



UPIS AGP UDRUŽENJE PRIREĐIVAČA IGARA NA SREĆU CRNE GORE - NVO
ASSOCIATION OF GAMBLING PROVIDERS MONTENEGRO - NGO

UDRUŽENJE PRIREĐIVAČA IGARA NA SREĆU CRNE GORE - NVO
ASSOCIATION OF GAMBLING PROVIDERS MONTENEGRO - NGO

Broj 72
Podgorica 13. 6. 2014 god.

USTAVNI SUD CRNE GORE

Podgorica, ul. Njegoševa br. 2

Црна Гора УСТАВНИ СУД ЦРНЕ ГОРЕ ПОДГОРИЦА			
Примљено: <u>13. 06. 14</u>			
Орг. јед.	Број	Прилог	Вриједност
<u>II - I - 34/14</u>			

Zakonski propisi : Na osnovu člana 149 stav 1 tačka 1 i člana 150 stav 1 Ustava Crne Gore, u vezi člana 37 stav 1 tačka 2 Zakona o Ustavnom sudu podnosimo

INICIJATIVU

ZA POKRETANJE POSTUPKA ZA OCJENU USTAVNOSTI ČLANA 3 ZAKONA O IZMJENAMA I DOPUNAMA ZAKONA O POREZU NA DODATNU VRIJEDNOST
(“Sl.list CG”broj 29/13 od 22.6.2013)

Referat :

Skupština Crne Gore je 19. juna 2013, prilikom usvajanja Predloga zakona o izmjenama i dopunama Zakona o porezu na dodatu vrijednost, usvojila Amandman kojim se „usluge igara na sreću i zabavnih igara“ brišu sa spiska djelatnosti koje su oslobođene plaćanja PDV-a, čime su uvrštene u one koje se oporezuju po novoj opštoj stopi PDV-a od 19 %, iz čega proizilazi nedvosmisleno da je osporeni član 3 ovog zakona, i po načinu donošenja i po svojoj pravnoj sadržini, apsolutno neustavan, jer se njime više nego očigledno vrijeđa čl. 16 Ustava Crne Gore i to u tačkama 1 i 5, kojima se se uređuju način ostvarivanja ljudskih prava i sloboda, kao i pitanja od interesa za Crnu Goru. Takođe, protivan je i članu 59 Ustava, kojim se uređju pitanja privatne inicijative i prava na preduzetništvo. Osim toga, osporeni član 3 ovog zakona je u suprotnosti sa sistemskim Zakonom o igrama na sreću i to članom 5 ovog zakona, u kome se detaljno uređuju pitanja od javnog interesa u ovoj oblasti. Posebno treba naglasiti da Zakon o PDV suprotan je i međunarodnom pravu i to u odnosu na Šestu direktivu Evropske unije, kojom je utvrđen zajednički sistem PDV-a u zemljama članicama EU, kao i onima koji tome streme, a to je Crna Gora sasvim sigurno. Ovo zbog toga što u pomenutoj direktivi doslovno piše: “Države članice izuzimaju od PDV-a slijedeće aktivnosti: kladenje, lutrije i druge forme kockanja, u skladu sa istim uslovima i ograničenjima za sve države članice.” A član 9 Ustava Crne Gore uređuje pravni poredak Crne Gore na način što precizira da su usvojeni i potpisani međunarodni ugovori i opšteprihvaćena pravila međunarodnog prava sastavni su dio unutašnjeg pravnog poretka, te da imaju primat nad domaćim zakonodavstvom i neposredno se primjenjuju kada odnose uređuju drukčije od unutrašnjeg zakonodavstva.

Referat :

Povodom ove inicijative na početku ističemo da su za odlučivanje relevantne sledeće odredbe Ustava Crne Gore i to:

član 1 stav 2, zatim član 11 stav 3, stav 4 i stav 5, zatim član 16 stav 1 tačka 1 i 5, zatim član 20 , zatim član 59, zatim član 118 stav 1 i 2, zatim član 145, zatim član 149 stav 1 tačka 5.

