

**HUKUK 3.SINIF**  
**CEZA ÖZEL HUKUKU**  
**1.DÖNEM**  
**KİTAP ÖZETİ**

① Korunan Hukuksal Yarar: Bireyin onuru, yaşama hakkı, vücut bütünlüğü, kişi özgürlüğü, dinsel özgürlük konumaktadır. Ayrıca grup olarak var olma hakkı, beşeri eşitlik konumaktadır.

② Fail: Herhangi bir gerçek kişi  
Devlette bağlantısının olması gerek yok.  
Belirli bir gruba mensup biri tarafından, başka bir gruba karşı gerçekleştirilmesi gerekir.

③ Mağdur: Mağdurun bakımından özgü bir suç. Mağdur belli bir ulusal, etnik veya dinsel bir gruba mensup olmalıdır. Mağdurun şahsi değil, grubun bütünü ve varlığı hedef alınmalıdır.

Gruba aidiyet kalıcı, devamlı, istikrarlı olmalıdır. Doğustan olmalı ve gruptan çıkmak kişiyi iradesine bağlı olmalıdır.

Bu aidiyet unsuru objektif ölçütlere göre değerlendirilebilir. Bu bakımından biyolojik genetik köken veya kültürel, dinsel farklılıklar gibi ölçütler de dikkate alınabilir.

Belirli bir gruba mensup olmadığı için öldürülmesi halinde soykırımdan bahsedilemez.

Ulusal grup → Aynı vatandaşlığa sahip olanlar ; Türklük

Etnik grup → Aynı dili konuşma, ortak kültürel gelenek ve yaşam tarzı

Irki grup → Aynı kalıtsal yapı (deri rengi, beden yapısı)

④ Maddi unsur: Bir planın icrasıyla, ulusal, etnik veya dinsel grup üyelerine karşı

1) Kasten öldürme  
2) Kişilerin bedensel veya ruhsal bütünlüklerine zarar verme  
3) Grubu tamamen veya kısmen yok edilmesi sonucunu doğuracak koşullar da yaşamayı zorlama

4) Grup için doğumlara engel olmaya yönelik tedbirler alma

5) Gruba ait çocukları bir başka gruba zorla nakletme

herhangi birini gerçekleştirilmek yeterlidir. (Seçimlik hareketli suç)

① TCK da kasten yaratılmadan söz edilmiş

② Kasten yaratılmanın netice sebebiyle ağırlasmas halleri zararın ağır olması kaydıyla kalıcı olması şart değildir.

③ Onları yavaş yavaş öldürmesi sonucu doğuracak dairelerde bulunmak (Yahudilere günde yalnızca 400-450 kalori besin verilmesi)

④ Kısırlaştırma, zorunlu doğum kontrolü, evliliklerin yasaklanması, erkek ve kadınların birbirinden ayrı tutulmaları. Neticesinin elde edilmiş olması aranmaz.

⑤ Çocuklar kendi ailelerinden uzaklaştırılarak gruplarının dışında yetiştirmeye zorlanır.

Filler icraen vey ihmalen islerebilir.

Sosyal veya siyasal hakların inkarı, kültürel soykırım bu suçu oluşturmaz.

TCK'da soykırım suçunun oluşması için "bir planın icrası suretiyle" işlenmesi aranmıştır.

Grubu kısmen ya da tamamen yok etme saiki koşuluyla sınırlı sayıda kişiye yönelik eylemler de soykırım suçunu teorik olarak oluşturabilir.

⑤ Manevi unsur: Özel kast ile işlenebilen bir suçtur. Bir planın tasarlanması gerekli ve yeterlidir. Ayrıca her hareketin tasarlanmış olması gerekmez. Özel kasta ilaveten kişisel saikle de bu suçun işlenek soykırım suçunun varlığını etkilemez.

⑥ Hukuka uygunluk nedenleri: Mümkün görülmemektedir.

⑦ Suçun özel gövhesi bileşimleri:

A) Tesebbüs: d, e bentleri açısından tesebbüs mümkün değil. a, b, e bentleri açısından tesebbüs mümkündür.

B) İtina: Kasten öldürme ve kasten yaralama → gerek itina

C) İştirak: TCK 76'da buna özel olarak yer verilmemiştir. Kaşulları varsa suç işleneye tahrik suçundan dolayı TCK 214 failin cezalandırılması yoluna gidilebilir. Soykırım saikiyle belirli kişilerin öldürülmesini emreden amirin emri ifa eden astın sorumluluğu kendi kastına göre belirlenmelidir. Sayet amirin saikini biliyorsa soykırıma iştirak, bilmiyorsa atakade kasten öldürmeden sorumlu tutulmalıdır. Keza emri altındakilerin işlediği soykırımın nitelikli fiillerinden haberdar olan ve bunu önleneyen amir de kendisinin de soykırım kastı bulunmadıkça, bu suçtan sorumlu tutulamaz.

İNSANLIĞA KARŞI SUÇLAR (TCK 77)

① Korunan hukuksal yarar: Onuru, yaşama hakkı, vücut dokunulmazlığı, cinsel özgürlüğü, kişi özgürlüğü

② Fail: Herhangi bir kimse. Devlete bağlı görevliler tarafından devletin açık ya da örtülü onayı veya tesvikleyle işlenmesi gerektirmez. Devletin kendi vatandaşlarına karşı işlediği suçlar da bu kapsama girebilir.

③ Mağdur: Sivil nüfustur. Savaşçı statüsü tanımayan herkes → Detaylı bilgi için 74 ve 75. sayfaları okuyabilirsiniz.

Mağdurun sivil olup olmadığı tereddütlü ise sivil sayılır.

④ Maddi unsur: TCK → silahlı bir çatışmanın varlığını aramaktır. "3"  
Boris zamanında da bu suçun istenebileceği söylenmiştir.

TCK 77'de sayılan hareketlerin "bir plan doğrultusunda sistenli olarak" gerçekleştirilmesi aranır.

Bir plan doğrultusunda sistenli olma unsuru kendiliğinden gelişen tek tek şiddet hareketleri olmayıp belli ölçüde organize şekilde gerçekleştirilen saldırılar olarak anlamamız doğru olacaktır.

Saldırının sistenlilik olmasını kanıtlayacak unsurlar için bkz s. 79

Özetle sistenli olma kriteri ile münferit eylemlerin insanlığa karşı suç kapsamına girmediği öngörülmektedir. Seri tecavüzat, seri katil bu suç kapsamına girmez.

Sistenlilik bir saldırının bir parçası olarak istenen ani bir fiil insanlığa karşı suça teşkil eder.

\* Soykırım → Mutlaka bir grubu sırf aidiyeti nedeniyle yok etmeye yönelik salih varlığı aranır. Böyle bir özel kast olmaksızın fakat sistenli olarak istenen insan öldürme, fiziksel veya zihinsel ağır zarar verme gibi fiiller insanlığa karşı suç kapsamına girer. Savaş suçlarından bahsetmek için silahlı çatışmanın varlığı şarttır. Silahlı çatışma ortamında istenen fiiller, belirli bir gruba yok etme kastıyla istenirse yine soykırımdan bahsedilir.

⑤ Manevi unsur: Manevi unsurun oluşması için maddede sayılan eylemlerden birini isterken, sivil nüfusa yönelik olarak bir plan doğrultusunda ve sistenli olarak gerçekleştirilen saldırının varlığını bilmeli ve bu sürece katılma iradesiyle hareket etmeli, eylemlerin varlığını bilmesi kastası için bkz sy 83

⑥ Hukuka uygunluk: Gözükmemektedir.

⑦ Suçun özel görünüş biçimleri:

A) Tesebbüs: Bertleri ayrı ayrı değerlendirmek gerekir.

\* Salt bir planın varlığı yeterli değildir. Maddi unsuru teşkil eden hareketlerin de icrasına başlamış olması gerekir.

B) İttima: Kastan öldürme ve kastan yaralama → gerçek ittima

Bunlar dışındaki davranışlar bakımından → bileşik suç → tek bir insanlığa karşı suç oluşur.

C) İştirak: İştirak açısından özellik göstermez.

## ÖRGÜT (TCK 78)

"4"

Örgütün varlığını kabul etmek için

↳ en az üç kişi

↳ kanunun sua saydığı fiilleri işlemek için bir araya gelmek

↳ aralarında hiyerarşik yapılanma (gevsek de olsa)

↳ henüz sua işlenmiş olmasa da

↳ sua işlenerek maksadıyla fiili birleşme

↳ örgütün devamlılığı yönünde bir irade belirtilmeli

↳ örgütün yapısı ve araç-gereçleri amaç suçları işlemek bakımından elverişli olmalı

İleride işlenmesi amaçlanan sua tipinin icra hareketlerine başlanmış olmasa da fail TCK m 78 den ötürü cezalandırılır.

Yalnızca örgütün kurulup henüz işlenmesi kast edilen suçun icrasına geçilmemesi durumunda da yalnızca TCK 78'den hüküm kurulur.

Suçun oluşması da özel kastın varlığına bağlıdır. Tesebbüs mümkün değildir.

## GÖÇMEN KAÇAKÇILIĞI SUÇU (TCK 79)

① Korunan hukuksal yarar: Göçmenlerin malvarlığı ve vücut bütünlüklerini korumak, mağdurların insan onuruyla bağdaşmayan bir muameleye tabi olmama hakları da korunmak istemektedir. Kamu ekonomisi (ülke vatandaşları için iş kaybına yol açmakta) kamu düzeni ve güvenliği de korunmaktadır.

② Maddi konu: Suçun mağduru konumunda olan göçmenler ve onların malvarlığı

③ Fail: Herhangi bir kimse

TCK 266 gereği failin bir kamu görevlisi olması ve kamu görevine ait araç ve gereçleri suca kullanması durumunda verilecek ceza arttırılır.

④ Mağdur: Mağduru bakımından özgü bir suç değildir, bu suçun mağduru herkes olabilir. Mağdurluk ve faillik sıfatı aynı kişide birleşemeyeceği için, bu mağdurların göçmen kaçakçılığı suçundan cezalandırılması mümkün olmayacaktır. Bu kişilerin eğer somut olayda sorumluluk hali yoksa, Pasaport Kanunu'na aykırılıktan dolayı sorumlulukları devam etmektedir.

⑤ Maddi unsur: Sebatsız hareketlidir. Herhangi bir davranışın gerçekleştirilmesi ile suç tamamlanır. Birden fazla sebatsız hareketin yapılması durumunda da oluşan suç tekittir. Fiillerin işleniş biçimi önemli olmadığından serbest hareketli bir suçtur, soyut bir tehlike suçudur.

İcrai bir suçta ihmali bir hareketle iştirak edilmesi mümkün olduğundan, göçmenlerin ülkeye yasadışı yollardan giriş yapmalarına menfaat karşılığı göz yuman gümrük görevlisi bu suçta yardım nedeniyle cezalandırılabilir.

Vatandaşların yasadışı yollarla ülkeye sokulmaları bu suçun oluşturmaz.

"5"

TCK açısından ise;

\* Her nasılsa Türkiye'ye girmiş olan yabancıların yasal olmayan yollardan ülkede kalması ya da yurt dışına tekrar çıkması sağlanmıyorsa, suç oluşur.

\* Yasal olarak yurda girmiş olmakla beraber; Türkiye'de sürekli oturmalarına yetkili mercilerce karar verilmemiş yabancıların ülkede kalmalarına olanak sağlamanın bu suçun oluşturmağı

Ülkeye sokmak → kara ülkesi yanında; Türkiye'nin iç suları ve karasuları ülke kapsamındadır. İç suları ve karasuları için detaylı bilgi sy 91 (267 dip) (268 not)

Ferazi anlamda ülke kabul edilen yerler, bu suç için ülke olarak değerlendirilemez.

Türkiye'ye yasal giris;

→ Giris kapilarından olmalıdır.

→ Türkiye'ye girisi yasak olan kisiler olmamalıdır.

→ Gereken hallerde giris vizesi alınmalıdır.

Ülkede kalmasına imkan sağlamak (yabancıların)

\* Usulüne uygun olarak ülkeye girmeyenler bakımından, herhangi bir şekilde onları himaye etmek

\* Ülkeye mevzuata uygun girmiş kişiler bakımından; ülkede kalmak için gerekli izinler alınmadan, çalışma veya ikamet tezkeresi bulunmadan, ülkeden sınırdışı edilmemelendi sağlamak üzere onlara kalacak yer sağlanması, iş verilmesi, kimlik temin edilmesi gibi yollarla bu kişileri himaye etmektir.

Türkiye'nin transit ülke olarak kullanılması Yorgıtay;

Yasal olmayan yollarla yurtdışına çıkarılmak istenen bir göçmenin, bu amacın gerçekleştirilmesi için geçici olarak bir evde, otel vb. saklanması olayı göçmenin yurtdışına çıkarılmasına imkan sağlanması kapsamında değerlendirilmisti

Öğretide salt maddi yardım sağlama hareketleri bu kapsamda ülkede kalmayı teşvik etmenin bu suçun oluşturmayaacağı belirtilmektedir.

\* Yasal olmayan yollardan Türk vatandaşı veya yabancıların yurt dışına çıkmasına imkan sağlamak

Yalnızca çıkis belgesi olmadan ve/veya ülkeden çıkis kapilarından başka yerden ülke dışına çıkarmaktır.

Yorgıtay'a göre yurtdışına çıkmayı imkan sağlama bakımından netice, ülke karasuları, hava sahası ve kara sınırlarının dışına çıkılmasıyla gerçekleştirilmektedir. Bu koşullar gerçekleşmedikçe eylemin kalkışma aşamasında kaldığının kabulü zorunludur. Kanactımızca Yorgıtay'ın "imkan sağlama"yı bu şekilde yorumlaması kanun lafzına açıkça aykırılık teşkil eder. Göçmenin sadece Türkiye sınırları dışına çıkması yeterli neredeki olduğu bizi ilgilendirmez.

⑥ Manevi unsur: Fiilin doğrudan "doğruya veya dolaylı yolla maddi bir yarar elde etmek amacıyla" işlenmesidir. Yani maddi yarar elde etmek. Manevi yarar bu suçu oluşturmaz. (Örneğin cinsel ilişki sağlanması) Menfaatin gerçekleşmiş olması gerekmez. Haksız olması da gerekmez. Terör örgütlerine destek sağlamak amacıyla yasadışı yollarla ülkeye insan sokmak bu suçu oluşturmaz.

Zorla çalıştırmak, hizmet ettirmek, fuhuş yaptırmak vs. insan ticareti suçu oluşacaktır.

⑦ Hukuka Uygunluk Nedenleri: Mağdurun rızası (TCK 26) failin eylemini hukuka uygun hale getirmez. Eğer mağdurun rızası failin hileli davranışları sonucu elde edilmişse artık göçmen kaçakçılığı değil, duruma göre dolandırıcılık suçu (TCK m157) oluşur.

Kar amacı gütmeyen, yardım ettiği göçmenlerden, masraflarını çıkarmak için ve bunu asmayacak şekilde maddi menfaat elde eden kişilerinise zorunluluk haline veya manevi unsurun oluşmasına dayanarak sorumluluktan kurtulması mümkündür.

⑧ Cezanın Atrılmasını Gerektiren Nitelikli Haller:

A) Suçun Mağdurların Hayatı Bakımından Bir Tehlike Oluşturması veya Mağdurların Onur kırıcı bir muameleye maruz bırakılması suretiyle, eziyet suçu ile fikri itatma ilişkisi doğsa dahi → 79/2 uygulanır.

Failde yaralama suçu bakımından doğrudan veya olası kast mevcutsa hayatı tehlike → kasten yaralama suçunun nitelikli hali ile göçmen kaçakçılığının nitelikli hali arasında gerek itatma doğar.

79/2 → mağdurun yaralanmasına gerek yoktur.

B) Suçun Bir Örgütün Faaliyeti Gerağesinde İşlenmesi: 79/3

⑨ Suçun Özel Görünüş Biçimleri

A) Tesebbüs: Suça tesebbüs mümkündür.

İcra hareketleri ne zaman başlar?

Bir görüşe göre; failin suç teşkil eden davranışa dair planını göçmenlere açıklamaya / yapılacak işler ve sağlanacak maddi menfaat konusunda anlaşmaya varması yani göçmenlerin rızasını almasıyla icra hareketleri başlamıştır. Bundan önce yapılmış hareketler hazırlık hareketleridir. (kullanılacak nakil aracının hazırlanması, kullanılacak evin kiralanması...)

Sy 100 dipnot 322 (olay) dipnot 326/335

Yabancıyı ülkede tutmasına imkan sağlamak bakımından → suç kesintisiz  
Göçmene sahte nüfus cüzdanı temin etmek → anı suç

B) İtina: Kanunimizce eğer koşulları varsa fikri itina yoksa (yabancıları ülkeye sokmak için sahte belgelerin hazırlanması, rüşvet verilmesi) gerçek itina söz konusudur. "7"

Yaralama ve ölüm durumunda gerçek itina

Hayati tehlike taşıyan koşullarda tasima → okası kast → gerçek itina

Birden fazla göçmenin tek bir fiille yasal olmayan yollardan ülkeye sokulmaları → göçmenler mağdur kabul edildiğinden → zimmetlene suç hükümleri uygulanır.

Birce de yeriinde olan göçüme göre yasal olmayan yol. İlk s. göçmenlerin daha sonra aakıştırılmaları → failin her iki suçtan da cezalandırılması gerekir.

Seçimlik hareketlerden birden fazla yapılmışsa → tek suç

C) İştirak: Mümkündür. Göçmenlerin kaınasına olarak sağlama → zaten fail konumundadır.

