

## UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ

## CEZA BÖLÜMÜ

ESAS NO : 1988/54

KARAR NO : 1988/55

ÖZET : Sağlık Kurulunca askerliğe elverişli olmadığına karar verilen asker kişinin işlediği suça ait davanın adli yargı yerinde görülmesi gerektiği hk. A.C.K. 91, 85. md.

K A R A R

Davacı : K.H.

Sanık : Ali Özdemir

O L A Y : Er olan sanığın 5/2/1983 günü, tabur yemekhanesinde yemekleri beyenmeyerek arkadaşlarının çaylarını döküp üstlerine küfrettiği, onbaşı Burak Yılmaz Gürsoyu çatal ve bıçakla yaraladığı ileri sürülerek Askeri Ceza Kanununun 91/2 ve 85/1. maddeleriyle tecziyesi istemiyle Ağrı 12.Piyade Tümen Komutanlığı Askeri Savcılığı'nın 14/10/1983 günlü, 19864/1249 sayılı iddia-  
namesiyle, hakkında kamu davası açılmıştır.

Ağrı 12.Piyade Tümen Komutanlığı Askeri Mahkemesi: 10/10/1985 gününde, 1985/126-973 sayı ile; Gülhane Askeri Tıp Akademisi raporuna göre sanığın suç tarihi olan 5/2/1983 gününden itibaren askerliğe elverişli olmadığı anlaşılması sebebiyle, askerlik sıfatı bulunmayan sanığın "üste fiilen taarruz suçunu işlemesi mümkün olmayıp suçun ancak Türk Ceza Kanununun 456 ve 457. maddeleri kapsamına giren "müessir fiil" suçunu oluşturabileceği ve 353 sayılı kanunun 17. maddesine göre askerlikle ilişkisi kesilen sanığa ait davanın adli yargı yerinde görülmesi içap ettiği, gerekçesiyle görevsizlik kararı vermiştir.

Eleşkirt Asliye Ceza Mahkemesi : 7/6/1988 gününde, E.1985/129-K.1988/59 sayı ile; eylemin, sanığın askerliği sırasında ve üste karşı işlenmesi nedeniyle askeri suç olup 353 sayılı Kanunun 17. maddesine göre davanın askeri yargı yerinde görülmesi gerektiğini belirterek görevsizlik kararı vermiştir.

Böylece, her iki mahkemenin kesinleşen görevsizlik kararları arasında 2247 sayılı Kanunun 14. maddesinde belirlenen olumsuz bir görev uyuşmazlığı doğmuş ve dosya Eleşkirt C.Savcılığı'nın 28/11/1988 gün, 1762 sayılı yazısıyla Uyuşmazlık Mahkemesi'ne gönderilmiştir.

İNCELEME VE GEREKÇE : Türk Ulusu adına yargı yetkisini kullanan Uyuşmazlık Mahkemesi Ceza Bölümü Muammer Turan'ın Başkanlığı'nda, Adnan Hamzaoğulları, İhsan Özkaya, Casim Yılmaz, Yavuz T. Özgen, Ersin Eserol ve Duran Dinçer'in katılmaları ile yaptığı 26/12/1988 günlü toplantıda, geçici raportör Hakim İsmet Köker'in raporu ile dosyadaki belgeler okunduktan; toplantıya, Cumhuriyet Başsavcısı yerine katılan Yardımcı Bekir Mavıoğlu ile Askeri Yargıtay Başsavcısı yerine katılan Yardımcı Caner Seben'in Adli yargı yerinin görevli olduğu yolundaki sözlü açıklamaları dinlendikten sonra gereği görüşülüp düşünüldü:

1632 sayılı Askeri Ceza Kanununun 1. maddesinde belirtildiği üzere Askeri Ceza Kanununda yazılı olan suçlar "askeri suç" sayıldığı gibi Türk Ceza Kanununda yazılı olupta o kanuna, Askeri Ceza Kanununca açıkça atıf yapılan suçlar dahi "askeri suç" sayılırlar.

353 sayılı Askeri Mahkemeler Kuruluşu ve Yargılama Usulü Kanununun 17. maddesinde "Askeri mahkemelerde yargılamayı gerektiren ilginin kesilmesi daha önce işlenen suçlara ait davalara bu mahkemelerin bakmak görevini değiştirmez. Ancak işlenen askeri bir suç değilse veya askeri bir suça bağlı bulunmuyorsa soruşturmaya başlanmış olsa dahi askeri mahkemenin görevi sona erer" denmektedir.

Dosyada bulunan 14/6/1985 günlü, 9062.85/1294-110 sayılı Gülhane Askeri Tıp Akademisi Komutanlığı adli raporuna göre, sanık Ali Özdemir suçun işlendiği 5/2/1983 tarihinden itibaren "askerliğe elverişli değildir". Askerliğe elverişli olmayan kişi asker sayılamıyacağından, işlenen suçun da asker kişi tarafından işlenmiş bir suç niteliği taşıyamıyacağı kuşkusuzdur.

Bu nedenlerle davanın adli yargı yerinde görülmesi ve Eleşkirt Asliye Ceza Mahkemesi'nin görevsizlik kararının kaldırılmasına karar verilmesi gerekir.

SONUÇ : Anlaşmazlığın niteliğine göre adli yargı yerinde görülmesi gerektiğine, bu nedenle Eleşkirt Asliye Ceza Mahkemesinin 7/6/1988 günlü, E.1985/129, K.1988/59 sayılı görevsizlik kararının kaldırılmasına 26/12/1988 gününde kesin olarak oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Muammer TUNALI

Üye

Adnan Hamzaoğulları

Üye

İhsan Özkaya

Üye

Casim Yılmaz

Üye

Yavuz T. Özgen

Üye

Ersin Eserol

Üye

Duran Dincer

G/T.

Bu kararın Resmi gazete'de yayımı uygulanır.

Başkan