579

**Mr. Jovan Stojanović**

Stručni savjetnik za pravna pitanja u Općini Srebrenik

**ZASNIVANJE ZALOŽNOG PRAVA NA POKRETNIM**

**STVARIMA (RUČNA ZALOGA) U BIH**

**Sažetak**

Založno pravo je grana stvarnog prava, stvarno pravo na tuđoj stvari

na osnovu koga (založni) povjerilac može, u slučaju kada dužnik ne ispuni

svoju obavezu, da naplati svoje potraživanje i to iz vrijednosti založene stvari

prije ostalih povjerilaca i to bez obzira na to kod koga se stvar nalazi.

Založno pravo na pokretnim stvarima se stiče na osnovu: pravnog posla,

sudske odluke i zakona. Pravno gledajući, to je obezbjeđenje jednog

obligacionog prava stvarnim pravom. Dakle, založno pravo se uopšte ne

može konstituisati samo za sebe zbog toga što mu uvijek prethodi neki

obligacioni odnos.

Postoje dvije vrste zaloge i to ručna zaloga i hipoteka. Ručna zaloga

je zaloga pokretne stvari, a hipoteka je založno pravo na nekretnini. U BiH

založno pravo čini jednu složenu granu prava koja u sebi sadrži različite

odnose kod kojih se s jedne strane nalazi povjerilac, a sa druge založni

dužnik, ali je moguće da pored založnog dužnika budu i ostala treća lica.

Temeljna prava i dužnika i povjerioca su složena i sastoje se kako iz prava

tako i iz obaveza. U pravnom sistemu BiH postoje sljedeće vrste založnog

prava i to prema prirodi predmeta, prema samom načinu nastanka,

dobrovoljno založno pravo, sudsko založno pravo i zakonsko založno pravo.

Metodologija korištena prilikom izrade ovog rada zasnivala se na

normativnom, uporedno-pravnom, socijološkom, komparativnom i

dogmatskom metodom. Pravo na iznalaženje zakonskih rješenja vezano za

što sigurnije obezbjeđenje kako povjerioca tako i dužnika, usavršavanje

založnog prava kao instituta radi što boljeg poboljšanja razvoja privrede i

protoka kapitala, skraćivanje rokova u sudskom izvršnom postupku.

**Ključne riječi:** Pravo na zalogu pokretnih stvari , registar zaloge, prava i

obaveze zalogodavca i zalogoprimca, ostvarivanje prava i zaštita prava i

pravnih interesa fizičkih i pravnih lica.

Jovan Stojanović: ZASNIVANJE ZALOŽNOG PRAVA NA POKRETNIM STVARIMA (RUČNA

ZALOGA) U BIH

580

**TAKING SECURITY OVER MOVABLE PROPERTY**

**(PLEDGE) IN BOSNIA AND HERZEGOVINA**

**Abstract**

A lien is a branch of the actual law. It's a real right on the matter on

the basis of which the creditor may, in case the borrower fails to meet its

obligations, to claim and collect his claim from the value of mortgage-backed

securities things before other creditors, and regardless of whom the thing is.

Lien on movable property is acquired on the basis of: legal work, court

decisions and laws.

Legally speaking, it is the provision of one contract law with property

law. Thus, the lien is generally not constituted in itself because it is always

preceded by a bonded relationship. There are two types of pledge, including:

movable property and mortgage (a lien on the property).

In Bosnia and Herzegovina, lien makes a complex branch of law

which contains a variety of relationships in which one side is a creditor and

the other side is a mortgage borrower, but it is possible that in addition to the

pledgor there is the third person. Fundamental rights of the debtor and the

creditor are complex and consist of both the rights and the obligations.

The legal system of Bosnia and Herzegovina are the following types

of lien, including: the nature of the subject, according to the mode of origin,

voluntarily lien, judicial lien and statutory lien.

The methodology used in the preparation of this work was based on

normative, comparative legal, sociological, comparative and dogmatic

method. Right to finding legal solutions is related to the safe provision to the

creditor and the debtor, training lien as institutes for better improvement of

economic development and the flow of capital, shortening time limits in

judicial enforcement proceedings.

**Key words:** Lien of personal property, pledge registry, the rights and

obligations of the pledgor and pledgee, the rights and protection of rights and

legal interests of individuals and legal entities.