Öğretide haklı olarak göçmenlerin ülkeye sokulması ya da ülke dışına atılması için kendi nakil aracını salt ödünne veren kişi → yardım eden / aracı kullanan ise → fail

Fonksiyonel egenerlik kurarı → müsterek fail sayfa 104 / 349. olay



# İNSAN TİCARETİ SUĞU (TCK 80)

1) Korunan Hukuksal Yarar: İrade özgürlüğü, kamu düzeni, toplum güvenliği, insan onuru ve bisi özgürlüğü, mağdurların maddi ve manevi bütünlükleri korunmaktadır. fuhus amaçlı → genel sağlık ve genel ahlak da korunmaktadır.

2) Fail: Herhangi bir kimse

3) Mağdur: Herkes bu suçun mağdurunu olabilir. Mağdurların rızası söz konusu olabilir. Bu kimselerin Pasaport Kanunu'na aykırılıklarından dolayı da sorumluluklarının olmaması gerekir.

4) Maddi unsur: Bağlı ve serimlik hareketli bir suç söz konusudur. Hem araç hareketlerinden birini hem de asıl hareketlerden herhangi birinin maddede öngörülen saiklerden biri ile gerçekleştirilmesi sonucu da bu suç oluşur.

(İnsan ticaretinin göçmen kaçaklığından temel farkları için (sy. 108 (sy 108 dipnot 377)

≠ Araç hareketler: a) Tehdit, baskı, cebir veya siddet uygulamak

b) Nüfuzu kötüye kullanmak

c) Kandırmak

d) Kısiler üzerindeki denetim olanaklarından veya garesizliklerinden yararlanarak rızalarını elde etmek suretiyle işlenir.

Asılan mağdurun asla vermeyeceği kararlar vermeye ya da vermiş olduğu kararları uygulamamaya sevk edilmesidir.

Nüfuzu kötüye kullanmak; fail mağdur üzerinde cesitli vesilelerle sahip olduğu egemen durumu kötüye kullanmaktadır. (görev, sıfat, usta-çırak veya ebeveynlik ilişkisi)

Kandırmak; mağdurun iradesi üzerinde etti meydana getiren ve onu hataya düşürücü her türlü davranış bu kapsamdadır. Bunun dolandırıcılık suçunun oluşması için aranan belirli bir yoğunluğa ulaşmış olması zorunlu değildir. (sy 110 391. dipnot, sy 111 örnek)

Kısiler üzerindeki denetim olanaklarından yararlanmak; ast-üst (patron - çalışan, amir - memur, zabita memuru - esnaf gibi ilişkiler buna örnek verilebilir.) (sy 111 örnek)

Mağdurların garesizliğinden yararlanma, suçun maddi konusunu oluşturan mağdurun itinde bulunduğu ve üstesinden gelemediği maddi veya manevi anlamda elverişsiz durumdan yararlanarak, maddede yazılı fiillere razı edilmesidir. Yargıtay TCK m 227 çerçevesinde verdiği bir kararda şu açıklamaları yapmıştır: "garesizlikten söz edebilmek için kişinin muhtac durumunda bulunması, bu muhtac halin yarattığı sonucun yararlanarak sömürülmesi gerektiği, maddede metninde belirtilen garesizlik halinden; hayatı devam ettirmek, bir yerde kalmak veya gitmek gibi konularda yapacak bir şeyi olmayan kimsenin durumunu anlamak gerekli olup, bu nitelikli halin

varlığının kabulü için mağdurun üstesinden gelebileceği bir caresizlik ortamında bulunması gerekmektedir.

Mağdurun küçük çocuğunun ağır bir hastalığa yakalanması nedeniyle acilen paraya muhtaç olunması (örnek için sy 112)

\* Asıl hareketler: Tedarik etmek, kaçırmak, bir yerden bir yere götürmek, sevki etmek, barındırmak, ülkeye sokmak veya ülke dışına çıkarmak

5) Hukuka uygunluk nedenleri: Mağdurun rızası düşünülebilir. Fakat sınır var. 1- Cebr, tehdit, kandırma gibi hallerde mağdurun rızası yok. 2- 26/2 gereği yaşam hakkından vazgeçmesi ya da onur, özgürlük ya da cinsel dokunulmazlık hakkından pesinen feragat etmek → rızası geçersiz sayılır. 3- Maddenin üçüncü fıkrası gereği 18 yaşını doldurmamış olanların rızası hiçbir şekilde hukuka uygun değildir.

6) Manevi unsur: Özel kast söz konusudur. Suçun ancak belirli salklarla işlenebileceği kanunda belirtildiğinden, suçun olası kastla işlenmesi mümkün değildir. Suçun kanunda belirtilen amaçlarla işlenmiş olması yeterlidir, suçun tamamlanması için bu amaçlara ulaşılabilmiş olması gerekmez. (sy 115 425 dipnot)

Salk bu şekilde belirtilmişken, failin amacı ise maddi ya da manevi kazanca sağlamaktır.

### 7) Suçun Özel Görünüş Biçimleri

A) Tesebbüs: Suçun tamamlanması için salkın gerçekleşmiş olması gerekmez. Maddede öngörülen araçların kullanılmasına rağmen maddi unsurda gösterilen hareketler sağlanamamış ya da bunlar tamamlanamamış olabilir. Bu son durumda, suç tesebbüs halinde kalmış olacaktır.

Mağdur üzerinde iradeyi ortadan kaldırmaya yönelik davranışlara basıyan fail, icra hareketlerinden vazgeçerse gönüllü vazgeçmeden yararlanır. O ana kadarki hareketler basılı basına bir suç oluşturuyorsa o suçtan dolayı cezalandırılır. Suçun tamamlanmasından sonra mağdurun serbest bırakılması durumunda ise etkin pişmanlıktan söz edilir. İnsan ticaretinde etkin pişmanlığa cezanın indirilmesini gerektiren bir etki tanınmamıştır.

B) İtina: İnsan ticareti suçunun zaten unsurunu teşkil eden hareketler söz konusu ise artık bileşik suç söz konusudur. Fakat cebr bakımından da suçun işlenebilmesi için zorunlu olan sınırın aşılması durumunda bunu m. 87'ye giren ağır neticenin söz konusu olması olarak anlamak gerekir. Kasten yaralama suçundan hüküm kurulması gerekir.

18 yaşını doldurmamış mağdurlar bakımından ise, araç hareketlere basurmak suçun unsuru olmadığından, bu saydığımız suçlardan ötürü ayrıca ceza verilecektir.

Eğer bu fiiller, suçun unsuru değilse ve tek bir fiil söz konusuysa o zaman TCK'da fikri tatma hükümleri uygulanır.

İnsan ticareti sırasında istenen fiillerin birden fazla olması örneğin; kişinin ticaretini mümkün kılmak amacıyla yapılan hareketler mevcutsa belgede sahtecilik nitelikli davranışlar açısından gerçek tatma hükümleri uygulanır.

İnsan ticareti konu yapmak amacıyla mağdurun ülkeye yasadışı yollardan sokulması durumunda, hem göçmen kaçağılığı suçu hem de insan ticareti suçundan ceza verilmelidir. (sy 118 438 olay)

Suçta suçluluk hareketli olduğu için, maddede gösterilen suçluluk hareketlerinden birden fazlasına başvurulacak olursa artarda yine tek suç olacaktır. Ancak araya zaman dilimi girerse ve delillere göre kastın yenilediği söylenebilirse, gerçek tatma kuralları uygulanır. (fuhusa zorlanan gecek bızın müsterikerce beğenilmesi üzerine, bir organını satmaya zorlanması)

Maksada ulaşmış ve bu maksat ayrı bir suç teşkil ediyorsa (organların satılması TCK m 91) bundan ötürü ayrıca ceza verilir.

Birden fazla mağdurun tek bir fiille insan ticareti konu edilmesi durumunda TCK m 4312 anlamında zihirlene suçtan bahsedilir.

Aynı kişiye karşı aynı hareketin art arda tekrarlanması durumunda farklı olasılıklar vardır. TCK m 4313'te belirtilen fiiller bakımından zihirlene suç hükümleri uygulanmaz. Birden fazla organ vermeye zorlanması durumunda da zihirlene suç hükümleri uygulanmaz.

Buna karşılık bir kimsenin zorla çalıştırılması ya da hizmet ettirilmesi kapsamında zihirlene suç hükümleri uygulanır.

Fuhus amacıyla kandırılarak tebrük edilen mağdur fuhusa tesvik edilirse TCK m. 227'deki suçtan da ayrıca ceza verilir.

C) İştirak: Araç hareketlerin barındırma veya kaçırma olması durumunda kesintisiz bir suç söz konusu olur. Suçun bitme anına kadar iştirak edilebilir. Ayrıca suçun maddi unsurunu oluşturan araç hareketleri bir fail; asıl hareketleri ise başka bir fail yaparsa her ikisi de TCK 3711 gereği suçun birlikte faili olacaktır.

İnsan ticareti konu yapılan mağdurlardan yarar sağlayan kişilerin durumu; burada genellikle hizmetten yararlanan kişilerin insan ticareti suçuna iştirakten dolayı cezalandırılması mümkün görülmektedir. (İştirakte bağıllık kuralı gereği → kesintisiz suata sona erme aşamasına kadar iştirak edilebilir.) Bu durumda hizmetten yararlanan kişilerin mağdur üzerinde gerçekleştirdiği filleri, kişiyi özgürlükten yoksun bırakma, kasten yaralama, fuhuş gibi klasik suç gerçeğinde cezalandırılır.

İnsan ticareti suçu çoğu kez organize biçimde gerçekleşmektedir. Bu durumda TCK 220'yi hem de insan ticareti suçundan dolayı ayrı ayrı cezalandırılır.

### KASTEN ÖLDÜRME SUĞU (TCK 81)

1) Korunan hukuksal yarar: Yaşam hakkı

2) Fail: Herkes olabilir.

3) Mağdur: Failin dışında herkes olabilir.

Öldürmeye yönelik hareketin gerçekleştiği sırada mağdurun yaşıyor olması koşuluna bağlı olarak yanıtlanması gereken iki soru vardır.

Yaşam ne zaman başlamış ve ne zaman sona ermiş olur?

Öğretke; yaşam doğumla birlikte başladığı için bu andan itibaren çocuk bu suçun mağduru olabilir. Normal doğumda doğum sancularının başlaması sezeryanla doğumda ana rahminin açılması ile birlikte doğumun başladığı kabul edilmektedir. TMK bakımından kişiliğin başlangıcı olarak kabul edilen tam doğuma gerek yoktur. Ne var ki Yargıtayın yakın tarihli bir kararında tam doğum şartı aranmıştır. (sy 129 dipnot 19 olay)

Cenine karşı bu suç işlenemez.

Hamile bir kadın çocuğunu düşürmesi için darp edilirse, TCK m 99/1'deki çocuk düşürme suçu oluşur. Sayet böyle bir kasıt olmasa sizin gebe olduğunuzu bilinen bir kadına karşı yaralama suçu işlenir ve bunun sonucunda, öngörülebilir bir netice olarak çocuğu düşerse, TCK m 87/2-e'deki nitelikli yaralama suçu oluşur. Kadının gebe olduğunuzu bilinmiyorsa veya bilinmekle birlikte yapılan hareket sonucu hamileliğin sona erebileceği öngörülebilen bir husus değilse, yalnızca anneye karşı yaralama suçu işlenmiş olur. Bu durumlardan habersizce cenine karşı bir suç işlenmiş olmaz.

İnsan yaşamı ne zaman sona ermiş sayılır? Beyin ölümü gerçekleştiğinde öldürmek isteyen kişi daha önce ölmüş ise elverişsiz sebepten (işlenemez suçtan) söz edilir ve fail cezalandırılmaz.

İstirakte bağıllık kuralı gereğince failin kendisini öldürmeye yönelik hareketlere istihak eden kişi cezalandırılmaz. <sup>12</sup>

4) Maddi unsur: Kasten öldürme serbest hareketli bir suçtur.

Hareket ile netice arasında nedensellik bağı bulunmalıdır. (sy 132 32 dipnot)

Failin mağdurun yaşamını uzatmaya yönelik hareketi gerçekleştirilmemesi durumunda da bu suçtan söz edilir. Bu durumda garantör olması aranır. Hekimin hastaya zamanında müdahale ile yaşamı uzatacağı konusunda tereddüt varsa in dubio pro reo ilkesine göre hâkimin beraat ettirilmesi gerekir.

Ölüm neticesini gerçekleştirmeye elverişli her türlü araçla bu suç işlenir. (dipnot 36) Duruma göre bu suçun nitelikli halini oluşturmaz. Araç manevi de olabilir. Örneğin kalp hastası kadına gerçek olmadığı halde tek kızının tecavüze uğrayıp öldürüldüğünü söylemesi, öldürmeye elverişli bir araçtır. Eğer kullanılan araç öldürmeye elverişli değilse fail kasten öldürmeye sebebiyetten cezalandırılmaz. Örneğin mağdurun vurulmasını imkansız kılan uzak bir mesafeden atış yapılması.

Kasten öldürme icrai olabileceği gibi ihmali de olabilir. Bize göre ihmali hareketle işlenmesi durumunda da m.82 de öngörülen nitelikli haller bulunur.

5) Manevi unsur: Genel kast yeterlidir. Olası kast da olabilir. Olası kast durumunda ceza indirilir.

Yargıtay yeni uygulamasında kırmızı ışıktaki geçerek başkalarının ölümüne veya yaralanmasına sebep olan faili olası kasttan değil bilhâlî taksirden sorumlu tutmuştur.

Kasten öldürmeye sebebiyet ile kasten yaralama ayırımında sunulara dikkat edilir;

- Fail ile mağdur arasında husumet bulunup bulunmadığı
- Failin kullandığı silahın aletin mahiyeti ve kullanım şekli
- Atış ve darbe sayısı ile mesafesi
- Fail ile mağdurun buldukları konum
- Mağdurun vücudunda meydana gelen yaraların yerleri ile nitelik ve nicelikleri
- Hedef seçme olanağının olup olmadığı
- Olayın akışı ve sebebi
- Failin isteneyi kastettiği suçun meydana gelmesiyle iradesi dışında engel bir halin bulunup bulunmadığı

Tüm bunlar sanığın kastını belirtir.

Kastın tespiti açısından saik ya da amacın önen tasımadığını da vurgulayalım.

Haksız tahrik altında işlenen bir öldürme fiilinde hedefte sapma sebebi ile fail, kast ettiğinden başka kişiyi öldürecek olursa → haksız tahrik indiriminden yararlanamaz.

6) Hukuka aykırılık unsuru: Kasten öldürme kanunun verdiği yetkiye dayanarak gerçekleştirilmiş ise hukuka aykırı değildir.

Silah kullanma son çare olup öncelikli olarak kişiye en az zarar verecek olan etkisiz kılma yöntemlerine başvurulmalıdır.

Zorunluluk hali ve mesru savunmada bu sınırlara hukuka aykırılığı ortadan kaldıran bir neden olarak düşünülebilir. Mesru savunma ferdi bir ve siddete karşı konularıyla sınırlanmıştır. Bu nedenle salt malî mülkiyeti korumak için öldürme uygun değildir.

Mesru savunma bakımından tartışılması gereken bir husus

Saldırıya karşı kendini savunma durumunda olan taraf mesru savunmadan yararlanır. Fakat her iki taraf da mesru savunma iddiasında bulunduğu durumda Yargıtay mesru savunma kurallarını uygulamamakta her iki tarafı da yalnızca haksız tahrik hükümlerinden faydalandırmaktadır.

Yargıtay yakın tarihte verdiği bir kararda üçüncü kişi lehine mesru savunma durumunda da TCK m 27/2 nin uygulanabileceği sonucuna ulaşmıştır.

Fiilî hukuka uygunluk sebebi içinde gerçekleştirilmiş olması, fakat savunma yaparken hedefte sapma olması durumunda, fail hukuka uygun davranmış sayılacaktır.

İlgilinin rızası hukuka uygunluk sebebi değildir.

7) Nitelikli Haller: (TCK 82) Nitelikli haller seçimsizlik olduğu için somut olayda birden fazlasının bulunması durumunda fail hakkında iki ayrı ceza değil, tek bir ağırlaştırılmış müebbet hapis cezası verilecektir.

Nitelikli haller suç ister icrai ister ihtimali davranışlarla işlenmiş olsun uygulama alanı bulur.

① Suçun tasarlanarak işlenmesi: Yargıtayla göre tasarlama "failin belirli bir kişiye karşı belirli bir suç işlemeye sebatla ve koşulsuz olarak karar vermesi, işlemeyi niyet ettiği suçu işlemeden önce soğukkanlı ve sükunetle düşündükten sonra ulaştığı ruhi sükunete rağmen bu kararından vazgeçmeyip kararını ısrarla gerçekleştirmesidir. (sayfa 161 dipnot 151)

\* Karar alma ile icra arasında failin aldığı karar hakkında düşünmesini sağlamaya yeterli bir sürenin geçmesi gerekir.

Sua işleme kararı kosa bağılysa tasarlama söz edilemez. İcra anı kosa bağlanabilir. Bu durumda tasarlama vardır.

Haksız tahrik ve tasarlama birarada bulunabilir.

Kiside yanılma ve sapma nedeniyle asıl öldürölmek istenen kişi yerine bir başkası öldürölmüşse, bu durumda da tasarlama nitelikli hal olarak uygulanabilir. (Yorgıtay 1936 tarihli kararında)

## ② Suun canavarca hisle ve eziyet gettirilerek işlenmesi

İki nitelikli hal var 1) Canavarca hisle 2) Eziyet gettirerek

Salt insan yaşamının ortadan kaldırılmasından duyulan zevki tatmın etmek canavarca his olarak kabul edilmiştir. Failde canavarca his bulunmamasla birlikte, suun işleniş biçimi canavarca ise, bu takdirde eziyet gettirme uygulama alanı bulur.

