

T.C.

UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ

CEZA BÖLÜMÜ

E SAS NO : 1989/40

KARAR NO : 1989/40

ÖZET : Askeri Ceza Kanununun 152. maddesi kapsamına girmeyen zina suçuna ait davanın adli yargı yerinde görülmesi gerektiği hk.

K A R A R

Davacı : K.H.

Sanıklar : Nurettin Kutacun, Nilgün Yuvalı

O L A Y : Sanıklardan Nurettin Kutacun'un İzmir Güzelyalı Askeri

Hava Hastahanesinde astsubay kıdemli başçavuş olarak görevli olduğu ve aynı hastahane hemşire olarak görevli bulunan diğer sanık Nilgün Yuvalı ile 19/8/1988 tarihinde İzmir İnönü Caddesi 682/17 nolu dairesinde zina ederken yakalandıkları ileri sürülerek Nurettin Kutacun'un, Askeri Ceza Kanununun 152. maddesi yoluyla Türk Ceza Kanununun 441/1 maddesi ve diğer sanığın keza Askeri Ceza Kanununun 152. maddesi yoluyla Türk Ceza Kanununun 441/2 maddesi uyarınca tecziyeleri için İzmir Güzelyalı Hava Eğitim Komutanlığı Askeri Savcılığının 22/10/1988 gün, 956/567 sayılı iddianamesi ile kamu davası açılmıştır.

İzmir Güzelyalı Hava Eğitim Komutanlığı Askeri Mahkemesi, 28/12/1988 gününde, 713-657 sayı ile; atılı zina suçunun Askeri Ceza Kanununun 152. maddesi kapsamında olmadığı ve suçun askeri mahalde işlenmediği, sanıkların askeri hizmet ve görevleri ile ilgisi bulunmadığı, bu nedenle davanın adli yargı yerinde görülmesi gerektiğini belirterek görevsizlik kararı vermiştir.

İzmir 2. Asliye Ceza Mahkemesi, 7/9/1989 gününde, 335-515 sayı ile; sanıklara atılı zina suçunun Askeri Ceza Kanununun 152. maddesinin atıfta bulunduğu Türk Ceza Kanununun 8. babında yer alması nedeniyle askeri suç sayılacağından bahisle görevsizlik kararı vermiştir.

Böylece her iki mahkemenin kesinleşen görevsizlik kararları arasında 2247 sayılı Kanunun 14. maddesinde belirlenen olumsuz görev uyumsuzluğu doğmuş; dosya İzmir Cumhuriyet Başsavcılığının 2/11/1989 gün ve 3046 sayılı yazısı ile Uyuşmazlık Mahkemesi'ne gönderilmiştir.

İNCELEME VE GEREKÇE : Türk Ulusu adına yargı yetkisini kullanan Uyuşmazlık Mahkemesi Ceza Bölümü Muammer Turan'ın Başkanlığı'nda, İhsan Üzkaya, Ahmet Sevgili, Uzel Kızılkılıç, Yavuz T. Özgen, Ersin Eserol, ve Dr. Önder Ayhan'ın katılmaları ile yaptığı 8/12/1989 günlü toplantıda, geçici raportör Hakim İsmet Köker'in raporu ile dosyadaki belgeler okunduktan; toplantıya, Yargıtay Cumhuriyet Başsavcısı yerine katılan Savcı İsmet Gökalp ile Askeri Yargıtay Başsavcısı yerine katılan Hakim Kıdemli Yüzbaşı Ekrem Gülseçkin'in adli yargı yerinin görevli olduğu yolundaki sözlü ve yazılı düşünceleri alındıktan sonra gereği görüşülüp düşünüldü:

.../...