ZBORNIK RADOVA - Međunarodna naučna konferencija „Javni i privatni aspekti nužnih pravnih

reformi u BiH: Koliko daleko možemo ići?“

581

**UVOD**

Kako u svim zemljama, tako i u republikama bivše Jugoslavije

konkretnije u BiH, novčani promet je krvotok moderne odnosno savremene

privrede, stoga i osiguranje ispunjenja obaveze dužnika ima poseban značaj u

funkcionisanju robno-novčano prometa. Opšte poznato je da postoje različiti

oblici osiguranja kako vlastite tako i tuđe obaveze. S aspekta sigurnosti

oblika osiguranja novčanog potraživanja najpouzdanije je stvarno-pravno

obezbjeđenje duga putem založnog prava. Gledajući na evropsku praksu ova

ustanova je stara preko 2000 godina, dok je kod nas gotovo pa zaboravljena,

mada posljednjih godina doživljava procvat. U savremenoj praksi sve se

češće koriste novčani krediti i oni se sve više i više osiguravaju založnim

pravom-hipotekom, a u posljednje vrijeme i založnim pravom na pokretnim

stvarima.

Hipoteka je založno pravo na nepokretnostima na osnovu kojih

hipotekarni povjerilac može tražiti namirenje svoga potraživanja upravo iz

hipotekarne-založene stvari, ali samo ako to potraživanje ne bude isplaćeno u

roku, ali ipak stvar koja je založena odnosno koja je predmet hipoteke ostaje

u svojini dužnika. Prednost založnog povjerioca je u tome što on stiče pravo

prije svih ostalih poverilaca istog dužnika da se namiri iz vrijednosti založene

stvari ili prava i kada je založena stvar ili pravo prešlo u imovinu trećeg lica.

Hipoteka je akcesorno pravo i predstavlja jednu vrstu stvarno-pravnog

obezbjeđenja duga za razliku od jemstva.

Založno pravo na pokretnim stvarima (ručna zaloga) je zaloga

pokretne stvari i ona se predaje povjeriocu, čime se zaloga i zasniva.

Osnovna uloga zaloga jeste da omogući stvarno1 osiguranje potraživanja i

namirenje povjerioca iz vrijednosti zaloga ako osigurano potraživanje ne

bude namireno do dospjelosti.

**1. Načela založnog prava**

Slobodno možemo konstatovati da postoje pravila (načela) koja se

primjenjuju na sve vrste založnog prava pa tako i na založno pravo BiH. Ta

načela su: načelo akcesornosti, načelo oficijelnosti, načelo specijalnosti i

načelo nedjeljivosti.

1 Mora biti stvarno obezbjeđenje radi ostvarivanja finansijsko-pravne sigurnosti.

Jovan Stojanović: ZASNIVANJE ZALOŽNOG PRAVA NA POKRETNIM STVARIMA (RUČNA

ZALOGA) U BIH

582

**1.1. Načelo akcesornosti** dozvoljava određene izuzetke, kao u članu

471. Zakona o obligacionim odnosima, koji propisuje da se zaloga može dati

kako buduća tako i uslovna obaveza. Takođe, odstupanje od načela

akcesornosti evidentno je u slučaju zastarjelosti i potraživanja. Primjera radi,

nastupanjem roka zastarjelosti prema opštim pravlima, povjerilac se ne može

namiriti iz imovinske mase dužnika prinudnim putem, ali ukoliko je

potraživanje obezbijeđeno ručnom zalogom ili hipotekom, tada se povjerilac

može namiriti iz vrijednosti založene stvari, ako istu drži u posjedu i ako je

njegovo pravo upisano u javne knjige. Ukoliko se desi da založno pravo koje

služi za obezbjeđenje potraživanja iz ništavog pravnog posla, tada se ono ne

može ostvariti.

Uspostavljeno založno pravo prestaje: prestankom obaveze, prenosom

osiguranog potraživanja, istekom roka, ispunjavanjem raskidnog uslova,

odricanjem, propašću založene stvari, prenovom „član 295. stav 2, član 350.

stav 2, član 966. član 967. ZOO“.

**1.2. Načelo oficijelnosti** ne daje potpunu slobodu založnom

povjeriocu da on može sam namiriti svoje potraživanje iz založene stvari ili

prava. Ovo načelo upravo usmjerava založnog povjerioca na koji način može

namiriti svoje potraživanje. Kada dužnik ne isplati dug u roku dospjelosti,

tada založni povjerilac može zahtijevati od suda odluku da stvar proda na

javnoj prodaji ili po tekućoj cijeni ako stvar ima berzansku ili tržišnu cijenu.

Ovo načelo štiti interese dužnika od prodaje, čak i kada založni

povjerilac stvar ima u svojini, a to iz razloga da založni povjerilac ne proda

založenu stvar u bescijenje ispod tržišne vrijednosti ili pak izigravanjem

simulativnim cijenama. Što se tiče ugovornih odredaba o zalozi, o sticanju

prava vlasništva na stvari ili da će se od strane povjerioca prodati založena

stvar po unaprijed utvrđenoj cijeni (član 973. stav 1 ZOO) ako njegovo

potraživanje ne bude namireno po dospjelosti, takva ugovorna odredba je

ništavna.