Yorgıtay yalnızca öldürmek için öldürmeyi, birisini acı getmesinden zevk duymak için öldürmeyi, silahını deremek için öldürmeyi, insanı kurban etmek için (satonist amaçla) öldürmeyi canavarca his olarak kabul etmiştir. Yorgıtayın diğer örnek kararları için sy 165 (Ayrıca sy 165 dipnot 172)

Gerak haksız tahrikle canavarca hisle öldürme, gerekse kısmi akıl hastalığı ile canavarca hisle öldürme aynı olayda birarada bulunabilir.

Ölüm neticesini gerçekleştirmek bakımından zorunlu olmayan ve sırf mağdura acı ve ızdırıp vermek için yapılan hareketler eziyet gettirme sayılmaktadır. (sy 166 dipnot 179) Mağdurun acı ve ızdırabı hissetmiş olması da gerekmektedir. Bu nedenle ilk hareketler sonra bilincini yitiren kişi üzerinde gerçekleştirilen hareketler  $\frac{ör}{7}$  Cezadan kurtulmak düşüncesi ile cesedi parçalara ayırma eziyet gettirme sayılmaz.

Mağdur öldükten sonra yapılan hareketler bakımından da eziyet gettirmeden söz edilemez. (sy 166 dipnot 181)

Bu nitelikli hal iştirak halinde istenen suçlarda tüm suç ortakları bakımından uygulanır.

## ③ Suun yangın, su baskını, tahrip, batırma, bombalama ya da nükleer biyolojik veya kimyasal silah kullanmak suretiyle işlenmesi

Bu nitelikli halin uygulanabilmesi için failin kastının aynı zamanda ölüm neticesine yönelik olması gerekir. (sy 168, dipnot 189)

4) Suçun üstsoy veya altsoydan birine ya da eş veya kardeşe karşı işlermesi

Nitelikli halin uygulanması için failin öldürmek istediği kişinin TCK m 82/1-d de yer alan akrabalarından birisi olduğunu bilmesi gerekir. Bu nedenle kaside yanlış veya sapma sonucu TCK m 82/1-d de sayılan akrabalarından birisini öldürmüş ise nitelikli halin uygulanmasına olanak yoktur.

İştirak halinde işlenen suçlarda nitelikli hal yalnızca kendisinde bu neder bulunan suç ortağı bakımından uygulanır. (sy 169 dipnot 193, 194)

Nitelikli halin uygulanabilmesi için çocuğun tanıma veya babalığa hüküm yoluyla babası ile arasında düzgün soybağı ilişkisinin oluşmasına gerek yoktur. Sihri hisimler uygulama alanı dışındadır. (üvey göcut, üvey anne)

Batıl evlilik durumunda da tartışmalı olmakla birlikte TCK m 82/1-d uygulanır.

Mutlak butlarla geçersiz olan evlilikler bakımından yargıtay uyg. aksisi yöndedir.

Suçun işlendiği sırada evliliğin devam ediyor olması yeterli olup, birlikte yaşamaları şartı aranmaz.

Filili birliktelikler bu nitelikli hal kapsamında değildir.

5) Suçun çocuğa ya da beden veya ruh bakımından kendisini savunamayacak durumda bulunan kişiye karşı işlermesi

Göcut → 15 yaşını doldurmemiş olan kişidir.

Beden veya ruh bakımından .... → sakatlık, aşırı yaşlılık, uyku hali, bilimsizlik, görme özürü olma, narkoz, alkol veya uyusturucu madde etkisi altında olma

Mağdurun kendisi savunamayacak duruma gelmesinde kusurlu olması nitelikli halin uygulanmasında önem taşımaz.

15 yaşındaki failin 17 yaşındaki mağduru öldürmesi halinde de böyle bir kolaylığın olmadığı durumlarda da uygulanacaktır.

6) Suçun gebe olduğu bilinen kadına karşı işlermesi

Mağdurun gebe olduğunu bilmesi gerektiği fakat olası kast ile hareket ettiği durumlarda bu nitelikli hal uygulanmaz. Çocuğun sağ veya ölü doğmuş olması da nitelikli halin uyg. bak. önemli değildir.



7) Suçun kişinin yerine getirdiği kamu görevi nedeniyle işlenmesi

11/16

Salt mağdurun kamu görevlisi olması nitelikli halden uy. yeterli olmayıp aynı zamanda suçun, mağdurun yerine getirdiği kamu görevi nedeniyle işlenmiş olması da gerekir. Görev sona erdikten sonra işlenen kasten öldürmede de uygulanır.

8) Suçun bir suçu gizlemek, delillerini ortadan kaldırmak veya işlenmesini kolaylaştırmak amacıyla işlenmesi

Kasten öldürme suçu oracı, diğer suça ise amadır. Amacı suça ile oracı suç olan kasten öldürme arasında bileşik suç ilişkisi yoktur. Yargıtay yeni kararlarında birince de yerinde olarak failin ayrıca amacı suçtan dolayı da cezalandırılacağı sonucuna varmaktadır.

Burada da amacı suçun niteliği önemli olmadığı gibi tamamlanmış veya teşebbüs aşamasında kalmış olması da önem taşımaz.

9) Suçun bir suçu işleyenlerden dolayı duyulan infiralle işlenmesi

Genellikle suçun işlenmesine engel olan kişinin öldürülmesi durumunda söz konusu olur. İşlenen suç adli suç niteliğinde olmalıdır.

Seyma nedeniyle suç ortağının öldürülmesi durumunda da bu nitelikli hal diğer suç ortakları için uygulanabilir.

Burada amaç-oracı suç söz konusu olup, amaç suçla kasten öldürme arasında bileşik suçtan söz edilemez. Ve fail işleyene ettiği amaç suça teşebbüsten dolayı da ayrıca cezalandırılır.

Konunda bir suçu "işleyenlerden" ten duyulan infirallerden söz edildiği halden amaç suçun icra hareketlerine başlanmış, ancak henüz tamamlanmamış olması gerekir.

10) Suçun kan götme salkı ile işlenmesi

Kan götme, failin önceden öldürülen bir kişinin intikamını almak amacıyla ilk öldürme failinin ortaya çıkardığı öfke ve üzüntüsünü etkisizden kurtularak öldürülen kişi veya onun mensubu olduğu ailede ya da gruptan bir veya birkaç fazla kişiyi görev bilinci ile öldürmesidir.

Bir fail ile birden fazla farklı suç → en ağır cezaya sebebiyet verenler uygulanır.  
Etek suç işleme kasti varsa

Ekim  
October  
Oktober  
Октябрь

1

Cumartesi  
Saturday  
Samstag  
Суббота

Hafta : 39

274 - 91

- (11) Suçun töre sebebiyle işlenmesi
- 08 \* Ölüm kararını aile meclisince alınması gerekir.
- \* Aile mensubu kişiye işlettikler,
- 09 \* Törelere göre mezar sayılmayan bir durumda nedeniyle işlenmesi

10 Suçun özel görünüş biçimleri  
Tesebbüs; Doğrudan doğruya insanı öldürmeye yönelik elverişli  
11 herhangi bir hareketin yapılması.

12 Sanık insan öldürmeye teşebbüs mü etti, yoralmaya suçu mu işledi?  
- Fail ile mağdur arasındaki husumetin niteliği, (olay öncesi husumet var mı?)  
- Saldaş aletinin mahiyeti,

13 - Atış u darbe sayısı ve mesafesi.  
Mağdurun vücudundaki yaraların yerleri ve nicelikleri,

14 - Olayın akışı u sebebi, suçun durumunda failin iradesi dışı olay var mı?  
Failin kendi cabalarıyla suçun tamamlanmasını önlenesi yani ölüm  
15 neticesini önlenesi gönüllü vazgeçme vardır, fail yoralmaya neticesizlik  
sorumlu olur kasti ortadan kaldırması.

16 İktima: Zihniyete suç uygulanmaz. Maktül sayısı kadar öldürme  
suçu (z.s. ta aynı kişiye) veya (tek failler birden fazla kişiye) zihniyete suç uygulanmaz.  
17 Olayın özelliklerine göre yoralmaya, öldürme dışında bağlanmış bir  
içeride sahipse gerekir iktima.

18 Yanılma → gerçekleştirilmek istediği suçun işleniş gibi (tek suç)  
Sapma → fiki iktima  
Her hedeflenen kişi her bastası isabet almışsa gerekir iktima

Ekim  
October  
Oktober  
Октябрь

2

Pazar  
Sunday  
Sonntag  
Воскресенье

İştirak: Her türlü iştirak mümkündür  
→ Kasten öldürme icra hareketleri birden fazla kişi tarafından yapılmış  
dup ölüm neticesini herhangi gerçekleştirildi tespit ediliyorsa  
275 - 90

10 Ekim / October  
P / M 3 11 17 21  
S / T 4 12 18 25  
C / V 5 13 19 26  
P / T 6 14 20 27  
C / F 7 14 21 28  
C / S 1 8 15 22 29  
P / S 2 9 16 23 30  
H / W 39 40 41 42 43

her biri fail olarak sorumlu olur.  
Birtlikte faillik; ✓ birden fazla kişinin işbirliği  
✓ fiile olan etkilerin kesinlikle olarak failler inçat  
✓ birtlikte kaa alma (iştirak iradesi) edilebilmesi  
✓ birtlikte işleme

→ Arak bazıları fail, bazıları yardım eden olarak katılır, hangisi  
rolü üstlendi tespit edilmezse "şüpheden sanık yararlanır" ilkesiyle  
hepsi yardım eden olarak sorumlu olur.  
01/10  
02/10

Taksir: dikkat ve özen yükümlülüğüne aykırılık dolayısıyla, bir davranışın suçun konutu kapsamında belirttikten neticesi öngörülmeyle gerçekleştirilmesi

Ekim Perşembe  
October Thursday  
Oktober Donnerstag  
Октябрь Четверг

6

Hafta : 40

279 - 86

Taksirle İnsan Öldürme

08 → ihmali hareketle de istenebilir.

→ Bilinçli taksirde öngörümekte, fakat istenmemektedir, olmaz denir.  
09 ceza oturtulur. c'de diye olmaz

→ Taksirle öldürme suçunda nedensellik ve objektif ispatıyet bulunmalıdır.

Ölüm neticesine dikkat ve özen yükümlülüğü ihlali neder olmaktır

→ Fail tamamen lisisel olarak ek alınır.

Özellikli haller:

① → Birde fazla insanın ölümüne ya da bir veya birden fazla kişinin ölümü ile birlikte bir veya birden fazla kişinin yaralanmasına neder olma.

② → Bilinçli taksir

14 Taksirle istenen suçtan dolayı verilecek ceza failin kusuruna göre belirlenir. akırcılık, sosyal durum (netice: bile olabilir)

15 \* Taksirle neder olunan netice, failin kasıtlı ve aileli durumu ceza vermesini gerektirecek durumda mağdur olmasına yol açmışsa ceza verilemez, bilinçli taksir halinde yarıdan  $\frac{1}{6}$  ile kadar indirimli

↳ Baskaları da ölmüşse bunlar açısından ceza alır.

→ Dikkat ve özen yükü ortalamaya bir insanın failin yerinde olsaydı nasıl davranacağı göz önünde bulundurulur

↳ olayın özellikleri

↳ failin bilgi ve yeterlikleri

↳ ölüm neticesinin öngörülebilir olması

11 Kasım / November

P/M 7 14 21 28  
S/T 1 8 15 22 29  
Ç/W 2 9 16 23 30  
P/T 3 10 17 24  
C/F 4 11 18 25  
C/S 5 12 19 26  
P/S 6 13 20 27

Dolar

Euro

Altın

Borsa

H/W 44 45 46 47 48

## KASTEN YARALAMA

### İLGİLİ MADDE TCKm86

Seksen altıncı maddenin birinci fıkrasında, Kasten Yaralama'nın genel tanımı dikte edilmiştir. İkinci fıkrada Kasten Yaralama'nın Basit Tıbbî Müdahale ile tedavi edilmesi düzenlenmiştir. Üçüncü fıkrada Nitelikli Hâller sıralanmıştır.

### Kasten Yaralama'nın Temel Şekli

Kasten başkasının <sup>1</sup>vücuduna acı veren veya <sup>2</sup>sağlığı yâ da <sup>3</sup>algılama yeteneğinin bozulmasına sebep olmaktadır.

### Kasten Yaralama'nın Maddî Unsuru

- Vücuda Acı Vermek:** Mağdurun vücut (beden) yönüyle elem çekmesine sebep olacak HER TÜRLÜ EYLEM bu ihtivadadır. Yumruk atma, kolu bükme, tekme atma, duvara çarpma, bedeni sarsma vb
- Sağlığı Bozmak:** Beşerin elemsiz v sorunsuz devam ettirdiği yaşamına sağlık açısından zarar vermek suretiyle kişinin sağlığında sıkıntı (arıza) zuhûr etmektir.
- Algılama Yeteneğini Bozmak:** SİNİR SİSTEMİNDE olumsuz (menfi) değişiklik yapan her türlü davranışın oluşturduğu harabiyeti (haraplık, zarar durumu) ifade eder.

### Kasten Yaralama'nın Manevî Unsuru

Genel kastın varlığı kâfidir. Saikin bulunmasına lüzum yoktur. Doğrudan Kast ile de işlenebileceği gibi Olası Kast ile de işlenebilir.

**Faili:** Fail, herkes olabilir. Şayet fail ile mağdur arasında üçüncü fıkranın "a" bendinde belirtilen akrabalık ilişkisinin varlığı hâlinde şikâyet şartı aranmaksızın ceza yarı oranında arttırılır.

**Mağduru:** Yaşayan herkestir. Ölmüş kimse, kasten yaralamanın mağduru olamaz.

Mağdurun, üçüncü fıkranın "b" bendine göre beden veya rûh bakımından kendisini savunamayacak olması durumunda şikâyet aranmaksızın ceza yarı oranında arttırılır.

Mağdurun Kamu Görevlisi v bu görevi ifa etmesinden naşi yaralanmasında da şikâyet aranmaksızın ceza yarı oranında arttırılır.

### Kasten Yaralama'nın Nitelikli Hâlleri

**A) SUÇUN ÜSTSOYA, ALTSOYA, EŞE veya KARDEŞE KARŞI İŞLENMESİ**

**B) BEDEN veya RÛH BAKIMINDAN KENDİSİNİ SAVUNAMAYACAK HALDEKİ KİŞİYE KARŞI**

Mefhum İhtivasında; ihtiyar, sakat, çocuk, akıl hastası, uyku hâli veya narkotik (sâdece uyuşturucu değil) madde tesirindekiler...

Narkotik maddeyi, mağdur KENDİ İSTEĞİYLE KULLANMIŞ OLSA DA hüküm tatbik edilecektir. Kanundaki Uyuşturucu Madde mefhumu yetersizdir.

Kasten Öldürme cürmünde mağdurun çocuk olması hâli ağırlaştırıcı bir sebep olarak düzenlenmiş ise de Kasten Yaralama'da mağdurun çocuk olması Ağırlaştırıcı sebep olarak kabul edilmemiştir lâkin m86/3-b ihtivasında ceza arttırılacaktır.

**C) KİŞİNİN YERİNE GETİRDİĞİ KAMU GÖREVİ SEBEBİYLE İŞLENMESİ**

Kamu faaliyetinin yürütülmesine atamaya veya seçilme yoluyla yâ da herhangi bir şekilde sürekli, süreli veya geçici olarak katılan kişi Kamu Görevlisi'dir.

Bu nitelikli hâlin tatbik edilebilmesi için Kamu Görevlisi'nin görevinin gereklerini yerine getirmesinden naşı kendisine karşı Kasten Yaralama cürmünün işlenmesi lâzımdır. Görevlerinin gereğini yerine getirmeyen Kamu Görevlisi bu bent ihtivasında değildir.

Kamu Görevlisi cürmün işlendiği esnada Kamu Görevlisi sıfatını taşımaktadır. Hatta fiil esnasında kamu görevinden istifa etmiş veya emekliye ayrılmış olsa bile şayet görev başındaysa v görevinin gereklerini yerine getirdiğinden naşı cürüm işlenmişse bu bent tatbik edilecektir.

**D) KAMU GÖREVLİSİ'NİN SAHİP OLDUĞU NÜFUZU KÖTÜYE KULLANILMAK SURETİYLE İŞLENMESİ**

**E) CÜRMÜN SİLÂHLA İŞLENMESİ**

Silâh mefhumu yalnız tabancaya haiz bir kelime değildir. Bıçak, muşta, sopa vb silâh ihtivasındadır.

**KASTEN YARALAMA'NIN BASİT TIBBÎ MÜDAHALE İLE İYİLEŞECEK NİTELİKLE İŞLENMESİ**

Yaralamanın BTM ile giderilebilecek şekilde olması hâlinde ceza miktarı azalmaktadır. Cürüm de şikâyete bağlı hâle gelecektir.

