahteva se poročilo CSD.

Pri dejanjih v pripravljalnem postopku sta lahko navzoča državni tožilec in zagovornik. Lahko se dovoli navzočnost predstavnika CSD in mladoletnikovih staršev ali skrbnika. Če je potreb-no, se zaslišanje mladoletnika opravi s pomočjo pedagoga ali druge strokovne osebe. Ko so te osebe navzoče, lahko dajejo predloge in vprašanja

3. **Prehodna nastanitev**

Če je potrebno, da se mladoletnik izloči iz nevarnega okolja ali da se mu zagotovi pomoč, varstvo ali nastanitev, se mladoletnik:

* odda v prehodni dom ali vzgojni zavod,
* izroči drugi družini,
* postavi pod nadzorstvo CSD.

4. **Pripor \*če so podani priporni razlogi**

Izjemoma se lahko odredi pripor do 1 meseca, ki ga lahko senat za mladoletnike iz upravičenih razlogov podaljša največ za 2 meseca. Sklep o priporu izda sodnik za mladoletnike.

Mladoletnik ne sme biti priprt skupaj s polnoletnimi, razen če sodnik za mladoletnike odloči, da je to v konkretnem primeru v njegovem interesu in v njegovo korist.

5. **Zaključek pripravljalnega postopka**

Po koncu pripravljalnega postopka sodnik za mladoletnike pošlje spis:

* pristojnemu državnemu tožilcu, če se je postopek začel na njegovo zahtevo,
* senatu za mladoletnike, če je le-ta odločil o uvedbi postopka,
* poda senatu za mladoletnike predlog za kaznovanje (oz. vzgojni ukrep).

Predsednik sodečega senata ne more biti sodnik, ki je vodil pripravljalni postopek.

Državni tožilec in predsednik senata lahko v 8 dneh zahtevata, naj se pripravljalni postopek dopolni. Če se sodnik za mladoletnike ne strinja z zahtevo državnega tožilca za dopolnitev pri-pravljalnega postopka, zahteva, da o tem odloči senat za mladoletnike.

Državni tožilec lahko predlaga sodniku za mladoletnike, naj postopek ustavi. Ustavi ga zaradi istih razlogov kot v normalnem postopku + dodaten razlog: če ukrep ne bi bil smotrn V primeru neso-glasja sodnik za mladoletnike zahteva odločitev senata za mladoletnike (višjega sodišča).

V. POSTOPEK PRED SENATOM ZA MLADOLETNIKE

Obtožni akt v k.p. zoper mladoletnike je ***obrazložen predlog za kaznovanje mladoletnika (****zadeva mora na GO)* ***ali izrek vzgojnega ukrepa (****lahko na seji senata. Na seji se ne smejo ugotavljati dejstva!)* ***mladoletniku***. Poda ga državni tožilec po končanem pripravljalnem postopku.

Predsednik senata za mladoletnike po prejemu predloga za kaznovanje v 8 dneh razpiše:

* sejo senata ( ni namenjena kontradiktornosti. Načeloma je seja v navzočnosti-izjemoma ne (prej že zaslišan)) za mladoletnike, če:
  + se predlaga nezavodski vzgojni ukrep,
  + teče postopek na proti mladoletniku brez predloga državnega tožilca.

\*na seji se lahko odloči, da se opravi GO

* glavno obravnavo, če se predlaga zavodski vzgojni ukrep ali kazen.

Senat za mladoletnike odloči o zadevi:

1. *s sklepom*, če izreče vzgojni ukrep – senat ne izreče krivdoreka,
2. *s sodbo*, če izreče kazen – obsodilna sodba.

Senat ni vezan na predlog državnega tožilca, kakšno kazensko sankcijo naj izreče (kazen ali vzgojni ukrep).

Če teče postopek brez predloga državnega tožilca, lahko senat izreče le vzgojni ukrep (isto, če d.t. umakne predlog).

V primerih, ko bi v rednem postopku prišlo do oprostilne ali zavrnilne sodbe, se postopek za mladoletnike s sklepom ustavi.