Može se desiti da su se zalogodavac i zalogoprimac sporazumjeli da

zalogoprimac radi namirenja tražbine može prodati stvar po određenoj cijeni

ili je po toj cijeni može zadržati za sebe (datio in solutum), ali je to supronto

načelu jednake vrijednosti davanja i u takvom slučaju oštećena strana može

pobijati takve klauzule navedene u ugovoru i to zbog zelenaštva.

ZBORNIK RADOVA - Međunarodna naučna konferencija „Javni i privatni aspekti nužnih pravnih

reformi u BiH: Koliko daleko možemo ići?“

583

Kada se radi o našem pravnom sistemu neprimjenjiva je le

commisoria što znači, neodopuštene su ugovorne odredbe da u slučaju

neizmirenja dugovanja o roku dospjelosti od strane založnog dužnika da

založena stvar može preći u svojinu založnog povjerioca.

**1.3.** Interesantno je da **načelo specijalnosti** upućuje na dva pravila u

primjeni i to:

a) Založno pravo se može zasnovati samo na određenoj pokretnoj i

nepokretnoj stvari (član 966. ZOO i član 63 stav 1 i 2 ZSPO) - ne može se

zasnovati hipoteka na cijeloj imovini zalogodavca

b) Založnim pravom se osigurava određeno potraživanje (966 ZOO i

član 63 stav ZOSP).

Založno pravo se upisuje u javne knjige i to: osnov, po pravilu tačan

iznos, a ako je to moguće odrediti i maksimalan iznos, glavnica sa

ugovorenim kamatama, čime bi se ispunilo i načelo potpunosti i pouzdanosti.

Ovo načelo je daleko izraženije kod zasnivanja hipoteke, nego kod založnog

prava na pokretnim stvarima.

**1.4.** Ovo načelo takođe karakterišu dva pravila:

a) Zaloga se zasniva radi osiguranja potraživanja u cjelini.

b) Predmet založnog prava je cijela stvar i ono je izričito propisano za

hipoteku.

Kada su u pitanju prava založnog povjerioca, neophodno je naglasiti

da založni povjerilac zadržava založno pravo na stvar u cjelini bez obzira što

je založni dužnik jednim dijelom izmirio obavezu. Dakle, založno pravo ne

prestaje dok postoji i najmanji dio porraživanja. Ukoliko se desi da je

hipoteka uknjižena na više zemljišno-knjižnih tijela ona ostaje sve do isplate

posljednje rate duga. Može se desiti da nastupi dioba, i tada založno pravo

ostaje i opterećuje sve dijelove stvar. Takođe, nema smetnji da suvlasnik

hipotekarno založi svoj suvlasnički dio zbog toga što ga zakon ovlašćuje da

njime raspolaže bez saglasnosti ostalih suvlasnika.

**2. Predmet ručne zaloge**

Da bi uopšte nastalo založno pravo na pokretnim stvarima neophodno

je prvenstveno konstatovati šta može biti predmet ručne zaloge, šta objekt

Jovan Stojanović: ZASNIVANJE ZALOŽNOG PRAVA NA POKRETNIM STVARIMA (RUČNA

ZALOGA) U BIH

584

zalaganja mora imati, da li se može založiti buduća stvar i prava2 i obaveze

zalogodavca i zalogoprimca.

