

T.C.

UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ

CEZA BÖLÜMÜ

Esas No : 1980/134

Karar No : 1980/207

ÖZET: Askerî koğuşta işlenen livata suçuna ait davanın sanıklar terhis edilmiş olsalar dahi Askerî Yargı yerinde görülmesi gerektiği hk.

K A R A R

Davacı : K.H.

Sanıklar : Recep Demirel, Ali Önder

O L A Y : Temmuz 1975 tarihinde 2. takım çavuşu olan sanık Recep Demirel'in aynı takımda ve emri altında bulunan acemi er Ali Önder ile askeri koğuşta iki defa cinsi münasebette buldukları iddiasıyla Sivas 5. P. Er Eğitim Tugay Komutanlığı Askerî Savcılığı'nca 26.9.1975 tarihli iddianame ile sanık Recep Demirel'in eylemine uyan Askerî Ceza Yasası'nın 152/1. maddesi aracılığıyla Türk Ceza Yasası'nın 419/2., 80., 417., diğer sanık Ali Önder'in eylemine uyan Askerî Ceza Yasası'nın 152/1. maddesi aracılığıyla Türk Ceza Yasası'nın 419/2. ve 80. maddeleri uyarınca cezalandırılmaları istemiyle 5.P. Er Eğitim Tugay Komutanlığı Askerî Mahkemesi'ne kamu davası açılmıştır.

5.P. Er Eğitim Tugay Komutanlığı Askerî Mahkemesi, 7.12.1979 gününde, 1979/6-428 sayı ile: Sanıklardan Recep Demirel'in etken, Ali Önder'in edilgen olarak birbirlerine yönelik durumda askeri yatakhane de cinsi münasebette bulunmak suçlarını asker oldukları sırada işledikleri hususunda dosyada kanıt bulunmakta ise de, sanıkların terhis edilmekte askerlikle ilgilerinin kesildiği anlaşıldığından 353 sayılı Yasa'nın 17/2. maddesi gereğince Mahkemenin görevsizliğine karar vermiştir.

Sivas 1. Sulh Ceza Mahkemesi, 25.3.1980 gününde, 1980/85-75 sayı ile: Sanıklara yüklenen suçların askeri suç niteliğinde bulunduğu, sanıkların terhis edilmeleri durumunda da askeri mahkemenin görevini devam edeceği gerekçesiyle görevsizlik kararı vermiştir.

Böylece, Sivas 5.P. Er Eğitim Tugay Komutanlığı Askerî Mahkemesi ile Sivas 1. Sulh Ceza Mahkemesi'nin, tarafları, konusu ve nedeni aynı olan davada verdikleri kesinleşen görevsizlik kararları arasında, 2247 sayılı Yasa'nın 14. maddesinde belirtilen olumsuz görev uyumsuzluğu doğmuştur.

İNCELEME VE GEREKÇE: Türk Ulusu adına yargı yetkisini kullanan Uyuşmazlık Mahkemesi Ceza Bölümü, Başkan Ahmet H. Boyacıoğlu, Üye Fethi Özdural, İsmail Oğuz, Hakkı Müderrisoğlu, Şeref Tolungüç, Servet Tüzün ve İsmet Onur'un katıldığı 30.6.1980 günlü oturumunda, geçici raportör Muzaffer Akçay'ın raporu ile dosyadaki belgeler ve Cumhuriyet Başsavcılığı'nın bu davada Adli Yargı'nın, Askerî Yargıtey Başsavcılığı'nın

Askeri Yargı'nın görevli olduğu yolundaki düşünce yazıları okunduktan; oturuma, Cumhuriyet Başsavcısı yerine oturuma katılan Yardımcı Durmuş Ganioglu'nun yazılı düşünceleri doğrultusundaki sözlü açıklamaları dinlendikten sonra gereği görüşülüp düşünüldü:

353 sayılı Askeri Mahkemeler Kuruluşu ve Yargılama Usulü Yasası'nın 9. maddesinde "Askeri Mahkeme Kanunlarında aksi yazılı olmadıkça, asker kişilerin askeri suçlara..... askeri mahallerde işledikleri suçlara ait davalara bakmakla görevlidirler."

Askeri Mahkeme'nin görevsizlik kararının dayanağı olan aynı Yasa'nın 17. maddesinde ise "Askeri Mahkemelerde yargılamayı gerektiren ilginin kesilmesi, daha önce işlenen suçlara ait davalara bu mahkemenin bakmakla görevini değiştirmez. Ancak, işlenen asker bir suç değilse....soruşturmaya başlanmış olsa dahi askeri mahkemenin görevi sona erer. Hükümleri yer almaktadır.

Askeri yerde ve askerlik görevleri sırasında sanıkların işlemiş oldukları hata suçunun, Askeri Ceza Yasası'nın 152. maddesinde yer alan askeri suç niteliğinde bulunmasına göre, 353 sayılı Yasa'nın 9. ve 17. maddeleri hükümleri gereğince, sanıklar terhis edilmiş olsa bile davanın Askeri Yargı yerinde görülmesi gerekir.

Bu nedenlerle Sivas 5.P.Er Eğitim Tugay Komutanlığı Askeri Mahkemesi'nin görevsizlik kararının kaldırılmasına karar verilmelidir.

Bu görüşe İsmet Onur katılmamıştır.

SONUÇ: Anlaşmazlığın, niteliğine göre Askeri Yargı yerinde çözülmesi gerektiğine bu nedenle Sivas 5.P.Er Eğitim Tugay Komutanlığı Askeri Mahkemesi'nin 7.12.1979 günlü 1979/6-428 sayılı görevsizlik kararının kaldırılmasına, İsmet Onur'un karşı oyuyla ve oyçokluğuyla 30.6.1980 gününde kesin olarak karar verildi.

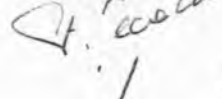
Başkan

Ahmet H. Boyacıoğlu



Üye

Fethi Ösdural



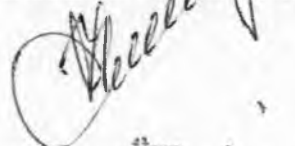
Üye

İsmail Oğuz



Üye

Hakkı Müderrisoğlu



Üye

Şeref Tolungüç



Üye

Servet Tüzün



Üye

İsmet Onur



T.C.

UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ

CEZA BÖLÜMÜ

Esas No : 1980/134

KARŞI OY YAZISI

As.C.K.nun 152. maddesinde yer alan "ırza ve iffete tecavüz eden askeri şahıslar hakkında Türk Ceza Kanunu'nun 8. babında yazılı cezalar tatbik olunur," şeklindeki atıf hükmü T.C.K.nun 8. babındaki tüm suçları değil, yalnızca "ırz ve iffete tecavüz eden askeri şahısların" bu nevi suçlarını askeri suç haline dönüştürmüştür.

İffete tecavüz şeklindeki atfın dar anlamda kabul edilmesi gerekir, şöyle ki, iffete tecavüz edilen belli bir mağdur yada mağdurlar almalıdır. Yoksa bu dava dosyasında olduğu gibi fiilin alenen işlenmiş olması nedeniyle umumun haya ve iffet duygularının rencide edilmiş olmasının, "iffete tecavüz" şeklindeki atfın kapsamı içine girmediği kanısında olduğunda çoğunluk kararına katılmıyorum.

ÜYE

İŞBET ONUR

g/T.