**KASTEN YARALAMA'NIN NETİCESİ İTİBARIYLA AĞIRLAŞMIŞ HÂLLERİ**

**Tckm87/1**

1. Mağdurun Duyularından veya organlarından Birinin İşlevinin Sürekli Zayıflaması
2. Mağdurun Konuşmasında Sürekli Zorluğa Sebep olma
3. Mağdurun Yüzünde Sabit İze Meydana Gelmesi
4. Mağdurun Yaşamını Tehlikeye Sokan Bir Durumun Ortaya Çıkması
5. Mağdurun Gebe Olması
6. Mağdur Gebenin Çocuğunu Vaktinden Daha Önce Doğması(*Çocuğun vaktinden önce doğması durumunda çocuk SAĞ doğmakta v yaşamını sürdürmeye devam etmektedir.*)

**Tckm87/2**

- a. Mağdurun İyileşme İmkânı Olmayan Bir Hastalığa
- b. Mağdurun Bitkisel Hayata Girmesi
- c. Mağdurun Duyularından veya Organlarından Birinin İşlevini Yitirmesi
- d. Mağdurun Konuşma Yeteneğinin Kaybı
- e. Mağdurun Çocuk Yapma Olanacağının Kaybolması
- f. Mağdurun Yüzünün Sürekli Değişiklik
- g. Gebe Mağdura Karşı İşlenip Çocuğun Düşmesine Sebep Olma (*Bu bendin tatbiki için Failin, mağdurun GEBE olduğunu bilmesi kâfidir. Eken çocuk düşme kastının varlığına bakılmaz. Çocuğun Düşmesi mefhumu çocuğun ölü doğmasıdır.*)

**Tckm87/3** Kasten Yaralama neticesinde Mağdurun kemiğinin kırılması nitelikli hâldir.

**Tckm87/4** Mağdurun Ölmesine Sebep Olma (*Failin kastı, yaralama olmalıdır. Öldürme kastıyla hareket etmişse Kasten Öldürmeye dâir hükümler tatbik edilecektir.*)

## **Kasten Yaralama'da Teşebbüs Mümkün müdür?**

Bir beşerin vücuduna acı vermeye veya sağlığını veyahut algılama yeteneğini bozmaya yönelmiş elverişli hareket ile teşebbüs gerçekleşir. *Atilan yumruktan sıyrılmak için eğilmek Kasten Yaralama suçuna teşebbüse örnektir.*

## **İçtima Kasten Yaralama'da Tatbik Edilir mi?**

Kasten Yaralama, Kasten Öldürme, Yağma v işkence suçlarında Zincirleme Suç hükümleri uygulanmaz.

## **1. TAKSİRLE YARALAMA**

### **İLGİLİ MADDE Tckm89**

**Maddî Unsur:** Başkasının vücudunda <sup>1</sup>acı vermek veya <sup>2</sup>sağlığının yâ da <sup>3</sup>algılama yeteneğinin bozulmasına (arızalanmasına) sebep olmaktır.

**Cürmün Manevî Unsuru**Başlıktan da anlaşılacağı üzere taksirdir.

**Faili:** Herkestir.

**Mağdur:**Hayatta olan herkestir. Kişinin kendisi taksirle yaralama mağduru olamaz yâni kişi kazaen kendini yaralarsa taksirle yaralama teşkil etmez.

### **Cürmün Ağırlaştırıcı Sebepleri**

TCKm89/2-3-4 Taksirle Yaralama'nın ağırlaştırıcı sebepleri düzenlenmiştir. Bu ağırlaştırıcı sebepler aynı anda Kasten Yaralama'nın da ağırlaştırıcı sebepleri olduğundan naşi uzun uzadıya yazmayacağım.

**TEŞEBBÜS:** Taksirle Yaralama'da teşebbüs hükümleri tatbik edilmez fakat teşebbüsün tatbiki için cezanın kasten işlenmesi gerekir.

**İŞTİRAK:** Taksirle Yaralama'da iştirak mümkün değildir. Taksirle işlenen cürümlerde iştirak söz konusu olamaz. Şayet iki arabanın karıştığı kazada birden fazla fail olsa da beher araba kendi kusurları oranında cezalandırılacaktır.

**İÇTİMA:** Fikrî içtima hükümleri tatbik edilerek faile en ağır ceza verilecektir.

## İNKİSİTLE YARALAMA (89)

08 Bilinli takdirde ceza ağırlaştırılır.

(Cezanın ağırlaştırılmasını gerektiren nitelikli haller

09 a) Filtin birden fazla kişiyi yaralanmasına neden olması

b) Netice yüzündeki cezanın ağı gerektiren nitelikli hâl

10 Bkazan yaralama ile aynı

Kavuşturma

11 Şikayete bağlıdır.

## 12 ③ İSKENCE ve EZİYET

## İskence Suçu (94)

13 İşkence yasagi olağanüstü durumlarda bile ortada kaldırılamaz.

Koruma: Müktesel Yürütme, İnsan onuru, kişi dokunulmazlığı, adliye

14 Fail: Özgei suçtur. Kamu görevlisi → Görevli yapmış işkence etmeli

Görev gereği işlediği fiiller. Filtle görev mantık bağı

\*NOT: Kamu görevlinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılarak işkence yapılması  
eziyet suçu oluşturur.

16 Mağdur: Herhangi bir kimse

→ Çocuk,

17 → Bedensel ve ruhsal bakımından kendisi savunamayacak durumda

olan kişi → Gebe kadın

18 → Ailata veya kamu görevliye görevi dolayısıyla

Ceza artmaktadır.

Maddeli unsur:

- o Bedensel ve ruhsal yönden acı çekme veya
- o Algılama irade yeteneğinin bozulması veya
- o Asayişine yol açması

11 Kasım / November

7 3/4  
8 25  
9 26  
0 27  
1 28  
2 29  
3 30  
2 43

→ Bı davranışın insan onuruyla bağlanması

→ Olumsuz bir tam vasıtasıyla dolayı setlikte de gerçekleştirilebilir. or asiri sıcak

→ Manevri eziyet de istenirse teşkil edebilir. or Yabınlarına

→ İspiti hakının takdirine bağlıdır

→ İcrası, ihmalî (garantör olması gerekir) or Ruvalte izn vermesi, ağı, sesli braktıra

→ Memurlar kendi yetki alanları bakımından garantör konumundadır  
or Amirin işkenceye zimnen rıza göstermesi (Müdahale etmeme)

## İntihara yönlendirme suçu (84)

08 Korunma hukuksal yön: Yasama hakkı  
Fail: Herhangi kimse

09 Mağdur: " "

Maddi zarar → İntihara azmettirme, <sup>hic intihar düşüncesi olmayan</sup>

10 → Tesülit etme, <sup>düşünce ve niyeti bulunmaz, heraz koru vermemiş</sup>

→ İntihar kararını kuvvetlendirme <sup>koru vermiş</sup>

11 \* → İntihara yardım etme → intiharı kolaylaştırma her türlü hareket

\* İntihar bizzat mağdurun özgür iradesine dayanarak aldığı bir

12 koru sonucu oluşur.

\* Cebir, tehdit vb. ik → dolaylı faillikle tasteri hsen öldürme olur.

13 \* İntihar özeldir haber ve yorumlar muhatapı belirlemeksizin kamuya yönelik akıl gacı → tehlike suçu olur

\* İntihara yardım etmeksizin sadece engel önemat;

- garantör ise → ihmali hareketle tasteri öldürme

15 - neticeyi önleme yükümlülüğü yoksa → tehlikede bulunan kişiye yardım etme.

16 \* Fail intihara yönlendirmiş, mağdur tesebbüs dahil etmemişse failin sorumluluğu olmaz \* mağdur tesebbüs etmişse → suç cezalandırılır (tamamlandı)

Nitelikli intihar gerçekleştirilirse (intihar) ölüm gerçekleştirilirse → nitelikli hal

intiharı hissiyetli şekilde yapma sen vermesidir

19 İntihara yönlendirme suçunun oluşması için bütün ölmüş olması gerekir.

11 Kasım / November	
P / M	7 14 21 28
S / T	1 8 15 22 29
Ç / W	2 9 16 23 30
P / T	3 10 17 24
C / F	4 11 18 25
C / S	5 12 19 26
P / S	6 13 20 27

Dolar
Euro
Alın
Borsa

H / W 44 45 46 47 48



## İŞKENCE SUĞU (TCK m 94)

\* Korunan hukuksal yarar: İnsan onuru

\* Fail: Faili bakımından özgü suu niteliğinde olup, yalnızca kamu görevlileri fail olabilirler. Kamu görevlisinin ancak görevi gereği işlediği fiiller bu suu oluşturur.

\* Mağdur: Herhangi bir kimse

\* Filil - netice - nedensellik bağı

→ TCK da suçun maddi unsurunu oluşturan hareket, "bir kişiye karşı insan onuruyla bağdaşmayan ve bedensel veya ruhsal yönden acı çekmesine, algılama veya irade yeterliğinin etkilenmesine, aşağılanmasına yol açacak davranışlar" olarak öngörülmektedir. TCK bakımından işkence suçun netice hareketli bir suçtur.

1/ Bedensel işkence tehditlerinin savurulması, annenin gözü önünde kızına tecavüz edilmesi, işkence gösterileri seyretmeye ya da sesleniş dinlenmeye zorlanması gibi.

→ Hareketler icrai ya da ihmali olabilir. TCK m 94/5' te suçun ihmali hareketle işlenebileceği açıkça öngörülmüş ve bu durumda cezada indirimin söz konusu olmayacağı açıklanmıştır.

→ İhmali bir hareket olduğu zaman, sorumluluğun doğması için neticeyi önlene hukuksal yükümlülüğü altında bulunulmalıdır.

→ Mağdurun bedensel yönden acı çekmesine yol açmak konusunda, yaralama suçundaki "vücuda acı vermek" ile özdeşdir. Maddi acı vermeyen fakat bedensel yönden sıkıntı yaratan bir durum da bu kapsamdadır. Objektif olarak mağdurda acı meydana gelmesine "yol açacak" nitelikte olması gerekir. Mağdurun dayanıklılığı, hissetmemiş veya önemsenmiş olması fark etmez.

→ Mağdurun ruhsal yönden acı çekmesine yol açmak ise söz ya da fiiller aracılığıyla mağdurun psikolojisini az ya da çok doğrudan etkilenen suretiyle onun atıl / ruh sağlığını tehlike altına sokan davranışlarda bulunmaktır.

→ Algılama yeterliğinin etkilenmesi yaralama suçundaki "algılama yeterliğinin bozulması" paralelinde olmak gerekir. Etkilenmede kasıt olumsuz yönde bir değişikliktir.

→ İrade yeteneğinin etkilenmesi serimlik hareketi açısından irade yeterliği insanın kendi davranışlarını yönlendirme yetisidir.

\* İtangi serimlik hareket söz konusu olursa olsun yukarıdaki davranışların "ihvan onuruyla bağdaşmayan" nitelik taşıması gerekir.

\* TCK m 94 te aktılar bedensel ya da ruhsal acı veya ezanın "ağır" olması gibi bir ölçüt aranmamıştır.

\* Özellikle mağdurun bedensel yönden acı çekmesi ne den olan davranışlar söz konusu olduğunda yaralama suçu ile işkence suçu nasıl ayırt edilecektir? Madde gerekçesine göre ancak sistematik biçimde ve belli bir süre içerisinde işlerip süreklilik arz eden fiiller işkence sayılır.

Nitelikli haller: "İşkence sonucunda ölüm meydana gelmişse ağırlaştırılmış müebbet hapis cezasına hükümlenir." hükmü bakımından, failin ölümden sorumlu tutulması failin meydana gelen ölüm neticesi bakımından taksitlik hareket etmiş olması aranacaktır.

\* TCK m 95/1 ve m 95/2, m 95/3, m 95/4

Manevi unsur: Genel kast yeterlidir.

Failde mağdurun öldürme yönünden doğrudan ya da olası kastın olmaması gerekir. Aksi takdirde nitelikli kastla öldürme suçu oluşur.

Hukuka uygunluk nedenleri veya kusurluluğu kaldırıcı nedenler:

İşkenceye veya benzer muameleye tabi olmama her ihvan faili dolunulma ve mutlak bir haktır. Bu bakımdan işkence suçunda herhangi bir hukuk uygunluk nedeni düşünülmez.

Suçun özel görünüş biçimleri:

A) Tesebbüs: Tesebbüs mümkündür. Suçun tamamlanması için mağdurun gerçekte maddi ya da manevi acı duymasına gerek yoktur.

B) İtina: İster aynı ister farklı mağdurlara karşı işlenmiş olsun, işlenen birden fazla işkence suçu açıkça zihniyet suç kapsamı dışında tutulmuştur.

Aynı kişiyeye karşı önceki aynı suçu itiraf ettirmek amacıyla farklı zamanlarda art arda işkence yapılmışsa hukuksal anlamda hareket tek olduğundan suç da tektr.

Aynı mağdura karşı hem bedensel veya ruhsal yönden acı cetnesine yol açacak davranışlar hem de algılama veya irade yeterliğinin etkilenmesine veya aşağılanmasına yol açacak davranışlar aynı anda ya da art arda uygulanırsa, bunlar istenice suçunun seçimsizlik hareketleri olduğundan tek bir suç oluşacaktır.

C) İştirak: İstenice özgü suç niteliğinde olduğundan, bu suça iştirak özelliği gösterir. Ancak failin sıfatını bilerek suça katılan kimse suç ortağı sayılır. İstenice suçunun işlenişine iştirak eden diğer kişiler de kamu görevlisi gibi cezalandırılır.

## EZİYET SUĞU

Bir kimseim eziyet aekmesine yol acacak davranislar gerceklestiren kisi hakunda iki yildan bes yila kadar hapis cezasina hukmolunur.

Korunan hukutsal yarar: Kisinin onuru, maddi ve manevi bütünlüğüdür.

Tiplikligin unsuru (maddi unsur)

Fail ve mağdur: Fail herhangi bir kimsedir. Mağdur da herhangi bir kisi olabilir.

Fiil-netice-nedensellik bağı: Eziyet serbest hareketli bir suuttur.

Sua tipi: histyi küçükdüsütere, saygınlıgını zedeleyen, mağduru bir nesne gibi kullanıp araca haline getiren manevi bütünlüğüne zedeleyen tüm davranislar kapsamatadır.

Eziyet teskil eden fiiller ani olarak değil, sistematik bir sekilde ve belli bir sürece içinde islenmektedir. Kesintisiz sua söz konusudur.

Vücut dokunulmazlıgını ihlal eden hareketlerin ani bir sekilde gerceklestirilmesi halinde kaster yoralama suçu olur.

Nitelikli halter:

TCK m 96/2 uyarınca suun qocuga, beden ve ruh sağlığı bakımında kendini savunamayacak durumda bulunan kisiye ya da gebe kadına veya altsoy -üstsoya, babalık veya analığa ya da ese karşı islenmesi bu suun nitelikli halini olusturur.

Tiplikligin subjektif unsurları (Manevi unsur)

Bu sua kaster islenir, salıkli ihmeni yoktur.

Hukuka aykırılık unsuru:

Eziyet teskil eden fiiller ani olarak değil sistematik biçimde ve belli bir sürece içinde isleneceęi için uygulamada hukuka uygunluk nedenlerinin somut olayda gercekleşmesi mümkün değildir.

Suun özel görhüs biçimleri

4) Tesebbüs: Tesebbüsün mümkün olduğu söylenmekteyse de kanactimizce ya belirli sürece içinde süreklilik arz ederek tekrarlanarak islenen hareketlerin sistematik olma unsuru gercekleşmiştir ve bu durumda da zaten eziiyet değil kistilene karşı islenen suçlardan biri söz konusu olur. Bu nedenle kanactimizce eziiyet suçu tesebbüse elverişli değildir.

Örneğin failin mağduru koltuğa bağlayıp kızgın denizle dağlamak üzereyken yatalaması durumunda eziyet suuna teşebbüsün söz konusu olduğuna ileri sürülebilir. Oysa kasten yaralama suçundan farklı olarak eziyet suçunun oluşumu, davranışın sistematik olması ve belirli bir süreç içinde işlenmesi gerektiğinden, icraya başlanmadığı sürece, davranışların bu ağırlığa ulaşacağını ve buna bağlı olarak da eziyete yönelik kastı kestirmek mümkün olmayacağından bu gibi durumlarda kasten yaralama suuna teşebbüsün dolaylı failin cezalandırılması daha makul olur.

B) İktidat: Genellikle yaralama suuu ile TCK m.96 arasında iktidatı sonunu çıkacaktır. Bu durumda fiili iktidat açısından hareket edilebilir. Eziyet teşkil eden davranışlar kapsamında işlenmiş olan geleneksel suç tipleri, söz konusu davranışların ihvan onuruna aykırılık kapsamını zaten karşılıyorsa eziyetten ötürü ayrıca hüküm kurmak gerekir. Sayet sanığın eylemleri klasik suç tipleri çerçevesinde haksızlık işini karşılama ve ihvan onuruna yönelik saldırı bakımından ayrıca cezalandırmayı gerektiren bir nitelik taşıyorsa o zaman eziyet suuu ile ilgili suç tipi arasında gerçek iktidat ilişkisi doğar.

\* Kendi aralarında bütünlük arz eden birden çok sistematik hareketin varlığı suçun unsuru olduğundan bu davranışlar hukuki anlamda tek fill oluşturmaktadır; bu bakımdan zihniyet suç hükümleri uygulanmaz.

C) İştirak: Suu iştirak açısından özellik göstermez. Su kadar ki farklı kişilerce iştirak iradesiyle yapılan birden çok eş zamanlı veya birbirini izleyen birden fazla hareket birarada değerlendirildiğinde sistematik olma unsurunu gerçekleştirip eziyet suçunun maddi unsurunu teşkil edebilecek boyuta ulaşmış ise, bunlardan herbiri eziyet suçunun faili sayılır.

