

AVUKAT HATİCE CAN
Av.haticecan@hotmail.com
Atatürk cad. 18/1 Antakya
0.326.2157903-2134391

AĞIR CEZA MAHKEMESİ BAŞKANLIĞI'NA
FETHİYE

DOSYA NO : 2011/ 28

KATILAN : B. S.

KATILMA İSTEYEN Türkiye Barolar Birliği Kadın Hukuku Komisyonu
Tübakkom 10 .Dönem Sözcüsü . Hatay Barosu.
Kadın Hukuku Komisyonu Başkanı Av.Hatice Can

ŞÜPHELİLER 1- V. K.
2-G. K.
3-A. N. O.
4-M. K.
5-V. K.
6-S. K.

SUÇ Nitelikli cinsel saldırı ,Mağdurun Ruh sağlığını Bozacak
Cinsel saldırı,Kişiyi özgürlüğünden yoksun bırakma

TALEP KONUSU : C. M. U. K. 237. md. gereği davaya katılma istemi

AÇIKLAMALAR Şüpheliler hakkında 5237 Sayılı Türk Ceza Kanununun 102/2 , 102/3d, 102/5, 109/1,109/3.b 109/5 ve 53 md ile 37 sevk maddelerince düzenlenen iddianame Sayın mahkemenizce kabul edilerek, Kamu davası açılmıştır.

Aşağıda ayrıntılı bir şekilde belirttiğimiz üzere ;

Yasal ve hukuki dayanaklarımız ile kurumumuzun sahip olduğu sosyal sorumluluk gereği davaya katılmamız, müdahil olma istemimiz zorunluluk arz etmektedir. Bu zorunluluğumuz yasaların kurumumuza yüklediği sorumluluklardan ve davada kendisini yeterli şekilde ifade edemediğini düşündüğümüz mağdur haklarının gereği gibi savunulmamasından, bugüne kadar işlemiş yargılama sürecinde derinden yaralanan kamu vicdanının Mahkemede temsil edilmesi gerektiğinden ve adil bir yargılama hakkı uyarınca işleminin sağlanması istememizden kaynaklanmaktadır.

A.KATILMA İSTEMİMİZİN ULUSAL VE ULUSLARARASI HUKUK VE SÖZLEŞMELER AÇISINDAN DAYANAKLARI;

5271 Sayılı yasa (1412 sayılı yasadan farklı olarak) DAVAYA KATILMA HAKKI OLANLARI TANIMLARKEN MAĞDUR VE SUÇTAN ZARAR GÖREN KAVRAMINI birlikte kullanmıştır. Bu yönüyle eski yasada var olan suçtan zarar görenler ibaresine ek getirilerek ve iki kavram birlikte kullanılarak KATILMA HAKKI GENİŞLETİLMİŞTİR.

SUÇTAN ZARAR GÖREN KAVRAMI; Yargılama hukuku terimidir. Bu Terimin doktrindeki tanımı ise; SANIĞIN CEZALANDIRILMASI SURETİ İLE KARŞILANACAK BİR TATMİN ARZUSUNUN UYANDIĞI HER KURUM VEYA KİŞİ SUÇTAN ZARAR GÖRENDİR.

Kimlerin bu kavram dahilinde değerlendirileceği ise yasada açıkça sayılmadığından, T.C.K. “Katılma” ehliyetinden ve kimlerin davaya katılma hakkının bulunacağı yönünde sınırlayıcı unsurlara yer vermediğinden, Yargılama sırasında Mahkemelerin geniş takdir yetkisi vardır.

Ceza yargılamasında ağır suçlarda kişisel hakların tazmin ve tatmin edilmesinden çok , somut gerçeğe ulaşma esastır. KATILMA HAKKI SADECE ŞAHSİ HAKLARA KAVUŞMAYA HİZMET EDEN BİR KURUM DEĞİLDİR. KATILMA DA AMAÇLANAN; ADALETİN GERÇEKLEŞMESİ, MADDİ GERÇEĞİN BULUNMASI, SUÇLUNUN CEZALANDIRILMASINDA ETKİN ROL OYNAMA, İDDİA MAKAMININ GÜÇLENDİRİLMESİ, KİŞİSEL HAKLARIN TAZMİN EDİLMESİNİN VE ÖÇ ALMA DUYGUSUNUN ÖNÜNE GEÇİLMESİNİN SAĞLANMASIDIR.

Katılma talebimizin doktrinde kabul gören bu dayanakları yanında normatif anlamda dayanakları ile yetkimiz dahilinde olduğu inancındayız.