Iz citiranih odredaba Ustava proizilazi, da je Crna Gora građanska, demokratska, ekološka i država socijalne pravde, zasnovana na vladavini prava; da ustavnost i zakonitost štiti Ustavni sud i da zakon mora biti saglasan s Ustavom i potvrđenim međunarodnim ugovorima, a drugi propis mora biti saglasan s Ustavom i zakonom. Iz Ustava, takođe, proizilazi da je zakonodavac ovlašćen da uredi pitanja od interesa za Crnu Goru, pa i pitanje privredne djelatnosti igara na sreću. Ovlašćenje za uređivanje tog pitanja, saglasno odredbi člana 16 stav 1. tačka 5. Ustava, podrazumijeva donošenje zakona kojim se na generalan i apstraktan način određuju prava i obaveze u pogledu pravnih pitanja, koja se u smislu Ustava smatraju pitanjima od interesa za Crnu Goru. Ono je usmjereno na donošenje objektivnih pravnih normi zakonske snage koje, po pravilu, *pro futuro*, od stupanja na snagu zakona, određuju sadržaj prava i njegove granice. Pojam "javnog-opšteg interesa", po opštoj ocjeni i po važećoj legislativi i domaćoj i međunarodnoj, mora se tumačiti ekstenzivno, u smislu da nacionalni zakonodavac ima na raspolaganju širok stepen slobodne procjene ovog pojma, kao izraza određene ekonomske politike koju vodi država. Međutim, to ne znači da zakonodavac, na osnovu slobodne procjene može donositi zakone po sopstvenom nahođenju, koji podrazumijevaju derogaciju načela i principa utvrđenih Ustavom i sistemskim zakonima za određenu oblast. Takođe, smatramo da jedinstvo pravnog poretka podrazumijeva međusobnu usklađenost svih pravnih propisa u Crnoj Gori, što načelno isključuje mogućnost da se zakonom, kojim se uređuje jedna oblast, mijenjaju pojedina zakonska rješenja sadržana u sistemskom zakonu koji uređuje tu istu oblast, kao što je privredna grana igara na sreću.

Prilikom meritornog odlučivanja po podnijetoj inicijativi trebalol bi posebno da se vodi računa i o ustavnom načelu jedinstva pravnog poretka utvrđenog odredbama člana 145. Ustava, s obzirom na to da je pravni režim igara na sreću koncipiran kao javni interes Crne Gore.

U traženju odgovora na više spornih ustavnopravnih pitanja koja se u ovom predmetu postavljaju trebalo bi prvenstveno odgovoriti na ključno ustavnopravno pitanje koje je postavljeno podnijetom inicijativom: ***„Da li je osporenim članom 3 ovog zakona povrijeđen princip javnog državnog interesa, odnosno princip vladavine prava, kao jedne od najviših vrijednosti pravnog poretka ? «***

Referat :

Posebno napominjemo da je Evropski sud, u predmetu *Sunday Times (No.1) protiv Ujedinjenog Kraljevstva*[1] , prvi put ustanovio standard zakonitosti, koji mora biti ispunjen da bi se termin "zakon" u sintagmi "propisan zakonom" smatrao zakonom. Iz navedenog stava Evropskog suda proizilazi, da bi se bilo koja ograničavajuća mjera države smatrala „zakonitom“, u smislu Evropske konvencije, mora ispuniti standard zakonitosti, koji zahtijeva ispunjenje četiri uslova: pravni osnov u domaćem pravu, kvalitet zakona, zahtjev za dostupnošću domaćeg prava, zahtjev za predvidljivošću domaćeg prava i zahtjev za domaćim pravnim sredstvom pravne zaštite protiv samovoljnih mješanja u zaštićeno konvencijsko pravo.

Sa aspekta Ustava Crne Gore, način ostvarivanja ljudskih prava i sloboda kada je to neophodno za njihovo ostvarivanje je nezaobilazan ustavni osnov, jer je Zakonom uređena djelatnost igara na sreću uslužna djelatnost, socijalno humanitarnog karaktera, od javnog interesa kroz isključivo pravo države Crne Gore koje se na privredna društva sa svojstvom pravnog lica prenosi putem koncesije, kako je to navedeno u prethodno citiranom članu 5 važećeg Zakona o igrama na sreću.

Zbog toga i jeste do sada važećim Zakonom o porezu na dodatu vrijednost, u Poglavlju IX OSLOBODJENJA OD PLAĆANJA PDV-a/Oslobodjenja od javnog interesa, u članu 27 tački 7) usluge igara na sreću i zabavnih igara - bile oslobodjene plaćanja PDV-a.

Usvajanje pomenutog Amandmana, sada članom 3 Zakona o izmjenama i dopuni Zakona o porezu na dodatu vrijednost (Sl. list Broj 29/13 od 22.juna 2013.godine) i uvođenje novog poreza imaće nesagledive ekonomske posledice koje će dovesti do uništenja privrednih društava –priredjivača igara na sreću i zabavnih igara, a država će zbog toga izgubiti godišnje više od 70 miliona eura, dok će bez posla ostati oko 3,500-4000 njihovih radnika, a usvojenim Amandmanom se, takodje, obesmišljava smisao i cilj donošenja ovog Zakona i uvođenje PDV od 19 odsto, što je suprotnosti sa čl.62 Ustava kojim se jemči da svako ima pravo na rad, na slobodan izbor zanimanja i zapošljavanja...

Predmet međusobnog odnosa države i privrednih društava u industriji igara na sreću oblici igara (lutrijski, kazinski, kladioničarski, priređivanje putem interneta i drugih telekomunikacionih uređaja...) takvi da Država svoja prava, isključiva - diskreciona prenosi na privredna društva, na NAČIN I POD USLOVIMA utvrdjenim Zakonom koji se mora zasnivati na opštim, nacionalnim interesima, nacionalnim uslovima i u skladu sa nacionalnim zakonodavstvom.