Svaka pokretna stvar koja se nalazi u prometu i koja ima imovinsku

vrijednost može biti predmet ručne zaloge.3 Konkretnije rečeno, predmet

ručne zaloge može biti svaka stvar koja ima imovinsku4 vrijednost i koja se

može trajno čuvati, ali da to čuvanje bude bez opasnosti po egzistenciju stvari

što znači da to mogu da budu i one stvari koje su potrošne i zamjenjive ako

imaju trajniju vrijednost. Smatram da je ovdje u potpunosti opravdano

mišljenje dr. Lazara Markovića da „svaka stvar koja po svojim osobinama

može da posluži onom cilju koji se zalogom može da postigne može biti

predmet zaloge Drugim riječima, predmetom zaloge može biti svaka stvar

koja ima imovinsku vrijednost i koja dopušta trajno čuvanje bez opsanosti za

egzistenciju stvari, a to mogu biti potrošne i zamjenjive ako imaju trajnu

vrijednost“.5

Ono što je veoma bitno napomenuti, a što je i razumljivo da se radi i o

sadašnjim stvarima, kao i to da buduće stvari ne mogu biti predmet založnog

prava, gledajući svrhu založnog prava- što znači namirenje iz vrijednsoti

zaloga.6 Kada se radi o suvlasničkim dijelovima stvari, tada založni

povjerilac ima suposjed zajedno sa ostalim suvlasnicima7 suvlasnički dio se

tretira kao mogući samostalni objekt prava vlasništva. Različita su mišljenja i

različita rješenja u pogledu toga, pa tako je prema jednima dozvoljeno

konstituisanje u založnom pravu udjela suvlasnika pokretnih stvari. Međutim,

to drugi eksplicitno zabranjuju. U dosadašnjem zakonodavstvu nismo naišli

na konkretne odredbe, ali smo mišljenja da nema nikakvog uporišta da se

2 U teoriji se sreću dva shvatanja o pravnoj prirodi prava koja mogu biti predmet zaloga. Prema prvom,

založno pravo na bestjelesnim stvarima je pravo na dug. Dug je u tom slučaju predmet, objekat

založnog prava, a samo pravo je zaštićeno hipotekarnom tužbom.Prema drugom shvatanju pravo

založnog povjrioca se sastoji u mogućnosti da zahtijeva od dužnika isplatu duga. Ovdje je riječ o

ograničenoj cesiji, ali cesiji na tužbu koju može da upotrijebi založni povjerilac protiv dužnikovog

dužnika po dospjelosti primarne obaveze. Opširnije: Egers Dorfer, A., Predavanja o pandektama,

Zagreb, 1915., str. 327.

3 O tome detaljnije: Z. Rašović, Založno pravo na pokretnim stvarima Podgorica 1992. str. 189.

4 Pravna enciklopedija, Tom 2... str. 1442.

5 Detaljnije: Marković, L., Građansko pravo, Narodna samouprava, Beograd, 1972. str. 559.

6 Izuzetak postoji samo kod plodova. ovo spor postaje gledajući na pravnu prirodu toga prava, ali je

ipka prihvaćemo mišljenje da je to pravo na matičnoj stvari uz ograničeno pravo namirenja samo iz

budućih plodova- vidjeti Č. Rajačić, op. cit., strana 291

7 O. Stanković i M. Orlić, op. cit., str. 375.

ZBORNIK RADOVA - Međunarodna naučna konferencija „Javni i privatni aspekti nužnih pravnih

reformi u BiH: Koliko daleko možemo ići?“

585

ovakvo zalaganje ne dozvoli.Smatram da ovdje treba ispoštovati isključivo

volju povjerioca da li će ovaj zalog prihvatiti ili ne.

U većini slučajeva se u zalogu daju individualno određene8 i

nepotrošne stvari, ako je stvar određena po rodu, neophodno je da se

individualizuje.9 Kada je u pitanju sudska praksa predmet založnog prava

može biti i novac, a smatram da je to razumljivo i opravdano sa zakonskog

aspekta iz razloga što predmet zaloge može biti određena suma novca ili da

se iz novčane mase izdvoji određeni dio novca iz te sume.10 Isto tako, kada je

u pitanju strana valuta kao generična stvar ona može biti predmet založnog

prava. Ovo iz razloga što po prestanku založnog prava, založni dužnik može

tražiti da mu založni poivjerilac vrati iznos strane valute koju je predao na

ime zaloga. Takođe, ugovaranje strane valute kao predmeta zaloge nije u

suprotnosti sa odredbama člana 96 i 98 stava 1 ZOO, a stranu valutu

otkupljuje ovlaštena banka u izvršnom postupku.11

Najbitnije je da založena stvar ima prometnu vrijednost, da bi se

postigao poslovni cilj (kauza), to jest svrha založnog prava, u protivnom

založni povjerilac ne bi mogao realizovati svoje potraživanje. Onda je sasvim

razumljivo da predmeti koji imaju tzv. afekcionu vrijednost ne bi mogli biti

objekt zaloge.

Dakle, neophodno je odrediti osnovnu funkciju zaloge, te kada se ona

odredi, onda je lako odrediti i koji objekti mogu izvršiti ovu fuknkciju. Pošto

je ključna funkcija dobijanje namirenja založnih povjerilaca, logično je da se

dobra koja povjeriocu ne mogu da pruže namirenje isključuju iz predmeta

založnog prava. Smatram da je ovo dobro objasnio dr. Zoran Rašović te se

mogu izvući dva zaključka: 1. stvar koja nema tu imovinsku vrijednost i ne

8 Pored toga što je moguće založiti generičke stvari koje se individualizuju posebnim odvajanjem iz

postojeće vrste, moguće je založiti odnosno predmetom ručne zaloge može biti i neka zajednička stvar

uzeta u cjelini, kao što je određena biblioteka, stablo, stoke i sl. analogno, B. Vizner, Komentar Zakona

o osnovnim vlasničko pravnim odnosima...strana 381.