B. KATILMA İSTEMİMİZİN ANAYASAL .YASAL VE ULUSLARARASI NORMATİF DAYANAKLARI;

B.1. T.C. ANAYASASI;

Madde 2: “...İnsan Haklarına saygılı, ..., laik ve sosyal bir HUKUK DEVLETİDİR.”

Madde 5: “... kişilerin ve toplumun, refah, huzur ve mutluluğunu sağlamak; KİŞİNİN TEMEL HAK VE HÜRRİYETLERİNİ, SOSYAL HUKUK DEVLETİ VE ADALET İLKELERİYLE BAĞDAŞMAYACAK SURETTE SINIRLAYAN SİYASAL; EKONOMİK VE SOSYAL ENGELLERİ KALDIRMAYA, insanın maddi ve manevi varlığının gelişmesi için gereken şartları hazırlamaya çalışmaktır.”

Madde 10: “Herkes dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşittir. Kadınlar ve erkekler eşit haklara sahiptir. Devlet, bu eşitliğin yaşama geçmesini sağlamakla yükümlüdür.

Hiçbir kişiye,aileye, zümreye veya sınıfa imtiyaz tanınamaz.

Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadırlar.

Anayasanın Bağlayıcılığı ve üstünlüğü başlıklı 11. madde,

Temel Hak ve Hürriyetlerinin tanımlandığı 12. madde,

Kişinin dokunulmazlığı, maddi ve manevi varlığı başlıklı 17. madde, “... kimse insan haysiyetiyle bağdaşmayan bir cezaya veya muameleye tabii tutulamaz.”

Temel Hak ve Hürriyetlerin korunması başlıklı madde 40,

Üçüncü Bölüm; ailenin Korunması başlıklı 41. madde, “... devlet, ailenin huzur ve refahı ile özellikle ananın ve çocukların korunması ... sağlamak için gerekli tedbirleri alır...”

Madde 90; “... Usulüne göre yürürlüğe konulmuş MİLLETLERARASI ANTLAŞMALAR KANUN HÜKMÜNDEDİR. ... USULÜNE GÖRE YÜRÜRLÜĞE KONULMUŞ TEMEL HAK VE ÖZGÜRLÜKLERE İLİŞKİN MİLLETLERARASI ANDLAŞMALARLA KANUNLARIN AYNI KONUDA FARKLI HÜKÜMLER İÇERMESİ NEDENİYLE ÇIKABİLECEK UYUŞMAZLIKLARDA MİLLETLERARASI ANDLAŞMA HÜKÜMLERİ ESAS ALINIR.”

T.C. Anayasasının yukarıdaki maddesi ile farklı bir önem kazanan milletlerarası antlaşmalarda da işbu davaya katılma dayanaklarımızı oluşturan hükümler yer almaktadır.

B.2. TARAF OLDUĞUMUZ,

AVRUPA İNSAN HAKLARI SÖZLEŞMESİ;

Madde 1; İnsan Haklarına saygı yükümlülüğü: Yüksek Sözleşmeci Taraflar, kendi yetki alanları içinde bulunan herkese bu Sözleşme'nin birinci bölümünde açıklanan hak ve özgürlükleri tanırlar. Madde 3; İşkence yasağı: Hiç kimse işkenceye, insanlık dışı ya da onur kırıcı ceza veya işlemlere tabi tutulamaz.

Madde 5; Özgürlük ve güvenlik hakkı: 1. Herkesin kişi özgürlüğüne ve güvenliğine hakkı vardır. Aşağıda belirtilen haller ve yasada belirlenen yollar dışında hiç kimse özgürlüğünden yoksun bırakılamaz.

Madde 6; Adil yargılanma hakkı: 1. Herkes, gerek medeni hak ve yükümlülükleriyle ilgili nizalar, gerek cezai alanda kendisine yöneltilen suçlamalar konusunda karar verecek olan, yasayla kurulmuş bağımsız ve tarafsız bir mahkeme tarafından davasının makul bir süre içinde, hakkaniyete uygun ve açık olarak görülmesini istemek hakkına sahiptir. Hüküm açık oturumda verilir; ancak, demokratik bir toplumda genel ahlak, kamu düzeni ve ulusal güvenlik yararına, küçüklerin korunması veya davaya taraf olanların özel hayatlarının gizliliği gerektirdiğinde, veya davanın açık oturumda görülmesinin adaletin oluşmasına zarar verebileceği bazı özel durumlarda, mahkemenin zorunlu göreceği ölçüde, duruşmalar dava süresince tamamen veya kısmen basına ve dinleyicilere kapalı olarak sürdürülebilir.

