

T.C.
UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ
CEZA BÖLÜMÜ

ESAS NO : 1989/20

KARAR NO : 1989/20

OZET : Sağlık kurulunca askerliğe elverişsizliğine karar verilen asker kişinin işlediği suçta ait davanın Adli Yargı yerinde görülmesi gerektiği hk.

TCK. 193/2, 416/2 - md.

K A R A R

Davacı : K.H.

Sanık : Hayri Bilir

O L A Y : Asker firarisi olan sanığın 4/5/1987 gecesi, müşteki Yusuf

Öztürk'ün, geceleyin koyunlara bakmak için evden çıkması üzerine, onun evine girerek yatakta yatan karısı Şükran Öztürk'ün üzerine abanarak, ırzına tasaddide bulunduğu ile-ri sürülerek, Türk Ceza Kanununun 193/2. ve 416/2. maddeleriyle tecziyesi istemiyle Eşme Cumhuriyet Savcılığı'nın 11/5/1987 gün, 162/68 sayılı iddianamesiyle, hakkında kamu davası açılmıştır.

Eşme Asliye Ceza Mahkemesi: 9/10/1987 gününde, 95/198 sayı ile; eylemin zorla ırza geçmeye tam teşebbüs niteliğinde olduğunu belirterek davanın ağır ceza mahkemesine gönderilmesine karar vermiştir.

Alaşehir Ağır Ceza Mahkemesi: 21/4/1988 gününde, 18/42 sayı ile; sanığın sabit olan gece mesken masûniyetini ihlâl suçundan ötürü Türk Ceza Kanununun 193/2. ve 59. maddeleriyle mahkûmiyetine ve askerlik şubesi yazısına göre sanığın suç tarihinde asker bulunduğu anlaşıldığından, zorla ırza geçmeye teşebbüs suçundan ötürü, davanın Askerî Ceza Kanununun 152/1. maddesine mümas olması nedeniyle de askerî mahkemenin görevli olduğu gerekçesiyle, görevsizlik kararı vermiştir.

Dosya kendisine gelen İzmir Güzelyalı Hava Eğitim Komutanlığı Askerî Mahkemesi, 21/7/1988 gününde, 448/363 sayı ile; sanığın olay tarihinde Elazığ 8. Kolordu Muhabere taburunda askerlik görevini yaparken firar ederek Eşmede atılı suç işleme- sine göre, mahkemesinin yetkisizliğine ve dosyanın yetkili Elazığ 8. Kolordu Komutanlı- ğı Askerî Mahkemesi'ne gönderilmesine karar vermiştir.

Elazığ 8. Kolordu Komutanlığı Askerî Mahkemesi: 16/3/1989 gününde, 161/161 sayı ile; askerî hastane sağlık kurulu raporuna göre, sanığın suç tarihinde askerliğe elverişsiz olduğu anlaşıldığından, asker sıfatını taşıyamıyacağı için davanın adli yar- gı yerinde görülmesi gerektiğini belirterek görevsizlik kararı vermiştir.

.../...

Böylece, sanığın zorla ırza geçmeye teşebbüs suçu nedeniyle, adli ve askeri mahkemelerce verilip kesinleşen görevsizlik kararları arasında 2247 Sayılı Kanunun 14.maddesinde belirlenen olumsuz bir görev uyumsuzluğu doğmuş ve dosya Elazığ 8.Kolordu Komutanlığı Askerî Mahkemesi Kıdemli Hakimliği'nin 9/5/1989 gün, 161 esas sayılı yazısıyla Uyuşmazlık Mahkemesi'ne gönderilmiştir.

