**ՀՀ մարդու իրավունքների պաշտպանի դիրքորոշումը**

**«Սյունիքի մարզի ընդհանուր իրավասության առաջին ատյանի դատարանի դիմումի հիման վրա՝ ՀՀ քրեական դատավարության օրենսգրքի 59-րդ հոդվածի 4-րդ մասի և 77-րդ հոդվածի՝ ՀՀ Սահմանադրությանը համապատասխանության հարցը որոշելու վերաբերյալ գործի» կապակցությամբ**

**Դիմումատուի պահանջը**

Սյունիքի մարզի ընդհանուր իրավասության առաջին ատյանի դատարանը (այսուհետ՝ Դիմումատու), ղեկավարվելով 2005 թվականի փոփոխություններով ՀՀ Սահմանադրության 101-րդ հոդվածի 1-ին մասի 7-րդ կետով, 2016 թվականի օգոստոսի 4-ին դիմել է ՀՀ սահմանադրական դատարան՝ ՀՀ քրեական դատավարության օրենսգրքի (այսուհետ՝ Օրենգիրք) 59-րդ հոդվածի 4-րդ մասի և 77-րդ հոդվածի՝ ՀՀ Սահմանադրությանը համապատասխանության հարցը որոշելու կապակցությամբ:

**Դիմումում վկայակոչված իրավական հիմքերը**

ՀՀ քաղաքացիական օրենսգրքի 33-րդ, 34-րդ և 35-րդ հոդվածների համապատասխան դրույթների համադրումից հետևում է, որ տասնչորս տարին չլրացած անչափահասները օրենքի ուժով համարվում են անգործունակ: Միաժամանակ Օրենսգրքի 59-րդ, 76-րդ և 77-րդ հոդվածների համապատասխան դրույթների համադրումից հետևում է, որ Օրենսգիրքը, ի տարբերություն տասնչորսից մինչև տասնութ տարեկան անչափահաս տուժողների, տասնչորս տարին չլրացած անչափահաս տուժողներին հնարավորություն չի տալիս, իրենց տարիքին և հասունության մակարդակին համապատասխան դիրքորոշում (կարծիք) հայտնել կասկածյալի կամ մեղադրյակլի հետ հաշվելու վերաբերյալ:

Վորոնշյալը դիմում ներկայացրած անձի պնդմամաբ հակասում է 2015 թվականի փոփոխություններով ՀՀ Սահմանադրության 37-րդ հոդվածին:

**ՀՀ քրեական դատավարության օրենսգրքի 59-րդ հոդվածի 4-րդ մասի և 77-րդ հոդվածի՝ ՀՀ Սահմանադրությանը համապատասխանության հարցի վերաբերյալ ՀՀ մարդու իրավունքների պաշտպանի աշխատակազմի վերլուծությունը**

ՀՀ Սահմանադրության 37-րդ հոդվածի համաձայն «1. Երեխան իրավունք ունի ազատ արտահայտելու իր կարծիքը, որը, երեխայի տարիքին և հասունության մակարդակին համապատասխան, հաշվի է առնվում իրեն վերաբերող հարցերում:

2. Երեխային վերաբերող հարցերում երեխայի շահերը պետք է առաջնահերթ ուշադրության արժանանան: (…)»:

Երեխայի իրավունքների մասին ՄԱԿ-ի կոնվենցիայի (այսուհետ՝ Կոնվենցիա) 3-րդ հոդվածի համաձայն երեխաների նկատմամբ բոլոր գործողություններում, անկախ այն բանից, թե դրանք ձեռնարկվում են սոցիալական ապահովության հարցերով զբաղվող պետական կամ մասնավոր հիմնարկների, դատարանների, վարչական կամ օրենսդրական մարմինների կողմից, առաջնահերթ ուշադրություն է դարձվում երեխայի լավագույն շահերին: Կոնվենցիայի 12-րդ հոդվածի համաձայն՝ իր հայացքները ձևակերպելու ընդունակ երեխայի համար մասնակից պետություններն ապահովում են դրանք ազատորեն արտահայտելու իրավունք այն բոլոր դեպքերում, որոնք վերաբերում են երեխային: Երեխայի հայացքների նկատմամբ ցուցաբերվում է նրա տարիքին և հասունությանը համապատասխան պատշաճ ուշադրություն: Հոդվածն ամրագրում է նաև, որ այդ նպատակով երեխային, մասնավորապես, հնարավորություն է տրվում իրեն վերաբերող ցանկացած դատական կամ վարչական քննության ժամանակ, ներպետական օրենսդրության դատավարական նորմերով նախատեսված կարգով, ունկնդրվել թե՛ անմիջականորեն, թե՛ իր ներկայացուցչի կամ համապատասխան մարմնի միջոցով:

Միաժամանակ, Կոնվենցիաի 19-րդ հոդվածի համաձայն, մասնակից պետությունները ձեռնարկում են անհրաժեշտ բոլոր օրենսդրական, վարչական, սոցիալական և կրթական միջոցները պաշտպանելու երեխային ծնողների, օրինական խնամակալների կամ երեխայի մասին հոգ տանող ցանկացած այլ անձի կողմից ֆիզիկական կամ հոգեկան բռնության բոլոր ձևերից, վիրավորանքից կամ չարաշահումից, հոգատարության բացակայությունից կամ անուշադրությունից, կոպիտ վերաբերմունքից կամ շահագործումից, ներառյալ՝ սեռական չարաշահումը:

Անհրաժեշտ է ընդգծել, որ երեխաներն ավելի խոցելի են, ինչի հետևանքով ենթարկվում են բռնության, այդ թվում նաև իրենց ծնողների կողմից: Միջազգային իրավունքի տեսանկյունից այս բռնությունը համարվում է ընտանեկան բռնություն, որի համար սահմանվում են առանձնահատուկ կարգավորումներ: Ավելին, «Սոցիալական աջակցության մասին» ՀՀ օրենքի 2-րդ հոդվածի 1-ին մասի 7-րդ կետի համաձայն ընտանեկան բռնություն է համարվում ընտանիքի մեկ անդամի կողմից մյուսի նկատմամբ ֆիզիկական կամ սեռական կամ հոգեբանական բնույթի բռնի գործողությունների (բռնության) կիրառումը կամ տնտեսական միջոցներից զրկումը:

Ուստի երեխա տուժողի լսվելու իրավունքի և մեղադրյալի հետ հաշտության ինստիտուտի բացակայությունը քննելիս հարցը պետք է դիտարկել երկու տեսանկյունից՝ 1. երեխայի լսվելու իրավունք և 2. բռնությունից պաշտպանության իրավունք:

1. Կոնվենցիայի և տվյալ ոլորտում գործող միջազգային ստանդարտների համաձայն` երեխաների նկատմամբ բոլոր գործողությունները ձեռնարկելիս առաջնահերթ ուշադրություն պետք է դարձվի «*երեխայի լավագույն շահերին»*: Կոնվենցիայով ամրագրված երեխայի լավագույն շահի վերաբերյալ Երեխայի իրավունքների կոմիտեի (այսուհետ՝ Կոմիտե) թիվ 14 Ընդհանուր մեկնաբանության (2013) 43-րդ պարբերության համաձայն` երեխայի լավագույն շահերի հաշվի առնելը ենթադրում է երեխայի` սեփական կարծիքներն ազատորեն արտահայտելու իրավունքի ապահովումը, ընդ որում` երեխային վերաբերող բոլոր հարցերում պատշաճ ուշադրություն պետք է դարձվի իր արտահայտած տեսակետներին:[[1]](#footnote-1) Ավելին, Կոմիտեի թիվ 12 (2009) Ընդհանուր մեկնաբանության[[2]](#footnote-2) համաձայն երեխայի լսվելու իրավունքը տարածվում է երեխայի վրա ազդող բոլոր դատական կամ վարչական վարույթներին, այդ թվում հոգեբանական կամ ֆիզիկակա բռնության դեպքերի քննությանը և այլն: Ընդ որում կարծիք արտահայտելը երեխայի իրավունքն է և ոչ՝ պարտականությունը: Ավելին, Կոմիտեն խորհուրդ է տալիս, որպեսզի հնարավորության դեպքում ապահովվի երեխայի անմիջականորեն (առանց ներկայացուցչի) լսվելու հնարավորությունը:

2. Միաժամանակ, անհրաժեշտ է հաշվի առնել, որ միջազգային մի շարք փաստաթղթերի ուսումնասիրությունը ցույց է տալիս, որ երեխայի կարծիքը հաշվի առնելը, ընտանեկան բռնության դեպքերում պետք է ունենա առանձնահատուկ երաշխիքներ: Մասնավորապես, մի շարք միջազգային փաստաթղթեր վկայակոչում են ընտանեկան բռնության դեպքերում երեխայի կարիծքը հաշվի առնելու անհրաժեշտությունը՝ ընդգծելով, որ հաշտության հիմքով գործի կարճումն անթույլատրելի է: Այստեղ հաշվի է առնվում ընտանեկան բռնության դեպքում տուժողի (այդ թվում նաև երեխա տուժողի) խոցելիությունը և ճնշման տակ հաշտության գալու բարձր հավանականությունը:

Այսպես, Ընտանեկան բռնությունից պաշտպանության մասին Ղրղզստանի Հանրապետության օրենքի նախագծի վերաբերյալ 2014 թվականի հոկտեմբերի 28-ին ԵԱՀԿ Ժողովրդավարական հաստատությունների և մարդու իրավունքների գրասենյակի (այսուհետ՝ ԵԱՀԿ ԺՀՄԻԳ) ներկայացրած կարծիքի[[3]](#footnote-3) համաձայն՝ երեխայի լսվելու իրավունքը հատուկ նշանակություն ունի ընտանեկան բռնության դեպքերում, քանի որ խաղում է կանխարգելիչ դեր ընտանեկան բռնության բոլոր տեսակների համար: Ուստի հատկապես կարևոր է ապահովել երեխայի՝ իր կարծիքն արտահայտելու իրավունքի իրացումը իրեն վերաբերող որոշումներում, ինչպես այն ամրագրված է Կոնվենցիայի 12-րդ հոդվածով: Նույն դիրքորոշումն է արտահայտվել նաև 2015 թվականի հունիսի 9-ին[[4]](#footnote-4) Ղրղզստանի Հանրապետության քրեական դատավարության օրենքսգքրի նախագծի վերբերյալ ԵԱՀԿ ԺՀՄԻԳ ներկայացրած կարծիքում:

Միաժամանակ, Մոլդովայում ընտանեկան բռնության դեմ պայքարի և կանխարգելման իրավական դաշտի փոփոխության վերաբերյալ ԵԱՀԿ ԺՀՄԻԳ 2015 թվականի հուլսի 9-ի կարծիքում[[5]](#footnote-5) ողջունվում է այն, որ ուժը կորցրած է ճանաչվել դրույթը, որը թույլ էր տալիս ընտանեկան բռնության դեպքերում հաշտվելու, որն էլ իր հերթին հանգեցնում էր քրեական հետապնդման կամ քրեական վարույթի դադարեցման/կարճման: Ավելին, նշվում է, որ հաշվի առնելով այն վտանգը, որ ընտանեկան բռնության դեպքում այս ընթացակարգը կարող է պարտադրվել տուժողին, ով պարզապես դեմ չի լինի հաշտությանը վախենալով մեղադրյալից, խորհուրդ է տրվում բացառել հաշտությունը ընտանեկան բռնության բոլոր դեպքերում կամ այն դեպքերում, երբ բռնությունը կատարվել է տուժողի ընտանիքի անդամի կողմից:

Ավելին, «Կանանց նկատմամբ բռնության և ընտանեկան բռնության կանխարգելման և դրա դեմ պայքարի մասին» Եվրոպայի խորհրդի կոնվենցիայի (այսուհետ՝ Ստամբուլի կոնվենցիա) (որն ըստ ԵՄ բյուջետային աջակցման ծրագրի Հայաստանի կողմից պետք է ստորագրվի 2017 թվականին) 48-րդ հոդվածի համաձայն անդամ պետությունները պետք է օրենսդրական և այլ միջոցներով ապահովեն, որպեսզի բացառվի վեճի պարտադիր այլընտրանքային տարբերակով լուծումը, ներառյալ մեդիացիան և հաշտությունը, կոնվենցիային համապատասխան բռնության բոլոր տեսակների դեպքում:

Ստացվում է, որ ընտանեկան բռնության դեպքում երեխայի կարծիքը պետք է հաշվի առնել վերջինիս տարիքին և հասունությանը համապատասխան, որի արդյունքում, սակայն չի կարող կնքվել հաշտություն, որը հիմք կհանդիսանա քրեական գործի կարճման համար:

1. <http://www2.ohchr.org/English/bodies/crc/docs/GC/CRC_C_GC_14_ENG.pdf> [↑](#footnote-ref-1)
2. <http://www2.ohchr.org/english/bodies/crc/docs/AdvanceVersions/CRC-C-GC-12.pdf> [↑](#footnote-ref-2)
3. <http://www.osce.org/odihr/126692>, 3.2 մաս, 51-րդ պարբերություն [↑](#footnote-ref-3)
4. Opinion-Nr.:CRIM-KYRG/270/2015 [AlC], 4.3-րդ մաս, 87-րդ պարբերություն [↑](#footnote-ref-4)
5. <http://www.osce.org/odihr/174536>, 5.2 կետ, 61-րդ պարբերություն [↑](#footnote-ref-5)