Madde 14; Ayrımcılık yasağı: Bu Sözleşmede tanınan hak ve özgürlüklerden yararlanma, cinsiyet, ırk, renk, dil, din, siyasal veya diğer kanaatler, ulusal veya sosyal köken, ulusal bir azınlığa mensupluk, servet, doğum veya herhangi başka bir durum bakımından hiçbir ayrımcılık yapılmadan sağlanır.

B.3. TARAF OLDUĞUMUZ,

KADIN AYRIMCILIĞININ ÖNLENMESİNE DAİR SÖZLEŞME (CEDAW);

MADDE 2. d Kadınlara karşı herhangi bir ayrımcı hareket yapılmasından veya uygulanmasından kaçınmayı ve kamu yetkilileri ile kuruluşlarının bu yükümlülüğe uyumlu olarak hareket etmelerini sağlamayı,

e) Herhangi bir kişi, kuruluş veya teşebbüsün kadınlara karşı ayırım yapmasını önlemek için bütün uygun önlemleri almayı,..."

MADDE.3 Taraf Devletler özellikle politika, sosyal, ekonomik ve kültürel sahalarda olmak üzere bütün alanlarda, erkeklerle eşit olarak insan hakları ve temel özgürlüklerinden yararlanmalarını ve bu hakları kullanmalarını garanti etmek amacıyla, kadının tam gelişmesini ve ilerlemesini sağlamak için yasal düzenleme dahil bütün uygun önlemleri alacaklardır.

MADDE 5. Taraf Devletler aşağıdaki bütün uygun önlemleri alacaklardır:

a - Her iki cinsten birinin aşağılığı veya üstünlüğü fikrine veya kadın ile erkeğin kalıplaşmış rollerine dayalı ön yargıların, geleneksel ve diğer bütün uygulamaların ortadan kaldırılmasını sağlamak amacıyla kadın ve erkeklerin sosyal ve kültürel...”

MADDE 6. Taraf Devletler, kadın ticareti ve fahişeliğin istismarının her şekliyle önlenmesi için yasama dahil gerekli bütün önlemleri alacaklardır.

MADDE 15.: ... 3 - Taraf Devletler, kadınların hukuki ehliyetlerini kısıtlamaya yönelik hukuki sonuç doğuran her çeşit sözleşmenin ve sair özel muamelelerin tamamının geçersiz olduğunu kabul ederler.”

MADDE 24.: “Taraf Devletler işbu Sözleşme ile tanınan hakların tam olarak gerçekleştirilmesi için ulusal seviyede gerekli bütün önlemleri almayı taahhüt ederler.”

Yine uluslararası platformda da katılma istememiz yürürlükteki Anayasa ve uluslararası sözleşmeler uyarınca yasal ve hukuki temele dayanmaktadır.

B.4. BİRLEŞMİŞ MİLLETLER GENEL KURULUNUN 29 Kasım 1985 tarihli 40/34 sayılı Kararında; Suçtan ve yetki istismarından mağdur olanlara adalet sağlanmasına dair temel prensipler bildirisi ceza kanunlarının eylem veya ihmal yoluyla ihlal edilmesi nedeniyle, bireysel veya toplu olarak fiziksel veya ruhsal biçimde yaralanma da dahil olmak üzere manevi acılar çeken, ekonomik kayba uğrayan veya temel hakları esas bir biçimde zayıflayan veya bu suretle zarar gören kimse mağdurdur.

Şeklinde bir tanımlama yapılarak mağdur ve suçtan zarar görme kavramı son derece geniş yorumlanmıştır.

Nitelikli Cinsel saldırının mağduru ile ilgili davaya katılma görevinin Türkiye Barolar Birliğinin komisyonu olarak TÜBAKKOM 'a da düştüğüne inanıyoruz.

B.7. 1136 Sayılı Avukatlık yasası ve İlgili Mevzuat

DAVAYA KATILMA İSTEMİMİZİN bir diğer dayanağını ulusal kanunumuz olan 1136 Sayılı Avukatlık Kanunu ve İlgili Mevzuattan almaktadır. ilgili madde olan 76. madde; “Barolar ..., İNSAN HAKLARINI, HUKUKUN ÜSTÜNLÜĞÜ SAVUNMAK ve KORUMAK ... amacıyla tüm çalışmalarını yürüten ...” ifadesiyle baroları tanımlarken baromuzun bu haklı müdahil olma talebini İNSAN HAKLARINI SAVUNMAK VE KORUMAK, HUKUKUN ÜSTÜNLÜĞÜNÜ sağlamak amacından dolayı yasal zemine oturtmuştur.