İNCELEME VE GEREKÇE : Türk Ulusu adına yargı yetkisini kullanan Uyuşmazlık Mahkemesi Ceza Bölümü Muammer Turan'ın Başkanlığı'nda, Mebrure Gözdemir, Adnan Hamzaoğulları, İhsan Özkaya, Yavuz T.Özgen, Nursafa Pandar ve Dr.Önder Ayhan'ın katılmaları ile yaptığı 5/6/1989 günlü toplantıda, geçici raportör Hâkim İsmet Köker'in raporu ile dosyadaki belgeler okunduktan; toplantıya Yargıtay Başsavcısı yerine katılan Yardımcı Bekir Mavioğlu ile Askerî Yargıtay Başsavcısı yerine katılan Yardımcı Yüksel Özyüksel'in Adli Yargı yerinin görevli olduğu yolundaki yazılı ve sözlü düşünceleri alındıktan sonra gereği görüşülüp düşünüldü:

Dosyada bulunan Elazığ Asker Hastanesi Baştabipliğinin 6/4/1989 günlü, 90 sayılı tasdikli raporuna göre sanığın askerliğe elverişli olmadığı ve suç tarihi olan 4/5/1987 tarihinde bu elverişsizlik halinin bulunduğu anlaşıldığından askerliğe elverişli olmayan kişinin "asker kişi" sayılması mümkün bulunmadığından işlenen suçun asker kişi tarafından işlenmiş bir suç niteliği taşımayacağı kuşkusuzdur.

1632 Sayılı Askerî Ceza Kanununun 1.maddesinde belirtildiği üzere Askerî Ceza Kanununda yazılı olan veya Türk Ceza Kanununda yazılı olup Askerî Ceza Kanununda bu kanuna atıf yapılan suçlar askerî suç sayılmakta ve 353 Sayılı Askerî Mahkemeler Kuruluşu ve Yargılama Usulü Kanununun askerî mahkemelerin görevlerini belirten 9.maddesinde asker kişilerin askerî olan suçları ile bunların asker kişilerin aleyhine veya askerî mahallerde yahut askerlik hizmet ve görevleri ile ilgili olarak işledikleri suçlara ait davaların askerî mahkemede görülebileceği belirtilmektedir.

Sanık asker kişi sayılmayacağından yukarıda zikredilen 9.madde kapsamına girmemektedir.

Ote yandan aynı Kanunun asker olmayan kişilerin askerî mahkemelerde yargılanmaları koşullarını belirten 11.madde kapsamına da girmeyen suça ait davanın adli yargı yerinde görülmesi ve bu nedenle Alaşehir Ağır Ceza Mahkemesi'nin sanığın

.../...

R

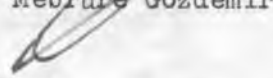
zorla ırza geçmeye teşebbüs suçuna ilişkin görevsizlik kararının kaldırılmasına karar verilmesi gerekir.

SONUÇ : Anlaşmazlığın niteliğine göre Adli Yargı yerinde çözülmesi gerektiğine, bu nedenle Alaşehir Ağır Ceza Mahkemesi'nin 21/4/1988 günlü, 18/42 sayılı görevsizlik kararının kaldırılmasına, 5/6/1989 gününde kesin olarak oybirliğiyle karar verildi.

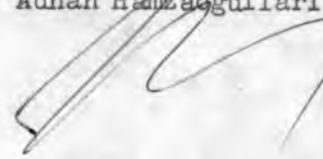
Başkan
Muammer TURAN



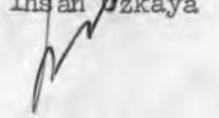
Üye
Mebrure Gözdemir



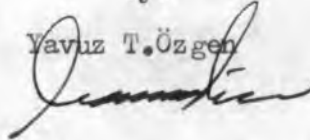
Üye
Adnan Hamzaoğulları



Üye
İhsan Uzkaya



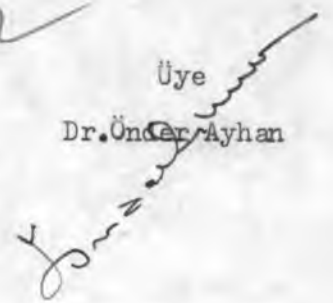
Üye
Yavuz T. Özgen



Üye
Nursafa Pandar



Üye
Dr. Önder Ayhan



İ/K

D/E