Referat :

Zbog toga se javni interes ostvaruje i Zakonom koji uređuje ovu djelatnost, usklađujući je sa socijalno ekonomskim prilikama, nacionalnim uslovima, nacionalnim interesima i potrebama, u skladu sa ostalom nacionalnom zakonskom regulativom i pozitivnim propisima države Crne Gore, prevashodno sa i u skladu sa Ustavom Crne Gore.

Novousvojeni Zakon je u direktnom konfliktu sa Šestom direktivom Evropske unije, odnosno Direktivom Savjeta EU 2006/112/EC od 28.11. 2006. godine, kojima je utvrđen zajednički sistem PDV-a u zemljama članicama EU.

Ova Direktiva je jedna od najvažnijih u zajedničkom sistemu slobodnog protoka roba, usluga i kapitala, a njen Član 135 stav (i) glasi:

”Države članice izuzimaju od PDV-a sljedeće aktivnosti: (i)Kladjenje, lutrija i druge forme kockanja, u skladu sa istim uslovima i ograničenjima za sve države članice.”

Takodje,ovakvo rješenje ne postoji ni u jednoj zemlji u regionu, Evropi ili bilo gdje u svijetu, zbog čega ne treba dalje trošiti riječ, a to znači da je ova norma u suprotnosti sa međunarodnim pravom, a što izaziva direktnu suprotnost sa članom 9 Ustava, kako smo napomenulu na početku inicijative.

Zakon o koncesijama (*Sl.list CG, br. 08/09 – dalje: Zakon*) je sistematski opšti akt koji reguliše koncesije u pogledu uslova, načina i postupka davanja, predmeta i drugih pitanja, u cilju da se koncesije daju pod jednakim, transparentim i nediskriminatorskim uslovima, a po tačka 2 član 2 Zakona koncesije se daju radi obezbjeđivanja javnog interesa, zaposlenosti, uvođenje novih tehnologija i obezbjeđenje ubrzanog razvoja, kao i obezbeđenje prihoda za koncedenta, odnosno državu. U sklopu te odredbe su podcrtani ciljevi tehničko-tehnološkog unapređenja djelatnosti kao predmet koncesije i dr.

Član 4 stav 1 tačka 5 Zakona predviđa da je nadležni organ u pogledu koncesija državni organ uprave (Ministarsvo ili organ uprave), za koncesije čije davanje je u nadležnosti Skupštine ili Vlade, u skladu sa zakonom.

Prema član 6 stav 1 tačka 11 Zakona *predviđeno je da* predmet koncesije u skladu sa ovim zakonom priređivanje lutrijskih igara na sreću i posebnih igara na sreću u kazinima.

Član 8 Zakona predviđa rok koji zavisi od javnog interesa predmeta koncesije, vremena potrebnog za povrat investicije i ostvarivanja dobiti po osnovu koncesione djelatnosti. Kocisioni rok iznosi 30 godina koda je koncesija u ingerenciji Vlade, a 60 godina kada je u ingerenciji Skupštine.

Zbog svega gore navedenog, tražimo da Ustavni sud, nakon uvida u ovu inicijativu i citirane propise i nakon održane javne rasprave, donese sledeću

ODLUKU

Utvrdjuje se da član 3 Zakona o izmejenama i dopunama Zakona o porezu na dodatnu vrijednost nije u skladu sa Ustavom Crne Gore i da danom objavljivanja ove odluke u Službenom listu Crne Gore prestaje da važi.

Mjesto i datum: Podgorica, Crna Gora Jun 13, 2014.

Podnosilac inicijative

Udruženje priređivača igara na sreću Crne Gore **UPIS**
Sjedište: Podgorica, Rimski Trg 50
Ovlašćeni zastupnik udruženja: Marko Piletić
MUP Reg. br. 5656

Privredno društvo **Lutrija Crne Gore a.d.**
Sjedište: Podgorica, Rimski Trg 50
CRPS Reg.br. 40000091 Matični broj 02019230
Zakonski zastupnik: Andrea Mićunović

Privredno društvo **Džek Pot d.o.o.**
Sjedište: Podgorica, Rimski Trg 50
CRPS Reg.br. 5-0028364 Matični broj 02219603
Zakonski zastupnik: Tijana Brković

Privredno društvo **Flesh & As d.o.o.**
Sjedište: Podgorica, Rimski Trg 50
CRPS Reg.br. 5-0612125 Matični broj 02850834
Zakonski zastupnik: Marija Mijatović

Lob Companny d.o.o. Podgorica
Sjedište: Podgorica, Njegoševa br.16
Matični broj 02335450
Zakonski zastupnik: Zoran Ivanović

Stručni konsultant : **prof dr Blagota Mitrić**

Tel: 020/414-519; fax: 020/234-520; E-mail: priredjivaci@upisigre.me; www.upisigre.me
PIB 02848767 Ž.R. 520-5138-84 Hipotekarna banka, Podgorica Adresa: Rimski trg br.50, Podgorica, Crna Gora