Sanıklar hakkında zina suçu işledikleri iddiasıyla kamu davası açılmıştır. Sanıkların "asker kişi" olmaları sebebiyle görevli yargı yerinin belirlenmesinde öncelikle 353 sayılı Askeri Mahkemeler Kuruluşu ve Yargılama Usulü Kanununun 9. maddesinin nazara alınması gerekir, Adı geçen maddede, askeri mahkemelerin genel görevleri; kanunlarda aksi yazılı olmadıkça, asker kişilerin askeri olan suçlarıyla bunların asker kişileri aleyhine veya askeri mahallerde yahut askerlik hizmet ve görevleri ile ilgili olarak işledikleri suçlara ait davalara bakmak biçiminde gösterilmiştir.

Askeri suç ise, yalnızca asker kişileri tarafından işlenmesi olanağı bulunupda Türk Ceza Kanununda bir bölümü veya bütünü düzenlenmeyen ve askeri bir hizmet ve görevin ihlâlini ifade eden suçlarla bu nitelikte olmamakla beraber askeri bir menfaatı koruma amacını güden, Askeri Ceza Kanununu tarafından düzenlenen veya yapılan gönderme nedeni ile bu Kanununun uygulama alanına giren suçlar olarak tanımlanmaktadır.

Askeri Ceza Kanununun 152. maddesinde "ırz ve iffete tecavüz edenler" başlığı altında "ırz ve iffete tecavüz eden askeri şahıslar hakkında Türk Ceza Kanununun 8. babında yazılı cezalar tatbik olunur" hükmünün ve sanıklara atılı zina suçunun Türk Ceza Kanununun 8. babında yer alması nedeniyle, bu suçun anılan 152. madde kapsamında olup olmadığı incelenmelidir.

152. maddede açıklandığı gibi, işlenen suçun bu madde kapsamında kabul edilebilmesi için "ırz ve iffete tecavüz" niteliğini taşıması lazımdır. Tecavüz sözcüğünde "zor" unsuru bulunduğuna, zina suçu ise, rızaya dayalı bir suç olup zor unsurunu içermediğine göre bu madde kapsamına giren askeri bir suç olduğu kabul edilemez. Öte yandan müşterek sanıklar asker kişi olmakla beraber işlenen suç bir askere karşı veya askeri mahalde yahut askerlik hizmet ve görevi ile de ilgili bulunmamaktadır.

Bu nedenlerle davanın adli yargı yerinde görülmesi ve İzmir 2. Asliye Ceza Mahkemesi'nin görevsizlik kararının kaldırılmasına karar verilmesi gerekir.

.../...

Ali

S O N U Ç : Anlaşmazlığın, niteliğine göre adli yargı yerinde çözülmesi gerektiğine, bu nedenle İzmir 2. Asliye Ceza Mahkemesi'nin 7/9/1989 günlü, 335-515 sayılı görevsizlik kararının kaldırılmasına 8/12/1989 gününde kesin olarak oybirliğiyle karar verildi.

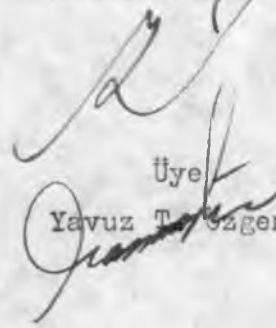
Başkan
Muammer TIRAN



Üye
İhsan Özkaya



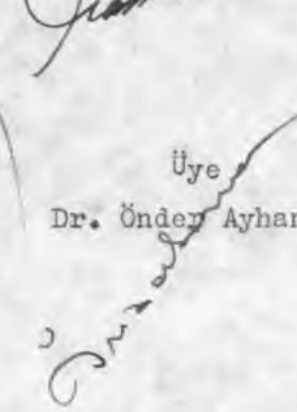
Üye
Ahmet Sevgili



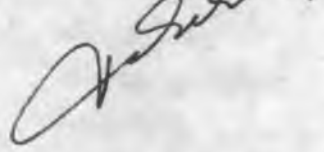
Üye
Uzel Kızılkılıç



Üye
Yavuz T. Özen



Üye
Ersin Esmerol



Üye
Dr. Önder Ayhan



G/T.



Bu karara Resmî gazete'de yayımı uygundur.

Başkan