## CİNSEL SALDIRI SUÇU (TCK m 102)

1) Korunan Hukuksal Yarar: Cinsel özgürlük, mağdurun "cinsel serafi" ya da manevi bütünlüğü, cinsel nitelikli bir davranışa girişme konusundaki irade özerkliği, bu bağlamda kişi özgürlüğü

2) Fail: Suçun faili erkek olabileceği gibi kadın da olabilir.

Eşler arasında zorla dayalı olarak vücutta organ veya sair cisim sokmak biçiminde gerçekleştirilen bütün davranışlar, başka bir koşul aranmaksızın nitelikli cinsel saldırı suçu oluşturur. (sy 347 dipnot 24)

3) Mağdur: Yaşayan herhangi bir insan olabilir. Fail ile mağdurun ayrı kişiler olmasına gerek yoktur.

Cinsel saldırı suçunda mağdurun yaşı önemlidir. 18 yaşından küçük ise, artık cinsel saldırı değil, çocukların cinsel istismarı suçu olur (TCK m 103) (sy 248 dipnot 33)

4) Maddi unsur:

\* A) Suçta kullanılan araçlar:

Cinsel saldırı suçunda bu suçu oluşturan cinsel davranışlar mağdurun rızası dışında gerçekleşmektedir. Rızanın olup olmadığı belirlenirken kişinin hayır demesinin tek başına suçun oluşması için yeterli olmadığı düşüncesindeyiz.

@ Cebir: Cebir mağdurun direncini kıran ve failin arzu ve isteklerine uygun olarak hareket etmesine neden olan fiziki güçtür. Cebre mağdurun direncini kırmak için araç olarak başvurulmuş olmalıdır.

Cebirden kaçınmanın mutlak surette olanaksız olması, mağdurun eyleme fiziksel gücünün sınırlarını zorlayarak sürekli ve enerjik biçimde karşı koyması gerektirmez.

Cinsel davranış rızaya dayalı olmakla birlikte, sonraki aşamada rızanın geri alınması durumunda da bu suç oluşur. Mağdurun cinsel davranışa gösterdiği rıza, vücutta organ veya cisim sokmayı kapsamıyorsa buna rağmen vücutta organ veya cisim sokulması durumunda fail cinsel saldırı suçunun nitelikli haline göre cezalandırılır.

Cebir varlığını kabul olan, mağdurun sergilemeye <sup>arzu</sup> kabul edeceği tüm direnci gösterememe durumunda bırakılmış olması yeterli görülmelidir. (sy 351/38)

@ Tehdit: Cinsel davranışa rıza gösterilmemesi durumunda, mağdurun ileride bir zorara uğratılacağı beyanını içerir. Ancak uğratılacak zorarın cinsel illiği sonucunda uğranılacak zarardan daha ağır olması gerekir.

Tehdidin suun istendiği sırada ya da öncesinde cinsel davranışı gerçekleştirme amacıyla kullanılmış olması gerekir. Nitekim Yargıtay, fiilî istemmesinde sonra olanları başkasına söylenesi durumunda mağdura kendisini öldüreceğini söylemesi tehdit saymanıştır. (sy 352 dipnot 64)

© Hile ya da başka nedenlerle fiile direnememe;

Fiile direnemeyecek durumu akıl veya bedeni hastalığı, failin hileye başvurusu olmasından veya mağdurun çaresizliğinden kaynaklanabilir. Fiilî istendiği sırada mevcut bulunmak koşuluyla bu durumun "sürekli" veya geçici olması önemsizdir.

Failin gerçekte yenile getirmeyeceğini bildiği halde, evlenme vaad ederek cinsel davranışı gerçekleştirilmesini hileli sayılıp sayılmayacağı sorulabilir. Bize göre her türlü aldatıcı davranışın bu suçu oluşturacağı sonuca varmak gerekir. (sy 353, dipnot 66, 67)

\* B) Cinsel davranışlarla vücut dokunulmazlığını ihlal

Ⓐ Cinsel davranış

Kişinin vücudu üzerinde gerçekleştirilen cinsel arzuları tatmin amacına yönelik ve cinsel ilişkiye varmayan cinsel davranışlar

Failin kendisini veya bir başkasını cinsel açıdan tatmin amacı varsa "cinsel davranış" sayılabilir. (sy 356 88, 89)

Cinsel şehvet duygularını kısmen ve kısa süreli olarak tatmin etmeye yönelik davranışlar da "cinsel davranış" sayılabilir.

Failin mağduru kendisi ile mi yoksa başka üçüncü bir kişi ile mi cinsel davranışa zorladığı önem taşımaz. Hatta üçüncü kişi de bir davranışa zorlanırsa ona karşı da bu suç oluşur.

Cinsel davranış bizzat mağduru birşey yapmaya zorlama biçiminde olabileceği gibi, mağduru kendisine yönelik bir davranışa katılmak zorunda bırakma biçiminde de olabilir.

Ⓑ Vücut dokunulmazlığının ihlali

Cinsel saldırı suçunun oluşması için "cinsel davranış" tek başına yeterli olmayıp, aynı zamanda vücut dokunulmazlığının da ihlal edilmiş olması gerekir. Failin mağdurla bedensel teması şarttır. Ancak ancak bu temasın çıplak olması veya cinsel organlarla ilgili bulunması aranmaz.

TCK ya göre ancak vücut dokunulmazlığının ihlali suretiyle istenebileceğinden, mağduru doğrudan kendi kendisine yönelik bir cinsel davranışa veya cinsel ilişkiye veya cinsel davranışı seyretmeye zorlamak bu suçu oluşturmaz. TCK 109/5 veya 105 uyg. söz konusu olabilir burada

Yargıtay tarafından "bedensel tenas" hıtası esas alınmaktadır. Mağdur ile fiziksel tenası içermeyen cinsel davranışlar ancak cinsel taciz suunu (TCK m105) oluşturur (sy 359 dipnot 103)

Mağdurun cinsel organını okşama, kendi uzunu okşatma, organ sokmak kastı olmaksızın, mağdurun vücudunu devamlı şekilde şehvet duygularını tatmin amacıyla okşama, öpme gibi fiillerin bitirici cümle kapsamında kalacağı söylenebilir. Buna karşılık onı ve kesitlik gösteren davranışlar TCK m 102/1 c.2 kapsamında dir. 102/1 c.1 de fail şehvi hislerinin tatmini için yoğunlaşmış ve sürekli hareketlerde bulunmaktadır. Süreklilikten kasıt birde çok tekrarlanmış olması demek değildir.

6) Monevi Unsur: Kasten istenebilen bir suu olup, olası kastla da istenebilen Failin yanılması kasti kaldırır.

Cinsel saldırı suunun gerek m 102/1, gerekse madde 102/2'deki bilmeleri bakımından failin aynı zamanda cinsel arzularını tatmin etmek amacıyla hareket etmiş olması da gerekmez.

7) Hukuka Aykırılık: Bu suuta mesru savunma ve zorunluluk hali hukuka aykırılığı ortadan kaldırıcı bir etti doğurmaz.

Mağdurun cinsel davranışa gösterdiği rıza hukuka uygunluk sebebi dir.

8) Nitelikli Haller:

A) TCK m 102/2'de öngörülen nitelikli hal: Vücutta organ veya sair bir cism sokmak suretiyle istenmesi

Suun nitelikli halinin gerçekleşmesi bakımından da fail ve mağdur herhangi bir kişi olabilir. Suun maddi unsurunu oluşturan hareketlerden "organ sokma"nın bir kadın tarafından erkeğe karşı gerçekleştirilmesi mümkündür, zira bu organın illa penis olması gerekmemektedir. (sy 364 dipnot 125)

Organ veya cismi mağdurun vücuduna sokmak için üçüncü bir kişi veya bizzat mağdurun aracı olarak kullanılması durumunda da nitelikli hal gerçekleşmiş olur.

Failin bir başkasına kendisine <sup>organ</sup> veya cism sokmaya zorlaması durumunda dolaylı faillik yoluyla nitelikli cinsel saldırı suu oluşabilir. Yargıtay failin kendisine mağdurun organını soktuğunun nitelikli değil, basit cinsel saldırı suunu oluşturacağı kanısına varmıştır. (sy 365 dipnot 128)

Mağdurun kendi kendine cism sokmaya zorlanması durumunda ise dolaylı faillik yoluyla m 102/2'deki suun oluştuğunu söylenebilir.



organ veya baskaca bir cismin vücuda sokulması.

↳ gerekmedikçe bu deyim vajinal, anal ve oral yoldan vücuda organ veya baskaca bir cisim sokulmasıyla sınırlandırılmıştır.

Organ → yalnızca erkeklik organı değil, sayılan vücut boşluklarına girebilecek sızgelimi parmak gibi organları da içermektedir.

Cisim → sayılan vücut boşluklarına girebilecek her türlü katı veya sıvı maddedir.

Parmağın ağza sokulması gibi bir durumda sy 366,367 okunabilir.

Evlilik dışı veya itimam nikahına dayalı olarak birlikte yaşayan kişiler arasında gerçekleştirilen nitelikli cinsel saldırı bakımından kovuşturma re'sen yapılır.

B) TCK m 102/3'te öngörülen nitelikli haller:

① Suçun beden veya ruh bakımından kendisini savunamayacak durumdaki kişiye karşı işlenmesi (TCK m 102/3-a)

Beden bakımından kendisini savunamayacak durumda olma, mağdurun ahlak disiplinini bildiği cinsel saldırıya karşı fiziksel olarak direnme olanağına sahip olmamasıdır.

Ruh bakımından kendisini savunamayacak durumda olma ise, mağdurun eylemin kötülüğünü kavrayamamasıdır.

Mağdurun kendini savunma olanağını ortadan kaldıran durum geçici veya sürekli olabilir; önemli olan bu durumun fiilin işlendiği sırada mevcut olmasıdır.

Mağdurun kendini savunma olanağını ortadan kaldıran durumun ortaya çıkmasında kusurlu olup olmadığı önemli değildir.

Mağdurun sağır dilsiz veya görme engelli olması, fiile direnme gösterme olanağını önemli ölçüde azalttığı takdirde, bu nitelikli hal kapsamında değerlendirilebilir.

Nitelikli halin uygulanabilmesi için fiilin kastının mağdurun savunmasız durumda bulunmasına yönelik olması da gerekir.

② Suçun kamu görevinin, vesayet ilişkisinin veya hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle işlenmesi

a) Suçun kamu görevinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılarak işlenmesi

Failin yetire getirdiği kamu görevinin suçun işlenmesinde özel bir kolaylık sağlanması ve kamu görevi nedeniyle mağdur üzerinde egemenlik kurulabilecektir durumda olması zorunludur.

b) Suçun vesayet ilişkisinin sağladığı nüfuz k.t. işlenmesi

c) Suçun hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz k.t. işlenmesi

Hizmet ilişkisinin bir kamusal veya özel bir kuruma bağlı olarak yetire getirilmesi önemli olmadığı gibi, ücretli veya ücretsiz, geçici veya sürekli olması da önem taşımaz.

Salt mağdurla aynı yerde çalışmanın sağladığı kolaylıkla suçun işlenmiş olması bu kapsamda değildir. Devrekte aynı iş yerinde çalışıp esit konumda bulunan ya da birbirini üzerinde herhangi bir tasarruf ya da otoritesi bulunmayanlar yönünden bu nitelikli hal uygulanmaz.

③ Suçun üçüncü dereceye kadar (dahil) kan veya kayın hisimliği ilişkisi içinde bulunan bir kişiye karşı ya da üvey baba, üvey anne, üvey kardeş, evlat edinen veya evlatlık tarafından işlenmesi

Suçun işlenmesinde sağladığı kolaylık

Nitelikli halin uygulanması bakımından bu kişilerin mağdur üzerinde "hüküm ve nüfuz" sahibi olmaları gibi bir zorunluluk aranmamıştır.

Evlilik sona erdikten sonra, diğer esin madde kapsamındaki kayın hisimlerine karşı işlediği fiiller bakımından bu nitelikli halin artık uygulanmaması gerektiği savunulmaktadır.

④ Suçun silahla veya birden fazla kişi tarafından işlenmesi

a) Suçun silahla işlenmesi: Nitelikli halin uygulanması için silahın fiilen kullanılmış olmasına gerek yoktur, mağdurun iradesini etkileyecek şekilde, örneğin tabancayı teshir etmek bu silahtan faydalanılmış olması yeterlidir.

b) Suçun birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi: En az iki kişi suça birlikte fail olarak katılmalı, hepsinin cinsel saldırıda bulunmasına gerek yok.

Nitelikli halin uygulanabilmesi için suçun tamamlanması şart değildir. Tesebbüs aşamasında kalan cinsel saldırı suçunda da bu nitelikli hal uygulanır.

5) Suçun insanların toplu olarak birarada yaşama zorluluğunda bulunduğu ortamları sağladığı kolaylıktan faydalanmak suretiyle işlenmesi kısıla, ceza infaz kurumu, öğrenci yurdu, okul pansiyonu ve hastane gibi yerler bu kapsamdadır.

C) Netice yüzünden cezanın ağırlaştırılmasını gerektiren durumlar

1) Suçun mağdurun ölümü veya bittkisel hayata girmesine yol açması (m 102/5)

a) Suçun mağdurun ölümüne yol açması: Netice yüzünden ağırlanmış bir suç söz konusu olup, failin ölüm neticesini istenmiş olması, fakat bu netice bakımından takdir derecesinde bir kusurunun bulunması gerekir.

Ölüm neticesi, fiille, yani cebir kullanılmasına cinsel davranışa bağlı olarak meydana gelmiş olmalıdır. Bunun sonucu olarak, failin mağdur öldükten sonra, öler mağdura yönelik cinsel saldırıda bulunması durumunda da bu nitelikli hal uygulanmaz.

Cinsel saldırı suçunun tamamlanmasına gerek yoktur; suçun sebebiş aşomasında kalmasında da nitelikli hal uygulanır.

b) Suçun mağdurun bittkisel hayata girmesine yol açması

9) Suçun Özel Görünüş Bilimleri:

A) Teşebbüs: Gerek m 102/1 gerek m 102/2 dedi suçlar salt hareket suçudur. TCK m 102/1 c-1 açısından suçun tamamlanması için, cinsel davranışın belirli bir süreklilik ve yoğunluk boyutuna da ulaşmış olması gerekir.

Bu suçun gerek tenel sekline gerekse nitelikli haline teşebbüs mümkündür.

Cinsel saldırı suçumelverişli hareketlerle doğrudan doğruya icraya başlayıp da elinde olmayan nedenler yüzünden suçun tamamlanmaması durumunda fail teşebbüs nedeniyle sorumlu tutulur. Üçüt dokunulmazlığının ihlalini oluşturan cinsel davranışlarla belirli bir yakınlık ve bağlantı içinde bulunan hareketlerin gerçekleştirilmesiyle fail teşebbüs alanına girmiş olur.

Cinsel saldırının vücuda organ veya cisim sokmak suretiyle işlenmesi durumunda da, suçta teşebbüs söz konusu olabilir. Failin kastının organ veya cisim sokmaya yönelik olması, ancak elinde olmayan nedenlerle ftili tamamlanmaması gerekir.

TCK m 102/2 bakımından gönüllü vazgeçme söz konusu olduğunda faili o ana kadar yapılan hareketlerin vücut dokunulmazlığının ihlali niteliğini taşıyıp taşımadığına göre cinsel taciz TCK (m 105) ya da cinsel saldırının tenel biçiminde (TCK m 102/1) cezalandırılmak gerekir. Jorgıtay bu görüştedir.

Süreklilik arz eden bir davranışa yönelik kastın olmasına rağmen, saldırı, engel bir neden yüzünden ani ve kesik bir hareket düzeyinde kalması durumunda m 102/2 c. -1 'e tesebbüsten bahsedilir.

Failin itidarsızlığı nedeniyle suçu gerçekleştiren kişi olması durumunda m 102/2 ye tesebbüs hükümleri uygulanmalıdır.

Jorgıtay uygulamasına göre, cinsel saldırı suçunun neticesi sebebiyle ağırlanmış hallerde tesebbüs mümkün değildir.

B) İktidama: Cebir ve tehdide bu suça araç olarak basıncı olduğu için bileşik suç söz konusudur ve ayrıca cebir ve tehdit suçundan dolayı faille ceza verilmez. Bahsedilen cebirli kastın yorulanın basit halini aşmaması gerekir. Aşması halinde ayrıca kastın yorulanına ilişkin hükümler uygulanır.

5. Ceza Dairesi'nin, cinsel istismar boyunca hürriyetin sınırlandırıldığı durumlarda, madde 109 daki suçun oluşmadığı; mağdurun bir yere götürülmesi gibi durumlarda TCK m 102 ile m 109/5 arasında gerçek iktidama uygulanır. (sy 380 dipnot 226, 227) sy 381, 382, 383

c) İştirak: Cinsel davranışı gerçekleştiren birden fazla kişi varsa herbiri birlikte fail sayılır.

Kovuşturma:

m 102/1 c1 bakımından kovuşturma şikayete bağlı tutulmuştur. m 102/1 in 2. cümlesinde düzenlenen cinsel davranışın süreklilik düzeyinde kalması bakımından da aynı sonucu vermek gerekir.

m 102/2 deki nitelikli hal ise, ester arasında gerçekleşen bir tarafta bırakırsak re'sen kovuşturulur. Eser karşı istenen nitelikli cinsel saldırı suçunda kovuşturmanın şikayete bağlı olduğu açıkça anlaşılmadığı için kovuşturmanın re'sen yapılması gerekir.

## II ÇOCUKLARIN CİNSEL İSTİSMARI SUÇU (TCK m 103)

1) Korunan Hukuksal Yarar: Cinsel özgürlük

2) Fail: Herkes olabilir. Failin çocuk olması da mümkündür.