9 A. Gams, Osnovi stvarnog prava, Beograd, 1974., str. 185. O zalaganju zbirnih stvari vidjeti: Z.

Rašović, Založno pravo na pokretnim stvarima..., str. 150-155.

10 Presuda Saveznog suda Gzs/32/74 od 11.08.1974, B. Vizner, Komentar Zakona o osnovnim

vlansičko pravnim odnosima, str. 382.

11 Vrhovni sud SR BiH, rev. 756/87 od 18.02. 1988. Bilten sudske prakse Vrhovnog suda BiH, br. 2/88

Odluka br. 32.

Jovan Stojanović: ZASNIVANJE ZALOŽNOG PRAVA NA POKRETNIM STVARIMA (RUČNA

ZALOGA) U BIH

586

može ispuniti tu osnovnu funkciju i 2. ne može biti nešto zalog što je po sili

zakonskih odredbi nerazdvojivo od ličnosti dužnika.12

**2.1. Zaloga buduće stvari**

Opšte poznato je da načelo određenosti opterećenog dobra je jedno od

osnovnih principa u založnom pravu.13 Međutim, takođe je individualizacija

predmeta obezbijeđena u smislu preciznosti, često nepraktična tako da je

načelo preciznosti u mnogim sistemima skoro neprimjenjivo, a u nekim je

gotovo pa potpuno napušteno.14

Onda ćemo nastojati da odgonetnemo u kojoj mjeri je princip

specijalnosti uopšte moguće ispoštovati. Obzirom da opterećeno dobro trpi

izvjesne promjene, te promjene mogu biti prirodne, ili pak mogu nastati kao

rezultat aktivnosti zalogodavca. Uvijek ugovorne strane prećutno pristaju na

određeni nivo aleatornosti. Može se desiti da predmet zaloge slučajno

propadne. Tada povjerilac nema pravo na novi, ali je vrlo moguće da se desi i

obrnuti ishod kao što su veća ulaganja u odnosu na troškove amortizacije i

tada dolazi do uvećanja vrijednosti same stvari. Tada će se desiti da po

principu ekstenzivnosti zaloge založno pravo obuhvati i novonastalu

vrijednost i to bez obzira na to što u trenutku zaključenja ugovora nije

pripadala zalogodavcu.15

Vrlo često se dešava da zalog neke stvari obuhvata njene sastavne

dijelove i pripatke.16 U ovom slučaju bi važilo pravilo accesorium security

principali, ali može se desiti i to da je odnos pripadaka i glavne stvari

12 Z. Rašović, Založno pavo na pokretnim stvarima... str. 141.

13 Opšte poznato je da kao zaloge služe pojedinačmni predmeti. Nije dopuštena generallna zaloga na

ukupnoj pokretnojn imovini dužnika, niti založno pravo na zbiru stvari. Baur, F.-Baur.,- Šturner, R.,

Sachenrecht, strong, 673. O zabrani generalnog zalaganja u franc. pravu Simler. Ph.-Delebeque Ph.

Droin civil, les , suretes la publicite fonciere, str. 312

14 Wood, Ph., Comparative Law of security and quarantees str. 6., „Englesko pravo ne poznaje načelo

specijalnosti kao njemačko pravo, tako da se opterećemo dobro definiše prilično široko.“ Goode, R.,

secured credit and insolvents under english Law, rabels, 1980., str. 686.

15 Može se desiti da zalog bude ugovoren na duže vrijeme opterećeno dobro, po pravilu, upotrebom

gubi na vrijesnosti, s d ruge strane na dužnika se očekuje da ulaže u njegovo održavanje. Više o odnosu

„input-a“ i „output-a“ Van go, Minh, getting the question richton Floating lines and security zed assec,

19 „yalle yurnal on regulation“ 85, winter 2002., str. 101.

16 Profesor Baur smatra da, za razliku od hipoteke, zalog pokretne stvari ne obuhvata i njene pripatke.

Baur, F.- Baur J.- Sturner, R Sochen-recht, str. 676.

ZBORNIK RADOVA - Međunarodna naučna konferencija „Javni i privatni aspekti nužnih pravnih

reformi u BiH: Koliko daleko možemo ići?“

587

ustanovljen kasnije po nastanku založnog prava. Prihvatiti ovu vezu kao da je

ona nastala u momentu konstituisanja garancije ne bi bilo korektno. Bila bi to

neodrživa fikcija. Smatram da bi bilo pogrešno pretpostavljati da je

zalogodavac od samog početka htio da založi sve kasnije pripatke.

