

Çocuğun cinsel istismarı

Reşit olmayanla cinsel ilişki

Zincirleme suç

I. OLAY:

Yargıtay 14. Ceza Dairesinin **4.2.2020** tarihli ve E. 2016/2414, K. 2020/785 sayılı kararına konu teşkil eden olayda, henüz **on iki yaşını** tamamlamış olan Meltem, önce Selçuk'un cinsel istismarına maruz kalır. Selçuk reşit olduğu için, bu fiilleri nedeniyle hakkında İstanbul Anadolu 7. Ağır Ceza Mahkemesinde kamu davası açılır. Meltem, ayrıca henüz **on beş yaşını tamamlamamış** olan kendisinden iki yaş büyük Yusuf ile de cinsel birliktelik yaşar. Bu cinsel ilişkiler, Yusuf'un on beş yaşını tamamlamasından sonra bir süre daha devam eder. Müteaddit defa gerçekleşen bu cinsel ilişkiler sebebiyle Yusuf hakkında İstanbul Anadolu Çocuk Ağır Ceza Mahkemesinde kamu davası açılır.

II. ÇÖZÜMLENMESİ GEREKEN HUKUKİ PROBLEM:

Henüz on beş yaşını tamamlamamış olan çocuğun müteaddit defa cinsel istismarından dolayı kimlerin, hangi sebeple ceza hukuku bakımından sorumlu tutulması gerektiği, bu olay bakımından çözümlenmesi gereken hukukî meseleyi oluşturmaktadır.

III. MERCİLERİN ÇÖZÜM ŞEKİLLERİ:

İlk Derece Mahkemesinde yapılan yargılama sonucunda, **çocuğun cinsel istismarı** suçunu işlediği kabul edilerek, Yusuf hakkında sırasıyla TCK, m. 103, f. 2; m. 43, f. 2; m. 31, f. 2 ... hükümlerine istinaden neticeten **4 yıl 2 ay hapis cezasına** karar verilmiştir.

Bu mahkumiyet hükmü, Yargıtay 14. Ceza Dairesi tarafından "hukuka uygun" bulunmuş ve onanmasına karar verilmiştir.

IV. GÖRÜŞÜMÜZ:

Karara konu teşkil eden olayda, **on beş yaşından küçük** olan Meltem, önce, reşit olan ile Selçuk'un cinsel istismarına maruz kalmıştır. Selçuk'un reşit olması dolayısıyla hakkında açılan dava ağır ceza mahkemesinde görüldüğü için, bu davaya ilişkin bilgimiz bulunmamaktadır.

Henüz **on beş yaşından küçük** olan Meltem ile Yusuf arasında da cinsel ilişkiler yaşanmıştır. Bu ilişkiler, Yusuf'un da henüz on beş yaşından küçük olduğu evrede gerçekleşmeye başlamıştır. Bu cinsel ilişkiler Yusuf'un on beş yaşını tamamlamasından sonra bir süre daha devam etmiştir.

Bu olay bakımından can alıcı nokta, on beş yaşından küçük olan çocuğun müteaddit defa cinsel istismara maruz kalmasına rağmen, üzerinde velayet veya vesayet görevi bulunan kişilerle ilgili olarak ceza hukuku sorumluluğunun tartışılmamış olmasıdır.

Bu karar bağlamında değerlendirmelerimiz, Yusuf'un ceza hukuku sorumluluğu ile sınırlı tutulmuştur. Meltem ve Yusuf'un her ikisinin de on beş yaşından küçük olduğu zaman zarfında gerçekleşen cinsel ilişkilerin bu çocuklar bakımından ceza hukuku sorumluluğunu gerektirmediğini belirtmek gerekir. Ancak, Yusuf'un on beş yaşını tamamladıktan sonra da

devam ettirdiği cinsel birliktelikler, Meltem on beş yaşından küçük olduğu için, TCK'nın mevcut düzenlemelerine göre çocuğun cinsel istismarı suçunu oluşturur.

Ancak, İlk Derece Mahkemesi, bu mahkûmiyet hükmünü kurarken, çelişkili bir şekilde, Yusuf'un ikinci grup yaş küçüğu olduğunu, yani fiili işlediği sırada henüz on beş yaşını tamamlamamış çocuk olduğunu kabul etmiştir.

TEST SORUSU

Soru 1. Meltem'in on beş yaşını tamamladıktan sonra da kendisinden iki yaş büyük olan Yusuf ile cinsel birlikteliğini devam ettirmesi halinde, ceza hukuku sorumluluğu bakımından aşığıdaki bilgilerden hangisi **doğru değildir**:

(a) Her ikisi de çocuk olduğu için bu evrede gerçekleştirdikleri fiilleri ceza hukuku sorumluluğunu gerektirmez. Ancak, Yusuf on sekiz yaşını tamamlamasına rağmen reşit olmayan Meltemle rızasına dayalı da olsa cinsel birlikteliğini devam ettirmesi, TCK, m. 104'de tanımlanan suç oluşturur.

(b) Her ikisi de çocuk olmalarına rağmen, TCK, m. 104'de tanımlanan reşit olmayanla cinsel ilişki suçunun faili erkek, mağduru ise kız olabilir. Bu durumda, şikâyetin varlığı koşuluyla, Yusuf hakkında hem çocuğun cinsel istismarı hem de reşit olmayanla cinsel ilişki suçlarından dolayı gerçek içtima hükümlerine göre cezaya hükmolunur.

(c) Şikâyette bulunulmadığı takdirde, Yusuf sadece Meltem'in on beş yaşını **tamamlamamış** olduğu dönemde gerçekleştirdiği cinsel istismar fiillerinden dolayı ceza hukuku bakımından sorumlu tutulur.

(ç) Meltem henüz çocuk olsa bile, Yusuf'la cinsel birlikteliği konusunda kendisi şikâyette bulunmadığı takdirde, anne veya babasının şikayette bulunması, Yusuf'un cezalandırılması için dikkate alınmaz.