3) Mağdur: Erkek veya kadın ancak bir "çocuk" olabilir. Bir kimse eyleme ile veya mahkeme kararı ile ergin kılınmışa bile 15 yaşından küçük ise bu suçun mağduru olabilir.

15 yaşını doldurmuş çocukların cinsel davranışa gösterdikleri rıza geçerli sayılmış ve bunların fiille gösterdikleri rızanın bu suçun oluşmasını engelleyeceği öngörülmüştür. Fakat cinsel ilişki düzeyine varan bir fiilin varlığı durumunda TCK m 104 hükmü uygulanacaktır.

4) Maddi unsur: Yargıtay uygulamasında çocuğa karşı gerçekleştirilen ve beden dokunulmazlığını ihlal etmeyen davranışlar çocukların cinsel istismarı kapsamında görülmemiş ve TCK m 105 uyarınca cezalandırılmıştır. (sy 391 dipnot 273)

5) Manevi unsur: Kastan istenebilen bir suç olup, okası kastla da istenebilir. Sair önemli değildir. Faildeki kastın, suç tipinin objektif nitelikteki tüm unsurlarına yönelik olması aranır. Bu durumda failin yanılması kastı ortadan kaldırır. Yargıtay'ın failin mağdurun yanında bulunduğu fail veya müdafii tarafından öne sürülmemelidir, aksi durumda mahkemeye buna ilişkin bir araştırma yapılması gerekir.

6) Hukuka aykırılık unsuru: 15 yaşına kadar olan çocukların davranışa gösterdiği rıza geçerli değildir. 15 yaşından büyük olan çocukların, ister basit isterse nitelikli hal söz konusu olsun eyleme gösterdikleri rıza geçerli sayılmıştır.

7) Nitelikli haller:

A) Suçun Üçüncü organ veya sair bir cisim sokulması suretiyle işlenmesi. (TCK m 103/2)

Bu konuda cinsel saldırı suçu ile ilgili olarak yapılan açıklamalara bakılmalıdır.

B) TCK m 103/3 de dñgörülen nitelikli haller

Nitelikli haller seçicilik olduğundan aynı olayda birden fazlası gerçekleşmiş olsa bile tek bir artırım yapılacaktır.

1) Suçun Birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi (sy 293, dipnot 250)

2) Suçun İnsanların birarada toplu olarak yaşama zorunluluğunda bulunduğu ortamların sağladığı kolaylıktan faydalanmak suretiyle işlenmesi (TCK m 103/3 - b)

3) Suçun üçüncü derece dahil kan veya kayın hisimliği ilişkisi içinde bulunan bir kişiye karşı ya da üvey baba, üvey ana, üvey kardaş veya evlat edinen tarafından işlenmesi (TCK m 103/3 - c)

4) Suçun vasi, eğitici, öğretici, bakıcı, koruyucu aile veya sağlık hizmeti veren ya da koruma, bakım veya gözetim yükümlülüğü bulunan kişiler tarafından işlenmesi

Sağlık hizmeti veren veya koruma, bakım ya da gözetim yükümlülüğü bulunanlar ise (sy 394 dipnot 284), mağdur çocuğun terbiye, nezaret veya koruması altına bırakıldığı kişilerdir. (Hastane, çocuk bakım evi, kres, yaz okulu, kamp, komsu ya da akraba yanına geçici olarak bırakma)

5) Suçun kamu görevinin veya hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle işlenmesi (TCK m 103/3 - e)

c) Suçun birinci fıkranın (a) bendindeki çocuklara karşı cebir veya tehditle ya da (b) bendindeki çocuklara karşı silah kullanmak suretiyle işlenmesi (TCK m 103/4)

D) Suçun mağdurun bittkisel hayata gitmesine veya ölümüne neden olması (TCK m 103/6)

8) Suçun Özel Gönüllü Bicimleri:

A) Tesebbüs: 103/1 c-2 açısından cinsel davranışın gerçekleşmesi, m 103/1 c-1 açısından bedensel temas içeren davranışın belli bir süreklilik ve yoğunluk kazanması; 103/2 açısından ise organ veya baskaca cismin vücudunda sokulmasıyla birlikte tamamlanır. Elde olmayan nedenlerle tamamlanamamış ise bu suça tesebbüsten dolayı cezalandırılır.

Bedensel temasın engel bir neden yüzünden gerçekleştirilememesi durumunda failin kastının davranışın sürekliliğine yönelik olduğu ispatlanmadıkça sarkıntılık düzeyinde kalan istismara tesebbüsten hüküm kurmak gerekir.

Gönüllü olarak icra hareketlerinden vazgeçen o ana kadar yapılan hareketler başka bir suç oluşturuyorsa yalnızca o suçtan dolayı ceza alır.

103/1 dek: suçun kirasına başlandıktan sonra mağdurla bedensel temasta bulunmaksızın gönüllü vazgeçen failin o ana kadarki eylemlerinin m 105 'e gitmesi de mümkündür.

B) fatma: Aynı kişiye yönelik olarak farklı zamanlarda gerçekleşen cinsel istismar suçu, aynı suç işleme kararına bağlanabiliyorsa, zihirlene suç kuralları uygulanabilir. Değişik kişilere karşı işlenen cinsel istismar suçu aynı suç işleme kararına bağlı olsa bile zihirlene suç kuralları uygulanmaz.

Çocukların cinsel istismarı ile aile bireylerine kötü muamele arasında fikri fatma uygulanabilir.

Basuru ve cebir ve şiddetli kastın yaralama suçunda cezanın ağırlaştırılması durumunda ayrıca bu suçtan dolayı da failin cezalandırılması yoluna gidilir.

C) istirat: Mümkündür. Öte yandan küçük yastaki çocukların dihi nikahla evlendirilen ve bu suretle "esi" nin onunla cinsel ilişkiye gitmesinin rıza gösteren ana baba da TCK m 103/2 den ötürü cezalandırılır.

### III RESİT OLMAYANLA CİNSEL İLİŞKİ SUÇU (TCK m 104)

1) Korunan hukuksal yarar: Cinsel özgürlük

2) Fail: Kadın veya erkek herhangi bir kişi olabilir. Hareket "cinsel ilişki" olarak öngörüldüğü için, bu suçun bir kadın tarafından başka bir kadına karşı işlenmesi mümkün değildir.

Cinsel ilişkiye giren kişilerin her ikisinin de resit olmaması durumunda bu suçun oluşmayacağı görüşü bize de isabetli gelmektedir. Buna karşılık 15-18 yaş arasında bulunmakla birlikte evlenme veya başka bir yolla resit kılınmış olan bir kişi cinsel ilişkinin tarafı ise bu kişinin suçun faili olabileceği görüşündeyiz.

3) Mağdur: Suçun mağduru 15 yaşını bitirmiş çocuk olarak belirtilmiştir. 15-18 yaş arasında bulunan ancak daha öncesinde su ya da bu yolla erginliğini kazanmamış ve algılama yeteneği gelişmiş erkek ya da kadın çocuklar bu suçun mağduru olabilirler.

Sikayet hakkı bakımından; şikayet edip etmeme konusunda uyumsuzluk çıkması durumunda yasal temsilcilerin değil mağdurun iradesi esas alınır.

18 yaşından küçük olmakla birlikte evlenme yoluyla resit olan kişilerin bu suçun mağduru olamayacağı aynı zamanda mahkeme kararıyla resit kılınan 15 yaşını doldurmuş kişilerin de bu suçun mağduru olamayacağı unutulmamalıdır.

4) Maddi unsur: "cebir, tehdit ve hile" ye basurulmamış olmalıdır. Cinsel ilişkide bulunmak deyiminden → erkek cinsel organının vajinaya veya anüse sokulması, sokturulmasıdır.

Oral ilişkinin de yargıtay tarafından cinsel ilişki olarak kabul edilmediğini belirtelim. Resit kadının kendi vajinasına ya da anüsüne penis sokturması, bu suçu oluşturmaktadır.

Vücuda cisim sokulması ya da sokturulması bu suçu oluşturmayacağı gibi, cinsel organın anal ya da vajinal boşluklar dışında bir boşluğa sokulması ya da cinsel organ dışında bir başka organın anal ya da vajinal boşluğa sokulması durumunda da bu suç oluşmaz.

TCK m 102/1 ile 102/2 arasındaki ilişkiyi değerlendirirken izah ettiğimiz gibi Yargıtay uygulamasında failin kendisine mağdurun organını sokturması durumu suçun basit hali kapsamında ele alınmakta "vücuda organ veya sair cisim sokmak" olarak görülmektedir. Buna karşılık TCK 104/2 uygulamasında resit failin çocuk mağdurun organını kendine sokturması durumunda da nitelikli hali oluşturduğunu kabul etmek gerekir.

5) Manevi unsur: Ancak kasten istenebilir. Kastın hem cinsel ilişkiye hem de mağdurun yaşına ve algılama yeterliğinin bulunduğu ve ilişkinin mağdurun rızasına dayandığına yönelik olması gerekir. failin bu konularda yanlışlığı kasti ortadan kaldırmaz.

TCK m 104/2 açısından failin mağdur ile arasındaki akrabalık ilişkisini de bilmesi gerekir.

Geleneklere göre yapılan dihi nikah → burada geçerli bir evlilik söz konusu olmadığı için ilişkiye gösterilen rızanın geçerliliği yoktur.

6) Nitelikli haller:

7) Suçun özel görünüş biçimleri:

1) Tesebbüs: Suça tesebbüs mümkündür. Suç cinsel ilişkinin gerçekleşmesi ile tamamlanır. Bu da kısmen de olsa anal veya vajinal penetrasyonu gerektirir. Bu bakımdan o ana kadar yapılan hareketlerin icra hareketi boyutu na ulaşması koşuluyla suça tesebbüs mümkündür.

TCK m 36 burada da uygulama alanı bulur.



B) İstima: Aynı kistiye yönelik olarak değişik aralıklarla gerçekleştirilen cinsel ilişkilerin her biri ayrı bir suç oluşturmaz. Bunlar aynı suç isteme kararına bağlı ise zihniyetle suç hükümleri uygulanır. Zihniyetle suç hükümlerinin uygulanması için aynı kistiye karşı istenmesi gerekir. TCK m 109, TCK m 116, TCK m 234 ile birlikte istenmesi durumunda gerçek istima uygulanır.

C) İştirak: Bizzat istenebilen suç niteliğindedir. Birlikte faillik bu suç bakımından söz konusu değildir. Bu suçta azmettirme ve yardım etme mümkündür.

Birde fazla kişi mağdurla ardi ardına veya aynı anda cinsel ilişkide bulunmuş ise, her biri suçun doğrudan tek basına failidir.

D) Kovuşturma: Soruşturma ve kovuşturma şikayete bağlı olup, şikayet hakkı da kendisi ile ilişkiye girilen mağdura aittir.

#### IV CİNSEL TACİZ SUÇU (TCK M 105)

1) Korunan hukuksal yarar: Cinsel saldırı boyutuna ulaşmamasıyla, cinsel yönden kistiye rahatsız edici davranışları da ayrıca cezalandırmak suretiyle cinsel özgürlüğün daha geniş bir çerçevede korunmasına olanak sağlamıştır.

2) Fail: Erkek veya kadın herhangi bir kişi. Bu suçun eşler arasında istenebileceğini söylemek doğru olmaz.

3) Mağdur: Herhangi bir kişi olabilir. Farklı cinster olmasına gerek yoktur.

4) Maddi unsur: Cinsel taciz, kişinin vücut dokunulmazlığının ihlali niteliği taşımayan cinsel davranışlarla gerçekleştirilen ve cinsel yönden "ahlak temizliğine aykırı olarak" mağdurun rahatsız edilmesi olarak tanımlanmıştır.

Gerçekleştirilen cinsel davranışın devam süresi önemli ise de münferit ve ani hareketler de cinsel taciz sayılabilir. (Cinsel organın sallanması gibi)

Cinsel taciz serbest hareketli bir suç olup, hareketler, söz (laf atmak, cinsel ilişki teklifinde bulunmak, kendisini evine almasını istemek), yazı (cinsel içerikli mektuplar göndermek, mesajlar yollamak) veya herhangi bir davranışla (İstik, el kol hareketi, cinsel organı teşhir) şeklinde gerçekleştirilebilir.

5) Manevi unsur: Kasten istenebilen bir suçtur. Suç tipinin objektif nitelikteki tüm unsurlarına yönelik olması aranır. Failin bu hareketi "cinsel amaçla gerçekleştirilmesi" aranır. (detaylı bilgi: 415)

6) Hukuka aykırılık unsuru: Mağdurun rızası geçerlidir.

7) Nitelikli haller: sayfa 416, 417, 418 okuyabilirsiniz.

8) Suçun özel götünüs biçimleri:

A) Tesebbüs: Cinsel taciz suçuna tesebbüs ancak icra hareketlerinin kısımlara bölünebildiği durumlarda mümkündür.

B) İktila: Değişik zamanlarda aynı kişiye yönelik aynı suç işleme kararına dayanarak gerçekleştirilen birden fazla cinsel taciz suçu arasında zihnen suç ilişkisi vardır.

C) İştirak: Cinsel taciz suçunun birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi nitelikli hal dusturur. Bu suçta azmettirme ve yardım etme mümkündür.

4) Çocuk Düşürme, Düşürme veya KISIRLAŞTIRMA

Ekim  
October  
Oktober  
Октябрь

20

Perşembe  
Thursday  
Donnerstag  
Четверг

Hafta : 42

Çocuk Düşürme ve Düşürme Suçu (99.100) 293 - 72

08 Komün hukuksal yön: Gelecekteki yaşam, ananın sağlığı  
faali: Herhangi bir eşi

09 Yettili olmayan eşi → nitelikli hal → 10 haftayı geçmişse kadın doğum sadece uyarı

Rahim tahliye kadın has. ve doğ. uz. yapılır. Kus yaparak yetki belgesi ölmüş pratikyer hekimler kadın has. uzranını belirtir ve gösterirlerde

10 Maddi Unsur: Çocuğun düşürülmesi  
Konusu ceza

→ Çocuk düşürme hangi yöntemle olursa olsun çocuğu taşıyan kadın dışında başka bir eşi tarafından gerçekleştirilirse, gebelik sırasında gebeliğin sona erdirmeye amacıyla ceza yitirile her türlü müdahale

13 → Kadının rızası + 10 haftayı aşmamış gebelik → suç oluşturmaz. (Erkek rızası aranmaz.) (Yettili eşi tarafından)

14 → Rıza → aydınlatılmış rıza → Gebeliğin rızaya dayalı sonlandırılması kadının sağlığının bozulma-

15 Sına veya ölmüşse yol açmаса → tabiiğe girilme, öldürme → Kadının mağdur olduğu bir suç sonucu tomik kalması halinde

16 20 haftadan az olması ve kadının rızası ile uzran belirtir tarafından

17 Maddi Unsur Genel kast  
Hukuka Aykırılık Unsuru

18 Tıbbi sorumluluk varsa hangi ayda olursa olsun mabuk  
✓ Ananın yaşamı tehlikeye düşecek

19 ✓ Ağır maluliyet  
✓ Rızası olmasa bile suç oluşturur

20 Özel Geranos Bicahibi  
Tıbbi: Gebeliğin sona erdirmeye faaliyete doğrudan doğruya başlamayı ifade eder hareketin gerçekleştirilmesiyle

11 Kasım / November	Dolar
P/M 7	Yatırma!
S/T 1 8 15 22 29	Euro
C/W 2 9 16 23 30	
P/T 3 10 17 24 31	
C/F 4 11 18 25	
P/S 5 12 19 26	
C/S 6 13 20 27	
P/S 7 14 21 28	
C/S 8 15 22 29	
P/S 9 16 23 30	
C/S 10 17 24 31	

notice: Nitelikli Haller: ✓ Kadının bedeni veya ruhi sağlığını bozması  
erazın: ✓ Kadının ölümüne neden olması: En günden tabii  
kast veya bu suçtan değil kastın öldürme bağlaştırması

Amay: 84. Kast veya bu suçtan değil kastın öldürme bağlaştırması  
bu suçtan değil kastın öldürme bağlaştırması

ihson öldürme suçundan. ✓ Yettili olmayan biri tarafından işlenmesi  
tabii tabiiyse iki ayı ceza değil nitelikli hal  
obrak ceza ağırlaştırılır!

Ekim  
October  
Oktober  
Октябрь

21

Cuma  
Friday  
Freitag  
Пятница

Hafta : 42

Hafta : 42

294 - 71 Cezasızlık Kredi vs.

08 ✓ Magdum olduğu suatın gebe kalması } Kendisi düşürecekt  
✓ 20 haftadan fazla olmaması } olursa yere lanam.