Nesporno je da se ovom pitanju može pristupiti i na drugi način. Ako

bi usvojili definiciju po kojoj pripadak obuhvata nepotpuno inkorporisane

dijelove koji se mogu odvojiti bez oštećenja, kao i one koji su fizički

samostalni, ali funkcionalno povezani sa glavnom stvari i po tom, takvo

pojmovmo određenje pripatka staviti u kontekst registrovane zaloge, onda

nam ukazuje na to da izrečena izjava volje nije neophodna, novi pripadak

potpada pod isti pravni režim samim dovođenjem u funkcionalnu vezu sa

glavnom stvari. Ugradnja novog akumulatora umjesto starog povlači

primjenu pravila o realnoj subrogaciji (subrogatum sapit natura subrogati).

Čini se da je posebna izjava volje sasvim dovoljna. Naravno da bi dužnik

prije prinudnog namirenja mogao odvojiti učinjenja poboljšanja (osim ako u

ugovoru nije isključena ova mogućnost).17

Ukoliko bi se raskinula veza sa glavnom stvari, prestalo bi i založno

pravo. Kod klasične zaloge, opterećeno dobro je u rukama povjerioca.

Povjerilac ima pravo da ubire plodove sa založene stvari, ali ima i obavezu da

njenu vrijednost uračuna u otplatu duga.18 Kod registrovane zaloge dužnik

ostaje u posjedu stvari. takođe je situacija potpuno drugačija kada predmet

založene stvari daje plodove. U toj situaciji je takođe zalogodavac ovlašten

da ubire plodove, mada se ugovorom može predvidjeti i drugačije.19 Ovo se

misli na plodove do trenutka odvajanja, ali se može ugovoriti i posebno

založno pravo na plodovima.

Savremeno založno pravo zasnovano na bezdržavinskoj zalozi, po

pravilu, dopušta dužniku da raspolaže predmetom zaloge. Pravo obezbjeđenja

se sve više i više razvijalo, tako da je predmet zaloge mogla biti samo stvar

koja postoji u trenutku zaključenja ugovora.20

17 Zalogodavac će nead zalog male vrijednosti ili nekih specifičnih osobina pripatka biti otpuno

nezaintersovan za jnegovo odvajanje, osobito ako su prateći troškovi, veći od moguće koristi.

18 član 178., OIZ.

19 Član 21 ZOZP.

20 Član 866. OIZ, „ali dok god zaloga u tvoje ruke ne dođe, dug ti još nije zalogom zajamčen“.

Jovan Stojanović: ZASNIVANJE ZALOŽNOG PRAVA NA POKRETNIM STVARIMA (RUČNA

ZALOGA) U BIH

588

Međutim, napuštanje koncepcije realnih ugovora u ZOO otklonjene

su smetnje da ugovor o zalogu bude zaključen u pogledu buduće stvari, s tim

da založno pravo kao pravo erga omnes nastaje tek kada stvar bude predata

povjeriocu. U engleskom pravu je omogućeno priznanje buduće imovine

onog trenutka kada je priznata klauzula o naknadno stečenoj imovini „after

acquired propertum clause“ (u odluci Holrodou, Marshall), ali dužnik ni dalje

nije imao pravo otuđiti predmet zaloge bez dozvole povjerioca.

ZOZP je regulisao, odnosno usvojio rješnje po kome se upisom u

registar mogu založiti stvari koje će zalogodavac pribaviti u budućnosti, s tim

što u tom slučaju založno pravo nastaje tek kada zalogodavac stekne pravo

svojine na predmetu zaloge.21

**3. Bezdržavinska zaloga na pokretnim stvarima u BiH**

Potrebno je naglasiti da u praksi ne postoji takvo sredstvo

obezbjeđenja koje bi zadovoljno, riješilo sve probleme na obostrano

zadovoljstvo, a koji se tiču sigurnosti i povjerilaca i dužnika kao i sigurnosti

trećih lica. Uglavnom, kad se tiče bezddržavinske zaloge na pokrtenim

stvarima u BiH u posljednje vrijeme su rađeni projekti pravne reforme, a u

cilju tehničke pomoći BiH, radi podsticanja i unaprjeđenja privatnog sektora.

Takav jedan projekat je počeo sa radom 1997. godine, a to je USAID-ov

projekat pravne reforme, koji je uz postojeće zakonodavstvo zaključio da je

neophodno donijeti propis o registrovanim zalogama koji bi imao veliki

doprinos u tržišnoj ekonomiji, a samim tim bi se omogućilo da mala

preduzeća dobiju povoljne kredite za kupovinu nove opreme i tehnologije

tako što bi mogla dati u zalog cijelo preduzeće ili dio preduzeća.