Če je sodišče mladoletniku izreklo kazen, ga lahko obsodi na plačilo stroškov k.p. in izpolnitev premoženjskopravnih zahtevkov (isto, ko ne bi bilo smotrno izreči kazni ali vzgojnega ukrepa).

Če je sodišče mladoletniku izreklo vzgojni ukrep, plača stroške k.p. proračun. Mladoletnika se lahko v primeru vzgojnega ukrepa obsodi na izpolnitev premoženjskopravnih zahtevkov in stroškov k.p. le, če ima lastne dohodke ali premoženje. Če jih nima, sodišče napoti oškodovanca na pravdo.

\*Sodnik mora v 3 dneh po razglasitvi izdelati pisno sodbo ali pisni sklep.

VI. PRAVNA SREDSTVA

Zoper obsodilno sodbo (kazen), sklep o izreku vzgojnega ukrepa in sklep o ustavitvi postopka se lahko pritožijo vsi, ki se lahko pritožijo zoper sodbo (v 8 dneh od prejema sodbe/sklepa).

Zagovornik, državni tožilec, zakonec in sorodniki (krvni v ravni vrsti, posvojitelj, brat/sestra, rejnik) se lahko *pritožijo v korist mladoletnika tudi proti njegovi volji*.

Na sejo senata višjega sodišča se povabi mladoletnika le, če predsednik senata ali senat spozna, da bi bila njegova navzočnost koristna.

Denarno kazen, mladoletniški zapor in zavodski ukrep (izrečejo tisti ukrep, ki bo najbolj učinkovit pri (pre)vzgoji) lahko višje sodišče izreče le po opravlje-ni glavni obravnavi, če takšne sankcije NISO bile izrečene na I. stopnji (lahko tudi na seji, če gre samo za daljše/višje sankcije).

Zahteva za varstvo zakonitosti se lahko poleg kršitev formalnega in materialnega zakona vloži tudi zaradi nepravilno uporabljene kazni ali vzgojnega ukrepa.

Senat sodišča II. stopnje sme spremeniti odločbo I. stopenjskega sodišča in izreči mladoletniku hujši ukrep, samo če je tako predlagano v pritožbi.

\*Pri mladoletnikih ne veljajo pravila o steku. Za vsa k.d. se izreče 1 sama sankcija (ne pa več sankcij v steku).

\*Načelo zakonitega sodnika je kombinirano s specializacijo- sodnik, ki ima izkušnje v delu z mlad. ali ima spec. izobrazbo v tej smeri (med sodniki za mladoletnike se zadeve delijo po vrstnem redu).

\*Doktrina parens patrie: Država (njeni organi) so tisti, ki jim je država zaupala, da vodijo, preganjajo,… mladoletnike in da izvajajo kazenski pregon v najboljšem interesu mladoletnikov.

\*Postopek ni oblikovan kot spor.

\*Sodnik za mladoletnike ima pristojnosti pri izvrševanju kazenskih sankcij (nekatere izvaja sam, nekatere nadzoruje). Pri ukrepu CSD- ne izvaja sodnik. Pri zavodskih varnostnih ukrepih, izvaja nadzor, ker so ukrepi v naprej nedoločeni. Konec je, ko je namen dosežen. On odloči, kdaj je konec. Spremlja ga tudi zato, ker ga bo mogoče potrebno spremeniti po vsebini.

\*KAZNI: -denarna kazen; -mladoletniški zapor (5 oz. 10 let je maximum).

\*OMEJEVALNI ukrepi zoper mladoletnike: -možno jih je izreči=> pripor in tudi ostale

Pripor lahko traja max. 3 mesece, pod predpostavko, da je pripor skrajno sredstvo. Če se le da, morajo uporabiti milejše ukrepe, da ga izločijo iz domačega okolja.

\*Če je vložen predlog za kaznovanje: mora biti drug sodnik na sojenju (na GO).

Če se predlaga vzgojni ukrep: sodnik je lahko isti!