09 ✓ Uzman hekim ten hastahane ortamında

10 KISIRLAŞTIRMA

11

12

13

14

15

16

17

18

19

20

Kis

Kor<sup>08</sup> Hi

F

09

10 este

bu ko

11 belges

12 cinsel

13 H

14 C

15 T

16 → E

17 Mon

18 Hul

19

20

21

22

23

24

25

26

27

28

29

30

31

11 Kasım / 1

P/M 7

S/T 1 8

Ç/W 2 9

P/T 3 10

C/F 4 11

C/S 5 12

P/S 6 13

H/W 44 45

	10 Ekim / October
Dolar	P/M 3 10 17 24
	S/T 4 11 18 25
Euro	Ç/W 5 12 19 26
	P/T 6 13 20 27
Altın	C/F 7 14 21 28
	C/S 1 8 15 22 29
Borsa	P/S 2 9 16 23 30
	H/W 39 40 41 42 43

Kısırlastırma (101)

Kon<sup>08</sup> Hükümetin amacı: Beden bütünlüğü, Marjinal; Erkek veya kadın  
Fail: Herhangi bir kimse

<sup>09</sup> Yettilli olmayan → ceza ağırlatılır

Kadın has. doğum sonrası ya da genel cerrahi yöntemleri

<sup>10</sup> erkeklerde sterilizasyon, kadın has. doğum sonrası ya da genel cerrahi yöntemleri  
bu konuda Bakanlıkca açılan eğitim merkezlerine ulusal genel yetetlilik

<sup>11</sup> belgesi alınır. pratisye belgeleri tarafından

Maddi unsur: Bir erkek ya da kadının gözetilmesine yetecek

<sup>12</sup> cinsel ihtiyaçları tatmin etme amacı → Rıza tipikliği unsurundan

(Kadın olmasa da cinsel saldırganlıkta da müdahale edilir)

<sup>13</sup> (Kastrasyon) → Tıbbi zorunluluk halinde rıza aranmaz.

Tıbbi sakınca varsa rıza hükümete uygun hale getirmez.

<sup>14</sup> → Etili kişilerde esir rızası geçer.

Marekizasyonu: Genel kast

<sup>15</sup> Hükümete Uygunluk: Tıbbi Zorunluluk

16

17

18

11 Kasım / November

P / M 7 14 21 28

S / T 1 8 15 22 29

Ç / W 2 9 16 23 30

P / T 3 10 17 24

C / F 4 11 18 25

C / S 5 12 19 26

P / S 6 13 20 27

H / W 44 45 46 47 48

## TEHDİT SUĞU (TCK m-106)

### 1) Sua tipinin özellikleri:

- ① Tehdit suanı genel ve tamamlayıcı bir suç tipidir.
- ② Soyut tehlike suçudur → ayrıca bir zarar ya da zarar tehlikesinin neticesinin gerçekleşmesi aranmamaktadır.
- ③ Salt hareket suçudur.

### 2) Korunan hukuksal yarar: Bireyin iç huzuru, hukuksal güvenirlik duygusu.

Kişinin karar verme h ve hareket etme hürriyeti

3) Fail ve mağdur: Herkes bu suçun faili olabilir. Mağdurun belirli veya belirtenebilir bir veya birden fazla kişi olması gerekir.

Algılama yeteneği olmayanlara karşı tehdit suanı oluşmaz.

Öğretide somut olaya göre tehdidin içeriğini anlayabilmiş ise akıl hastasının ya da küçük çocukların da bu suçun mağduru olabilmeleri mümkündür.

### 4) Manevi unsur: Tehdit, gerçekleşmesi failin iradesine bağlı olarak

gelecekte bir kötülüğün meydana geleceğini bildirmektir.

Uğratılacağı bildirilen zarar gerçekleştirilebilir nitelikte değilse, böyle bir beyan objektif olarak mağdur üzerinde bir korku yaratmaya elverişli olmadığından tehditler söz edilemez.

Saldırının bizzat fail tarafından gerçekleştirileceğinin beyan edilmesi gerekmez. Saldırının bir üçüncü kişi tarafından gerçekleştirileceğinin fail tarafından bildirilmesi durumunda da bu suç oluşur.

Tehditte ileriye dönük ve olası, cebirde simdiiki zamana dönük ve gerçek bir zarar söz konusudur.

Tehdidin yerelle olduğu değerler "kişinin yaşamı", "vücut dokunulmazlığı", "ahsel dokunulmazlığı", "malvarlığı" olabilir.

Sair bir kötülük deyimlerinde → kişi değerliliği, şeref ve onur, özel yaşam gibi saldırıya uğratılacağı bildirilen değerler hukuksal bir korumadan yararlanıyor olması gerekir.

Yargıtay'a göre failin sarf ettiği sözlerin ve davranışların mağdur üzerinde ciddi bir korku yaratmaya elverişli, yeterli ve uygun olması gerekir.

Tehdidin karşı tarafca ciddiye alınması olması suçun oluşması bakımından önem taşımaz.

Batıl inançlara dayalı korkutmalar tehdit sayılmaz.

Tehdit suçunda sayılan hukuksal değerlere yönelik olarak uğratılacağı bildirilen zararın belirli olması gerekir.

TCK, zararın gerçekleşmesi durumunda mutlaka suç oluşturmaya gibi bir zorunluluk aramamıştır, uğratılacağı bildirilen zararın haksız olması yeterli görülmüştür.

Tehditte konu olan hukuksal değer üçüncü kişiye de ait olabilir. (yakınlık duyduğu kişi)

Tehdit edilen kötülüğün gerçekleştirileceğinin karşı tarafa bildirilmiş olması da gerekir.

Tehdit herhangi bir araçla veya üçüncü bir kişiyle de karşı tarafa bildirilebilir.

Tehdidin korkutucu içerikli beyanın mağdura iletilmesi failin iradesi dışında gerçekleşmiş ise, o zaman tehdit suçu oluşmaz.

Uğratılacağı bildirilen kötülük acık ya da örtülü olabilir.

"Bir kişinin bir hukuki ilişkiye dayanan alacağını tahsil amacıyla tehdit veya cebir kullanılması halinde, ancak tehdit veya kasten yaralama suçuna ilişkin hüküm uygulanır."

5) Manevi unsur: Genel kastla istenebilen bir suçtur.

Sata yapma veya bir hakkı savunma iradesi gibi nedenlerle tehdit failinin işlenmesi durumunda failin objektif olarak korkutucu niteliğine sahip olması kaydıyla bu suç oluşur. Salt önemli değildir.

Olası kastla da istenebilir.

Tehdit suçunun terör amacıyla terör örgütünün faaliyeti çerçevesinde işlenmesi durumunda terör suçu oluşur.

6) Nitelikli haller:

A) Suçun silahlı işlenmesi: Failin silahlı olması yeterli olmayıp, bunu kullanmış olması da gerekir. Failin belindeki silahı göstermesi de yeterlidir. Silahın kullanılmış olması yeterli olup kullanmaya elverişli olup olmaması önemli değildir. (oyuncak tabanca vs)

B) Suçun kişinin kendisini tanımayacak bir hale koyması suretiyle işlenmesi: Failin dış görünüş bakımından kim olduğunun bilinmesini engelleyecek duruma gelmiş olması gerekir. Bu değişikliğe rağmen failin tanınmış olması hükmü uygulanmasına engel değildir.

İştirak halindeki faillerden yalnızca birisinin kendini tanımayacak hale getirmesi durumunda nitelikli hal tüm ortaklara uygulanmalıdır.

C) Suun imzasız mektupla işlenmesi:

Bundan anlaşılan "yazı"dır. Mektup biçiminde olması gerekmez. Yargıtay SMS yollamak suretiyle tehdit etme fiilini bu kapsamda değerlendirmiyor.

E-mail aracılığıyla gönderme de bu kapsamdadır.

Önemli olan mağdurun failin kim olduğunu bilmemesidir. Yazı imzasız olmasına rağmen kim tarafından gönderildiği anlaşıyorsa nitelikli hal uygulanmaz.

D) Suun özel işaretlerle işlenmesi:

Örneğin mağdurun evinin kapısına gizlenen ölüm işareti ya da kafatası bırakılması, zorf içinde mermi gönderme

E) Suun birden fazla kişi tarafından işlenmesi:

F) Suun var olan veya var sayılan suç örgütlerinin oluşturdukları:

Korkutucu güöten yararlanarak işlenmesi:

Suç örgütünün gizli olması gerekmektedir. Nitelikli halin uygulanması için failin bu örgütün üyesi olmasına gerek yoktur. Örgütün gerçekten var olması gerekmez.

7) Suun Özel Görünüş Biçimleri:

A) Tesebbüs: Tehdide konu hukuksal değeri zarara uğrattığı için mağdura bildirilmesi ile birlikte suç tamamlanır.

Tehdit, salt hareket suu olması nedeniyle kural olarak tesebbüse eklenmesi olmamakla birlikte, mektupla tehditte mektubun mağdura ulaşmadan ele geçirilmesi → tesebbüs düşünülebilir.

B) İtatma: Tehdit, cinsel saldırı, yağma gibi bir başka suçun unsuru veya nitelikli hali olarak öngörülmüşse, bileşik suçtan (TCK m 42) söz edilir ve tehditte ayrıca ceza verilmez. Buna karşılık tehdit suu yanında bileşik suç ilişkisine girmeyen bir başka suç da gerçekleşmişse gerçek itatma kuralı uygulanır.

Hem tehdit hem de sövme → fikri itatma

Failin, tehdit konusu kötülüğü bildirdikten sonra bunu bunu hemen gerçekleştirmesi durumunda, işlediği suç yanında tehdit suçundan ayrıca ceza verilmez.

Tehdit suu zihirlene biçiminde işlenebilir. Aynı mağdura yönelik birden çok müteakip tehdit → zihirlene suç

Aynı söz veya davranışla aynı anda birden fazla kişi tehdit edilmiş ise zihirlene suç (SY 443 Yargıtay kararı)

C) İştirak: İştirak açısından özellik göstermez.

8) Kavuşturma: TCK m 106/1 c-1 de → reşen

Kavuşturma yapılır. TCK m 106/1 c-2'de şikayet üzerine soruşturma ve



## II SONTAJ SUÇU (TCK m107)

Sontaj, tehdit suçunun özel bir görünüş biçimidir.

1) Korunan hukuksal yarar: Kişinin karar verme ve aldığı bu karar doğrultusunda hareket etme özgürlüğüdür. Somut tehlike suçudur.

2) Fail ve mağdur: Herkes bu suçun faili olabilir. Bununla birlikte TCK m 107/1 de düzenlenmiş biçimi itibarıyla sontaj bir konuda hak ve yükümlülüğe sahip olan kişi tarafından işlenir. Failin kamu görevlisi olmaması ve yerine getirmeye yükümlü olduğu işin de görevine girmemesi gerekir.

Mağdur bakımından herhangi bir özellik aranmaz.

3) Maddi unsur: "Çıkar" deyimini maddeli nitelikte olsun olmasın her türlü ve bu arada cinsel nitelikli yararları içerir.

Sontaj ve cebir suçu arasındaki fark → iradeyi zorlamak için basıurulan araç bakımındandır. Burada tehdide bir araç olarak basıurulmakta iken cebir suçunda ise maddeli kuvvete basıurulmaktadır.

Sontajda amaç kişi tarafı yapmaya ya da yapmamaya veya haksız çıkar sağlamaya zorlamaktır. Oysa tehdit suçunda mağdurun belirli bir davranışa zorlanması şart değildir. Öte yandan sontajda fail hakkı olan veya yükümlü olduğu bir şeyi tehdit konusu yapmakta iken, tehdit suçunda, hukukun korunan herhangi bir yarar tehdidin konusunu oluşturmaktadır.

Failin mağduru yapmaya ya da yapmamaya zorladığı davranış "kanuna aykırı" veya "yerine getirmeye yükümlü olmadığı" bir davranış olmaktadır.

Failin gayrimesru cinsel ilişkiyi altesine ihbar edeceğini söyleyene çıkar elde etmek → TCK 107/2 kapsamına girer.

Sontaj ve yağma suçu arasındaki fark:

1) Yağma suçunun konusu tasınabilir mal iken, sontajda herhangi bir yararadır.

2) Yağma suçunun tamamlanabilmesi için malın eliyetliğinin faille aktarılmış olması gerekirken, sontajda failin yarar sağlamak amacıyla hareket etmesi yeterlidir.

3) Yağma suçunda araç olarak cebir veya tehdide basıurulurken sontaj suçunda araç olarak yalnızca tehdide basıurulmaktadır.

4) Yağma suçunda tehdit konusu "mağdurun veya onun bir yakınının yaşamı, bedeni veya cinsel dokunulmazlığı ya da mal varlığı" iken

Santajda kişinin şeref ve saygınlığı tehdit edilmiş konusunu oluşturmaktadır.

TCK m 107/2 anlamında açıklanacak hususlar gerçek olabileceği gibi, uydurma da olabilir. Gerçek olmayan hususlar bakımından ise isnad etme oluşur.

4) Manevi unsur: TCK m 107/1 kapsamında genel kastla m 107/2 kapsamında özel kastla istenebilen bir suçtur.

m 107/2'de → failin yarar sağlamak özel kastıyla hareket etmiş olması gerekir. Söz konusu maksat yoksa tehdit oluşur.

5) Hukuka aykırılık unsuru: Özelliğe göstermez.

6) Suçun özel görünüş biçimleri:

A) Tesebbüs: Salt hareket suçudur. Bu nedenle de icra hareketleri bölünebiliyorsa (bildirimin mektupla gönderilmesi) tesebbüs mümkündür.

B) Latma: Santaj, tehdit gibi özel hüküm niteliğindedir. Bu nedenle santaj suçunun koşulları varsa m 107'nin uygulanması ile yetinilir.

Suçun aynı kişiye karşı değişik zaman aralıkları içerisinde işlenmesi durumunda zincirleme suç oluşur. Birden fazla kişiye karşı tek bir fiille de bu suç oluşabilir.

Eğer kamu görevlisine görevini yapmaması için santaj yapılacak olursa fikri latma uygulanır.

C) İstirak: Özelliğe göstermez.

### III. CEBİR SUÇU (TCK m 108)

1) Suçun tipteki özellikleri: \* Tehlike suçudur.  
\* Genel ve tomanlayıcı niteliktedir.  
\* Bağıli hareketli bir suçtur.  
\* Salt hareket suçudur.

2) Korunan hukuksal yarar: Mağdurun karar verme ve buna uygun davranma özgürlüğü

3) Fail ve mağdur: Herkes bu suçun faili olabilir. Mağdur açısından da herhangi bir özellik aranmış değildir.

4) Maddi unsur: Bir kişiye karşı cebir kullanmak

A) Cebir: Yağutluk ve etkinliğine göre bir baskının özgürce irade oluşturmaya veya bu doğrultuda hareket etmesini engellemeye elverişli biçimde güç kullanmak veya baskıca fiziki etkide bulunmak suretiyle bedene yönelik etkiyi ifade etmektedir. Hipnotizma veya uyuşturucu madde kullanmak da cebir olarak ele alınır.

Cebir mağdurun bedene yönelik etkinin belli bir öremde, yani mağdurun iradesini zorlamaya elverişli olmalıdır.

B) Kasul: Ce Zorlama için basıurulan araç ile bu yolla ulaşılmak istenen sonuç arasında nedensellik ilişkisi bulunmalıdır.

Yapılması veya yapılmaması istenen şeyin aynı zamanda haksız olması gerekir.

5) Manevi unsur: Genel kast yeterlidir.

6) Hukuka aykırılık unsuru: Özellik göstermez.

7) Suçun özel görünüş biçimleri:

A) Salt hareket suçudur ancak tara hareketleri bölünebiliyorsa tesebbüse elverişlidir. (Tesebbüs:)

B) İttima: Cebirin unsur veya nitelikli hal olarak belirtildiği suçlarda bileşik suç kuralları gereğince, failin bu suçtan değil, cebire unsur veya nitelikli hal olarak yer verilen suçtan dolayı cezalandırılması gerekir.

C) İştirak: Herhangi bir özellik göstermez.

## VI KİŞİYİ ÖZGÜRLÜĞÜNDEN YOKSUN KILMA (HÜRRİYETİ TAHDİT) SUÇU (TCK m109)

\* Serbest hareketli, ayrıca seçimlik hareketli bir suçtur.

\* Neticesi bakımından kesintisiz suçtur.

1) Korunan hukuksal yarar: Yer değiştirme özgürlüğü

2) Fail: Herkes olabilir.

3) Mağdur: Herhangi bir kişi olabilir. Alkolik, akıl hastası, sakatlar ve çocuklar da bu suçun mağduru olabilir.

4) Maddi unsur: Bir kimsenin diğer bir kimsenin hareket etme özgürlüğünü sınırlamasıdır. Yargıtay'a göre failin "istediği gibi karar verme ve hareket etme serbestisini haksız bir şekilde uzun veya kısa süreli olarak ortadan kaldırması bu suçu oluşturur.

Mağdurun yer değiştirmesi için gerekli olan araçları kullanmasına engel olan kişi de bu suçu oluşturur.

Kıstı: özgürlüğünden yoksun bırakmanın uzun veya kısa süreli olmasının önemi yoktur.

5) Manevi unsur: Suç kasten işlenebilir, saltın önemi yoktur. Eylemin "hukuka aykırı" işlenmesi kanun dışı olduğundan, failin bu şekilde hareket ettiğini bilmesi ve istemesi aranır. Yani hukuka aykırılık bilhale sahip olmalıdır.

Suç olası kastla da işlenebilir.

Terör amaçlı işlenirse terör suçu olur.

6) Hukuka aykırılık unsuru: Haksız bir saldırıdan kendini kurtarmak için saldırganın özgürlüğünü kısıtlayan kişi mesru savunma hukuka uygunluk nedeninden yararlanır.

Bu suca zorunluluk hali sınırlı da olsa uygulama alanı bulur.

TCK'da yer alan hukuka uygunluk nedeni olan görevin ifası (TCK 24) yakalama ve tutuklamaya ilişkin kamu hukuku yetkisinin kullanılması bakımından söz konusudur.

Yası ne olursa olsun ayırt etme gücüne sahip kişilerin verdiği rıza geçerlidir. Rızanın suçun işlendiği sırada veya işlenmesinden önce verilmesi gerekir.

Diğer bir hukuka uygunluk nedeni de uyardırma hakkının kullanılmasıdır. Hakkın sınırları içinde kalması ve kötüye kullanılmaması olması gerekir.