Na bazi ovog USAID-ovog projekta održane su mnoge pripreme

Parlamentarne skupštine BiH, pa je nakon mnogo takvih priprema održana

sjednica Predstavničkog doma 04.05.2004. kao i sjednica Doma naroda 21.

05. 2004. godine te je usvojen okvirni zakon o zalogama (Okvirni zakon).

Bitno je napomenuti da je ovaj zakon sa sličnim zakonima već ranije donesen

u entitetima i Brčko Distriktu BiH i oni su već predstavljali novinu u našem

21 Član 13 ZOZP. prema MZOB, Zaloga može obuhvatiti stvari i prava koje još ne pripadaju

zalogodavcu bilo zbog toga što nisu ni nastale, bilo zbog toga što imaju nekog drugog za titulara. U

takvoj situaciji zaloga kao stvarno pravo ne postoji dok opterećeno dobro ne pripadne zalogodavbcu, ali

ako se to desi, smatra se da je zaloga postojala od samog početka (član 5.8, i 5.9. MZOP).

ZBORNIK RADOVA - Međunarodna naučna konferencija „Javni i privatni aspekti nužnih pravnih

reformi u BiH: Koliko daleko možemo ići?“

589

pravnom poretku.Te novine se ogledaju u tome što se na bh tržištu radne

snage, kapitala, robe i usluga utvrđuju osnove založnog prava i vođenje

zaloge.

Najvažnije odredbe toga zakona upućuju na jasno definisanje zaloge i

jasno tumače izraze kroz precizno navođenje odredbi zakona. Takođe,

precizira se da postoje 3 glavne vrste prava na koje se ovaj zakon

primjenjuje: zalog, posebno vlasničko pravo i srodno pravo.Osim toga,, ovaj

zakon govori i o stranama, kao i ranije stečenim pravima. Prednost ovog

zajkona je u tome što kreditor, onaj koji daje kredit, zna, prije donošenja

odluke u vezi sa davanjem kredita prilikom provjere u registru relevantnu

informaciju na osnovu koje donosi odluku u vezi sa davanjem kredita.

Međutim, može lako da se desi da dođe do konfuzije i dosta problema

u vezi sa terminima i definicijma, jer oni nisu u skladu sa pozitivnim pravnim

propisima, tradicijom i praksom na ovim prostorima. Stoga sam mišljenja da

prilikom izrade ovog zakona trebalo bi biti obazriviji i o tome voditi više

računa, te smatram da izrada ovakvog zakona svakako predstavlja jedan od

njegovih bitnih nedostataka. Upravo je to potvrda ove tvrdnje iz prethodnog

pisanja, da kod uspostavljanja bezdržavinske zaloge ne može apriori

primijeniti pravila iz stranih prava na domaće zakonodavstvo već pravila o

ovom institutu treba donositi u skladu sa pravilima poslovanja domaćeg

pravno-ekonomakog prometa. samo u tom slučaju može se računati na sve

privilegije koje bezdržavinska zaloga može da pruži.

To dalje znači da je potrebno usaglašavati domaći pravni sistem sa

modernim pravima u svijetu, ali takođe voditi računa da se ne vrši kritička

percepcija tuđih pravnih rješenja koja se ne bi mogla uklopiti u naše pravo.

Takođe je neophodno voditi računa da stručna terminologija bude zastupljena

u zakonima, ali je i vrlo bitno da tekst bude razumljiv za sve one radi kojih je

ovakav zakon donesen, da se ne moraju angažovati posebni pravni stručnjaci.

Takođe je bitno napomenuti da se zalog može zasnovati i na stvari u svojini

stvarnog dužnika, kao i na stvari na kojoj će on steći pravo svojine tek nakon

zaključenja ugovora o zalogu. Ovo pravilo je veoma bitno da bi došlo do

pravilnog funkcionisanja modernog sistema osiguranog pozrraživanja, npr.

kada je u pitanju trgovina, bilo bi opterećenje, a i neracionalno da trgovac

kada nabavlja nove zalihe, svaki put zahtijeva zaključenje novog ugovora o

zalogu. To bi u konkretnom slučaju značilo da se dužniku na ovakav način

dozvoljava zalaganje naknadno nabavljene stvari. Opravdano je i logično da

Jovan Stojanović: ZASNIVANJE ZALOŽNOG PRAVA NA POKRETNIM STVARIMA (RUČNA

ZALOGA) U BIH

590

će zalog proizvoditi pravne posljedice onog trenutka kada dužnik postane i

vlasnik te stvari.

