

T.C.

UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ

CEZA BÖLÜMÜ

ESAS NO : 1989/25

KARAR NO : 1989/24

ÖZET : Sağlık kurulunca, suç tarihin-
de askerliğe elverişsizliğine karar
verilen asker kişinin işlediği suça
ait davanın adli yargı yerinde görül-
mesi gerektiği hk.

K A R A R

Davacı : K.H.

Sanık : Harun Bozdoğan

O L A Y : 2.Ordu Şöför Eğitim Alayında çavuş olan sanığın 7 ilâ 10 Eylül 1988 tarihleri arasında çeşitli kereler çeşitli erlerin ırzına tasaddide bulunduğu ve ırza tasaddiye teşebbüs ettiği, alenen hayasızca harekette bulunduğu ve alenen cinsel ilişkide bulunduğu ileri sürülerek, Türk Ceza Kanununun 416/2 (5 kez), 416/2., 61 (2 kez), 419/1 (4 kez), 419/2 (2 kez) ve Askerî Ceza Kanununun 153/2 maddeleri uyarınca tecziyesi için Malatya 2.Ordu Komutanlığı Askerî Savcılığının 20/9/1988 gün, 728/477 sayılı iddianamesiyle hakkında kamu davası açılmıştır.

Malatya 2.Ordu Komutanlığı Askeri Mahkemesi: 13/4/1989 gününde, 44/3 sayı ile; sanığın, asker hastanesince onaylanmış sıhhi kurul raporuna göre psikoseksüel bozukluk teşhisi ile, 7/10/1988 tarihinden itibaren askerliğe elverişli olmadığı belirtil-
diğinden, kendisi asker bulunmadığına göre, davanın askerî mahkemede görülemeyeceği gerek-
çesiyle görevsizliğe ve dosyanın Malatya Asliye Ceza Mahkemesine gönderilmesine karar
vermiştir.

Malatya 1.Asliye Ceza Mahkemesi: 12/6/1989 gününde, 423/310 sayı ile; sa-
nığın suçu asker olarak işlemesine ve Askerî Ceza Kanununun 152/1.maddesine göre atılı
suçların ırz ve iffete tecavüz niteliğinde olup askerî suç sayılmasına göre davanın as-
kerî mahkemede görülmesi gerektiğini belirterek görevsizlik kararı vermiştir.

Böylece her iki mahkemenin kesinleşen görevsizlik kararları arasında
2247 Sayılı Kanunun 14.maddesinde belirlenen olumsuz görev uyuşmazlığı doğmuş ve dosya
Malatya Cumhuriyet Savcılığının 30/6/1989 günlü, 1187 sayılı yazısıyla Uyuşmazlık Mah-
kemesine gönderilmiştir.

İNCELEME VE GEREKÇE : Türk Ulusu adına yargı yetkisini kullanan Uyuş-
mazlık Mahkemesi Ceza Bölümü Muammer Turan'ın Başkanlığında, Mebruke Gözdemir, Adnan Ham-
zaoğulları, İhsan Özkaya, Yavuz T.Özgen, Ersin Eserol ve Dr.Önder Ayhan'ın katılmaları ile

.../...

yaptığı 5/7/1989 günlü toplantıda, geçici raportör Hâkim İsmet Köker'in raporu ile dosyadaki belgeler okunduktan; toplantıya, Yargıtay Cumhuriyet Başsavcısı yerine katılan Yardımcı İsmet Gökalp ile Askeri Yargıtay Başsavcısı yerine katılan Yardımcı Faik Yıldız'ın adli yargı yerinin görevli olduğu yolundaki düşünceleri alındıktan sonra gereği görüşülüp düşünüldü:

Dosyada bulunan Diyarbakır Asker Hastanesi Baştabipliğinin 5/12/1988 günlü, 6663 sayılı tasdikli raporuna göre, sanığın askerliğe elverişli olmadığı ve suç tarihi olan 7-10/9/1988 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 Kanununca 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 sayılmıyacağından yukarıda zikredilen 9.madde kapsamına girmemektedir.

Öte 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 Malatya 1.Asliye Ceza Mahkemesinin görevsizlik kararının kaldırılmasına karar verilmesi gerekir.

SONUÇ : Anlaşmazlığın, niteliğine göre Adli Yargı yerinde çözülmesi gerektiğine, bu nedenle Malatya 1.Asliye Ceza Mahkemesinin 12/6/1989 günlü, 423/310 sayılı görevsizlik kararının kaldırılmasına 5/7/1989 gününde kesin olarak oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
Muammer TURAN

Üye
Mehrur Gözdemir

Üye
Adnan Hamzaoğulları

Üye
İhsan Zekaya

Bu kararın Resmi gazete'de yayını uygundur.

Üye
Yavuz T. Özgen

Üye
Ersin Esmerol

Üye
Dr. Önder Ayhan

İ/K

D/E