### 7) Nitelikli haller:

A) Cezanın ağırlaştırılmasını gerektiren nitelikli haller

① Fılli işlemek için veya işlediği sırada failin cebir / tehdit veya hile kullanılması (TCK m 109/2)

Ancak uygulanan cebir, kişiyi özgürlüğünden yoksun bırakma suçunun işlenebilmesi için zorunlu olan şiddet derecesini aşmış ise, oluşan suca birlikte kişiyi özgürlüğünden yoksun bırakma suçuna gerçek katılma kuralına göre katılma ettirilmesi gerekir.

Hile bir kimseyle yanıltılması, aldatılması anlamına gelir.

② Suçun silahla işlenmesi (TCK m 109/3-a)

Bu silah mağdura bir şekilde bilerek gösterilmiş olmalıdır.

③ Suçun birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi (TCK m 109/3-b)

Suç birden fazla kişi tarafından birlikte işlendiğinde nitelikli hal, bunu bilen, azmettiren ve yardım eden için de uygulanır.

④ Suçun belirli kişilere karşı işlenmesi (TCK m 109/3-c, 109/3-r)

Önceki açıklamalara bakılabilir.

"kendisini savunamayacak durumda" olması; ağır hastalık, sakatlık, engelli olma, akıl zayıflığı, ruh hastalığı gibi nedenler

Mağdurun itiraz bulunduğu bu durumdan yararlanmış olması yeterlidir, failin bizzat bu duruma getirmiş olmasına gerek yoktur.

Mağdurun kamu görevi nedeniyle fiile maruz kalmış olması da bu gruba girer. Kişisel bir nedenle olursa tenel biçimde ilişkin hükümler uygulanır.

5) Suçun kamu güveninin sağladığı nüfuz kütüye kullanılarak işlenmesi

6) Suçun mağdurun ekonomik bakımından önemli bir kaybına neden olması (TCK m 109/1-d)

Hükümün uygulanabilmesi için ortaya çıkan zararlar (TCK m 109/4) arasında nedensellik bağı kurulabilmelidir. Burada netice yüzünden ağırlaşmış suç söz konusu olduğu için, failin zararı istemiş olup olmamasının bir önemi yoktur. TCK m 23 gereğince, önemli ekonomik kaybın en azından öngörülebilir olması gerekir.

Suçun netice yüzünden ağırlaşmış hali söz konusu olduğu için, faille bu neticeye yönelik kastın bulunması gerekir.

7) Suçun özel amaçla işlenmesi (TCK m 109/5)

B) Etkin pişmanlık (TCK m 110)

"Gönüllü vazgeçme" ye ilişkin TCK m 36 uygulanmalıdır. Gönüllü vazgeçme hükümünün uygulanması için herüz tamamlanmamış kesintisiz suç söz konusu ise sına ermemiş olmalıdır.

Etkin pişmanlık hükümünün uygulanabilmesi için aşağıdaki koşullar bulunmalıdır:

\* Fail özgürlüğünden yoksun bıraktığı kişiyi "kendiliğinden" serbest bırakmalıdır. Herhangi bir de zorlama olmamalıdır.

\* Failin özgürlüğünden yoksun bıraktığı kişinin şahsına herhangi bir zarar vermemiş olması gerekir.

\* Fail hakkında herüz "soruşturmaya başlanmadan önce" mağduru serbest bırakmış olmalıdır.

\* Son olarak mağdurun "güvenli bir yerde" serbest bırakılması gerekir.

8) Suçun özel görünüş biçimleri:

A) Tesebbüs: kişiyi özgürlüğünden yoksun bırakma suçu, mağdurun kendi isteği ile bulunduğu yeri değiştirme olanağının ortadan kaldırılması ile birlikte tamamlanır. Suçun tamamlanma anı mağdurun bulunduğu yeri değiştirme olanağının ortadan kaldırılması; bitme anı ise mağdurun yeniden özgürlüğüne kavuştuğu andır.

Kişiyi özgürlüğünden yoksun bırakma salt hareket suçudur. Tesebbüs mümkündür. İcra hareketlerinin tamamlanamaması durumu dışında sayet özgürlükten yoksun kılma, kesintisiz suçtan bahsetmeye olanak vermeyecek kadar sürmüştür yine tesebbüsten söz edebiliriz.

B) İstina

TCK m 43/1 uygulanmaz. Özgürlüğünden yoksun kılınan kişi sayısınınca suç oluşacaktır. TCK m 43/2 ise mümkündür. Suçun birden fazla kişiye karşı işlenmesi mümkündür.

Mağdur kurtulup kaçar, fakat failce durum fark edilir ve fail eğerlik alanından uzaklaşmadan mağduru tekrar yakalarsa tek suçtan bahsedilir.

Mağdurun özgürlüğünden yoksun kılınması yalnızca cinsel içerikli suçun işlenmesi süresince söz konusu olursa faili katılmadan bahsedilebilir.

Yağma suçunu işlemek için kişinin özgürlüğünden yoksun bırakılması durumunda, fail hem kişiyi özgürlüğünden yoksun bırakma (TCK m109) hem de duruma göre yağma suçundan (TCK m148) cezalandırılır.

#### IV KONUT DOKUNULMAZLIĞINI İHTİAL SUÇU (TCK m 116)

1) Konunun hukuksal yarı: Konutta başkalarının müdahalelerinden uzak olarak huzur ve güven içinde oturma, yasama hakkı

2) Faill ve mağdur: Herhangi bir kimse işleyebilir.

Eşler birbirine karşı konut dokunulmazlığı suçunu işleyemez. Ancak ayrılık kararı verilmiş ve bunun üzerine eşlerden biri ayrı bir ikametgah tesis etmişse, diğer eşin rıza dışında buraya girmesi bu suçu oluşturabilir.

Kadın ve erkeğin evlilik bağı olmadan daha önce birlikte yaşamış olmaları, ayrıldıktan sonra da birinin diğerinin konutuna girmesine hak vermez.

Aynı aile ile birlikte oturan kişiler de bu suçun faili olamazlar.

Aynı konutlarda yaşayan aile bireylerinin birbirlerinin evine girmelerinde örtülü bir rızanın varlığı kabul edilir. Böyle bir rızanın olmadığını açıkça bildirmediğçe bu suç oluşmaz.

Aralarında evlilik olmadan veya dahi nikahla birlikte yaşayan çiftlerin her biri birlikte yaşadıkları sürece, birbirlerine karşı bu suçu işleyemezler.

3) Madde konu:

1) Konut: Bireyin geçici de olsa, oturmak amacıyla kullandığı her yer konuttur. Buna göre, bulunduğu yer, açık veya kapalı olması, yapı şekli, toprağa bağlı olup olmaması, devamlı veya geçici olup olmaması önemli olmayıp, tahsis iradesinin dıştan anlaşıldığı, kişi ve kişilerin ihtiyaçlarını gidermek için yuva olarak kabul ettiği ve bunu fiilen gerçekleştirdiği, fiilî işlenmesi anında içinde bulunulması gerekmeyen yer konuttur.

Konut ile ikametgah kavramları farklıdır. Konutun sürekli olarak kullanıma özgülenmiş olması aranmaz.

Uzunca bir süre için veya kesin olarak terk edilmiş yerler bu suca konu olmaz.

Başkasının malını gasp etmek suretiyle hukuka aykırı biçimde yerleşilen konut, hukukun onu kullanmaya yetkili olan kişiye karşı koruma görmez.

ör Bankamatik kulübesine yerleşen eşsiz kimse

Konut hakkında daha detaylı bilgi için 495, 496

B) Eklenti: Yargıtay'a göre eklenti "konut veya benzeri yapıların kullanış amaçlarından herhangi birini tamamlayan diğer yapılar ve yerleri, diğer bir anlatımla gittikçe konutta oturma yetkisine sahip kişilerin huzur ve güvenliğini bozabilecek ek yapılar ve yerleri ifade eder.

Bir yerin eklenti sayılıp sayılmamasında ölçüt, bu yere girmesi durumunda konutta kalanların huzur ve sükunlarının ihlal edilmesidir.

Bir yerin eklenti sayılabilmesi için konuta bitişik veya konutla aralarında bir bağlantı olması gerekmez ise de konuta çok uzak olmaması şarttır.

Umuma açık yerler konuta bitişik olsa da eklenti sayılmaz. Çünkü buralara herkes girebilir.

C) Açık bir rızaya gerek duyulmaksızın girmesi mutlak olan yerler dışında kalan işyerleri ve eklentileri (TCK m 116/2)

İşyeri kural olarak belirli bir zaman dilimi için ya da sürekli sınırlı, bilimsel, sanatsal ve benzeri amaçlara hizmet eden, sabit ya da sabit olmayan kapalı işletme ve satış yerleridir.

İşyeri eklentisi bakımından da, işyerindekilerin huzurunu ve güvenlik duygusunu zedeleyebilecek yerler bu kapsamdadır.

116/2'deki suçun oluşması için bu yerlere açık bir rızaya gerek duyulmaksızın girmesinin olağan olmaması gerekir.

Bakıldığında, mağaza gibi yerlerde rızanın örtülü olduğu kabul edilir. Buna karşılık bu yerlere girdikten sonra hak sahibinin aklımsız istemesine rağmen kalmaya devam eden kişi bu suçun işleniş olacaktır.

Açık bir rızaya gerek duyulmaksızın girmesi olağan bir işyeri söz konusu olduğunda bile hak sahibi, bazı kişilerin içeri girmesine razı olmadığını bastan ortaya koymussa, suç oluşur.

Resmî kurumlara girmek bu suçun oluşturmaz.

#### 4) Maddî unsur:

A) Girmek: "girmek" suçla korunan alanlara hak sahibinin iradesine rağmen vücudun bir kısmıyla da olsa sokulmak anlamına gelir. Türk öğretisinde vücudun tamamen girmiş olması gerekir.

Konuta girmeksizin yapılan saldırılar başka suçlara yol açsa da konut dokunulmazlığını ihlal suçunu oluşturmaz.



B) Çıkmamak: "Çıkmamak" suala konulan yerlere hak sahibinin rızasına dayanarak girildikten sonra rıza dışında burada kalmak anlamına gelir.

Çizilice veya hile ile girilen yeri terk etmektan kaçınmak ve orada kalmak da rıza dışı sayılır.

Fail, konutta rıza dışında veya rıza ile girmiş ve konutta da rıza dışında kalmaya devam ediyorsa, konut dokunulmazlığını ihlal kesintisiz bir suçtur. Konutta kalmanın belirli bir süre devam etmesi gerekir.

C) Girme veya çıkmamanın rıza dışı olması: Konut veya eklentisine hak sahibinin rızasına dayanarak girilirse tipiklik unsuru gerçekleşmiş olmaz. "Rızaya aykırılık" tipiklik unsuru obluğuna için bu konutta failin yanılması hukuka uygunluk nedenlerinin gerçekleşme koşullarında yanılma (TCK m 30/3) değil, tipiklikte yanılma (TCK m 30/1) gerçekleştiğinde ele alınır. Suç tipi taksitle işlenemeyeceğinden, rızanın varlığı konusunda kusuruyla yanılan fail m 116'daki suç tipinden sorumlu tutulmayacaktır.

Girmenin veya girildikten sonra çıkmamanın "rızaya aykırı" olması. Hak sahibinin faille karşı mutlaka bir direnme göstermesi aranmaz. Rıza açıkça veya örtülü olarak ortaya konmuş olabilir.

Konutta girmenin rıza dışı olup olmadığı konusunda örf ve adet de göz önüne alınır.

Esler arasında boşanma davasının devam ettiği, fakat ayrılık kararı verilmemiş zaman, bir eşin eve girip çıkmaya hakkı bulunduğu Yargıtay tarafından kabul edilmiştir.

Konutta girilmesine veya konutta kalmasına yönelik rızanın hangi saik ile verildiği suçun oluşması bakımından önem taşımaz.

Konutta girmelerine izin verilen kişilerin hak sahibine karşı hukuka aykırı davranışlar a başlamaları durumunda, hak sahibinin konutta kalmaya rıza göstermeye artık devam etmediği kabul edilir.

Rıza, konutun bir kısmına girme bakımından verilmişse, bunun dışında çıkarak başka kısımlara girer kişi, bu suçtan sorumlu tutulabilir.

Kural olarak hukuka uygun bir şekilde konutta oturan kişi bu hakkın sahibidir. Konutta oturanın malik olması gerekmez.

Evlilik birliği ya da başka bir nedenle birden fazla kişinin birlikte kaldığı konutta kalan her bir kişi rıza açıklamasına yetkilidir. Rıza açıklamasının mesru bir amaçla yönelik olması gerekir.

Bu bakımdan \* teknik bir amaç için tamirci gelebilir.

\* eşlerden birinin bir başkasıyla cinsel ilişkide bulunmak üzere konuta birini kabul etmesi diğer eş bakımından bu suçu oluşturur.

Bilinmesi durumunda diğer eşin konuta girilmesine izin vermesinin düşünülemeyeceği durumlarda varsayılan rızasızlık mevcuttur.

Ana-babayla birlikte oturan ergin kız ya da erkek çocuğun sevgilisinin konuta girmesi konusunda açıkladığı rıza geçerlidir. Hatta 15 yaşını tamamlamış olup cinsel nitelikli davranışların anlamı ve sonuçlarını algılama yeteneği gelişmiş olan çocuklar açısından da aynı sonuca varılabilir.

Hukuka aykırı olmayan bir amaç doğrultusunda resit olmayan fakat ayırtım gücüne sahip çocuğun rızasıyla eve giren kişinin filli de suç teşkil etmemektedir.

Misafirin rızası geçerli değildir.

İster mesru, ister mesru olmayan bir amaçla girilmiş olsun, her halde konuta girme konusunda rıza açıklayan kişinin buna yetkili olması gerekir.

İşyeri bakımından, rıza açıklama yetkisi yalnızca işyeri sahibinde olmayıp, işyerinde çalışan her bir kişiye aittir.

5) Manevi unsur: Genel kastla işlenebilir. Sattık önemi yoktur.

Terör amacıyla işlenirse terör suçuna girer.

6) Hukuka aykırılık unsuru: Mesru savunma, zorunluluk hali veya kanun hükmünün yenice getirilmesi hukuka uygunluk nedenidir.

Yargıtay bazı olaylarda hukuka aykırılık unsuru bulunmadığı halde failin kastının yokluğu gerekçesiyle bu suçun oluşmadığı sonucuna varmaktadır. (örnek için sy 5/2)

7) Cezanın ağırlastırılmasını gerektiren nitelikli haller

A) TCK m 116/4 'te öngörülen nitelikli haller

① Suun geceleyin işlenmesi

② Cebir veya tehdit kullanılması

Önceki acıklamalara bakınız.

\* fakat cebirin esya aleyhine kullanılması durumunda bu nitelikli hal uygulanmaz. Kosulları varsa mala zarar verme suçundan ötürü ceza verilir.

Suun işlenmesi için gerekli olan şikâyetin ötesinde cebir kullanılması durumunda kasten yaralama suçundan dolayı da cezalandırılır.

Cebir veya tehdidin konuta girmek veya çıkmamak için kullanılması gerekir. Konuta girdikten sonra cebir veya tehdide basıurulması durumunda fail ayrıca bu suçlardan da cezalandırılır.

B) TCK m 119 da öngörülen nitelikli haller

① Suun silahla işlenmesi

Yargıtay, hükmün uygulanması için silahın konut dok. bozmak için kullanılmasını aramaktadır. Failin mağdura silahı bilerek göstermiş olması gerekir.

② Suun birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi

③ Suun kişinin kendisini tanınamayacak bir hale koyması suretiyle imzasız mektupla ve özel işaretlerle işlenmesi

④ Suun var olan veya varsayılan suç örgütlerinin oluşturdukları korkutucu gücün yararlanılarak işlenmesi

⑤ Suun kamu görevinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılarak işlenmesi

8) Suun özel görünüş biçimleri

A) Tesebbüs:

Sırf hareket suçudur. Suu failin rıza dışında konuta girilmesiyle birlikte tamamlanır. Konuttan çıkması ile sona erer. Rıza ile girdikten sonra çıkmama durumunda da rızaya aykırı olarak çıkmamakla suç tamamlanır. Burada kesintisiz suç vardır.

Seçimlik hareketlerden "girme" de suç teşebbüse elverişli

"çıkma" da teşebbüse elverişsizdir.

(Örnek karar sy 516)

B) İltima: Konut dokunulmazlığını bir başka suçun unsuru veya ağırastırıcı nedeni sayıldığı durumlarda bileşik suç söz konusudur. Bunun dışındaki durumlarda gerçek iltima uygulanır.

Fail birden fazla hak sahibinin yaşadığı konuta girerse oluşan suç tekittir. Aynı mağdurun farklı konutlarına girilirse zincirleme suç oluşur.

C) İştirak: Her şekli mümkündür.

Konutu birlikte kullanma yetkisine sahip olan kişiler bu suçun faili olamayacağına göre yalnızca mesru olmayan bir amaçla konuta giren kişi bu suçtan dolayı cezalandırılmalıdır.

9) Konuşturma: m 116/1, m 116/2 → şikayet üzere nitelikli hallerin bulunması halinde re'sen

Şikayet hakkı yalnızca rıza beyan etmeye yetkili kişiye değil, aynı zamanda konuta girildiği sırada konutta kalan herhangi bir kişiye aittir. Evde kalan misafirin veya evde çalışan hizmetlinin şikayet hakkı yoktur.

116/2 işyeri sahibi + işyerinde çalışan her bir kişi