**ZAKLJUČAK**

Uzevši u obzir sve naprijed navedeno, možemo konstatovati da je

založno pravo grana stvarnog prava, da je pravo zaloge (založno pravo)

stvarno pravo na tuđoj svtari na osnovu koga založni povjerilac može u

slučaju kada dužnik ne ispuni svoju obavezu, da naplati svoje potraživanje i

to iz vrijednosti založene stvari prije ostalih povjerilaca i to bez obzira na to

kod koga se stvar nalazi. Pravno gledajući, to je obezbjeđenje jednog

obligacionog prava stvarnim pravom. Dakle, založno pravo se uopšte ne

može konstituisati samo za sebe zbog toga što mu uvijek prethodi neki

obligacioni odnos. Takođe se može zaključiti da postoje dvije vrste zaloge i

to ručna zaloga i hipoteka. Osim toga, sa sigurnošću možemo tvrditi da je

založno pravo stvarno pravo a tuđem objektu, a da je hipoteka založno pravo

na nekretnini.Ručna zaloga je zaloga pokretne stvari i ona se predaje

povjeriocu, čime se zaloga i zasniva. Gledajući sa aspekta postanka zaloga,

ona može da bude ugovorna (zasniva se na osnou ugovora), sudska (na

osnovu sudske odluke i izvršenja) i zakonska (zasniva se na samom zakonu).

Kada posmatramo založno pravo, možemo reći da je ono slično jemstvu, ali

uprkos toj sličnosti, postoje i razlike u tome što je jemstvo lično obezbjeđenje

na osnovu koga jemac mora da plati dug ako to dužnik ne učini iz bilo kojih

razloga u roku. Bitno je napomenuti da se na pravo zaloge na pokretnim

stvarima i pravima primjenjuju odredbe o zalozi sadržane u Zakonu o

obligacionim odnosima. Osim toga, zaloga je akcesorno pravo. Kada je u

pitanju založno pravo na pokretnim stvarima, jasno treba naglasiti da je cilj

ovog prava obezbjeđenje namirenja povjeriočeve tražbine i to upravo iz

predmeta zaloge i to bez obzira na ostalu dužnikovu imovinu iz koje se on

može namiriti.

Specifičnost ručne zaloge je u tome što zalogodavac u većini

slučajeva predaje založenu stvar u ruke založnom povjeriocu za obezbjeđenje

njegove tražbine. Osnov za način sticanja založnog prava na pokretnim

stvarima je ugovor. Takav ugovor je konsenzualan i naplatan, a nastaje

saglasnošću volja ugovornih strana o bitnim elemntima. Pored postojanja

ugovora, potrebna je i predaja stvari. Ugovor predstavlja pravnu osnovu, a

način sticanja je predaja pokrtene stvari. Ukoliko ne dođe do dobrovoljne

ZBORNIK RADOVA - Međunarodna naučna konferencija „Javni i privatni aspekti nužnih pravnih

reformi u BiH: Koliko daleko možemo ići?“

591

predaje stvari, predaja može biti izvršena i pisilno. Predaja može biti fizička,

simbolična i fiktivna, a smatra se izvršenom kada to proizilazi iz konkretne

okolnosti. Najčešće je zastupljena fizička predaja (traditio vera), predaja

stvari iz ruke u ruku. Fiktivna predaja vrši se na osnovu samog pravnog posla

pri čemu se simulira da je izvršena predaja. Vrlo bitna osobina založnog

prava je što nije neophodno da je pokretna stvar predata u zalog

zalogoprimcu, već je dovoljno da se ona ne nalazi više u rukama

zalogodavca.

**LITERATURA**

Aranđelović D., Obligaciono (tražbeno) pravo, Beograd, 1934.

Babić J., Leksikon obligacionog prava, Beograd, 1977.

Biscardi A., La dottrina dell obligatio rei, Milano, 1991.

Blagojević B., Veliki pravni priručnik Jugoslovenski pravni sistem-2,

Beograd, 1977.

Boras M., Rimsko pravo, Zagreb, 1980

Bujuklić Ž., Rimsko privatno pravo, Beograd, 2012.

Bukljaš I., Vizne B., Komentar zakona o obveznim (obligacionim) odnosima,

4. Knjiga, Zagreb, 1979.

Dmičić M., Stvarno pravo na tuđoj stvari, ZIPS br. 870/2000

Đorđević S., Stanković V., Obligaciono pravo, opšti dio, Beograd 1974.

Klepić D., Praktikum za primjenu hipoteke i ručne zaloge, Beograd, 1996.

Loza B., obligaciono pravo, posebni dio, Sarajevo 1971.

Rašović Z., Založno pravo na pokretnim stvarima, Podgorica 1992.