B.8. KURUM OLARAK KENDİ YÖNERGEMİZDE DE KATILMA İSTEMİMİZE DAYANAK OLUŞTURAN MADDELER VARDIR:

TÜRKİYE BAROLAR BİRLİĞİ KADIN HUKUKU KOMİSYONU (TÜBAKKOM) YÖNERGESİ

Madde: 2- Komisyonun Amacı:

A- Ulusal ve Uluslar arası mevzuatta kadının insan haklarına ilişkin düzenlemelerin yaşama geçirilmesi, eşit ve adil uygulanmasının sağlanması.

B- Evrensel hukuk ölçeğinde adalet ve eşitlik prensibine aykırı mevcut düzenlemeleri ve uygulamaları değiştirecek çözüm önerilerinin saptanması ve savunulması.

C- Kadınların haklarını öğrenmeleri ve kullanmalarını sağlamaya yönelik eğitim çalışmaları yapılması ve gönüllü danışmanlık hizmeti verilmesi.

D- Kadının insan hakları mücadelesine kamuoyu desteği sağlamak amacıyla TÜBAKKOM aracılığıyla baroların kadın hakları kurulları/ komisyonları ile ortak eylem planlarının oluşturulup, uygulamaya konulması.

E- Baroların kadın hukuku kurulları/ komisyonları arasında koordinasyon, işbirliği ve dayanışmanın sağlanması doğrultusunda yapılacak çalışmaların yapılması.

F- Mesleki anlamda kurumsal ve uygulamaya yönelik yayınlar yapılmasıdır.

Kuruluşumuzdan itibaren toplumsal cinsiyet eşitliğinin sağlanması amacı doğrultusunda kamuoyu oluşturmak ve bu amaçlar yolunda gerekli tüm çalışmaları sürdürmek komisyonumuzun görev ve yükümlülükleri arasındadır. Mahkemenizde yargılanması yapılan olay kadına yönelik çok ağır bir tecavüz olayıdır . Olayın oluş biçimi kamu vicdanını ağır şekilde yaralamış , kamuoyunu olumsuz yönde etkilemiş bir olaydır.

TÜBAKKOM olarak Kadına yönelik şiddet ,taciz ve tecavüz olaylarında yargı yolunun etkili olarak kullanılması ve adil yargılamanın sağlanması amaçlarımız arasındadır. Bu nedenle Suçtan zarar gördüğümüz sabittir.

İSTEM : Sayın Mahkemede görülmekte olan bu çok ağır cinsel saldırı olayının yargı sürecinin başlaması son derece ağır bir şekilde gerçekleşmiş ve olağanüstü yargı yollarının kararlarından sonra iddianame düzenlenebilmiştir

Kadınlar ve kız çocukları çoğunlukta olmak üzere her geçen gün birçok insan her türlü şiddet ve cinsel istismar, cinsel saldırı eylemlerine maruz kalmaktadırlar. Son günlerde bu nitelikteki cinsel suçların çoğaldığı, toplumda ahlaki çözümler yaşandığı, **sanıkların yeterli ve gereken caydırıcı cezalardan** çeşitli af ve indirim nedenleri ile kurtuldukları, suçtan sakınmanın söz konusu olmadığı, aksine övünç kaynağı haline geldiğini üzülenek görmekteyiz

Bu nedenlerle eyleme maruz kalan mağdurların bireysel mücadelesi yanında kamusal alanın bir ayağını oluşturan Barolar ,TBB, TÜBAKKOM, gibi kurumların da bireysel mücadelenin yanında yer alıp, iddia makamını güçlendirme, somut gerçeği ortaya çıkarma, adil yargılanmanın temini için çalışma gibi nedenlerle ve özellikle **KADINLARLA** ilgili konuda müdahalesi gerekmektedir.

Yukarıda sayılan tüm nedenlerle kamusal alanın bir ayağını oluşturan, yargılamanın üç ayağından birini oluşturan savunmanların oluşturduğu Türkiye Barolar Birliği Kadın Hukuku Komisyonunun **KATILAN OLARAK** davaya katılımına karar verilmesini , reddi halinde davalara gözlemci sıfatı ile katılımımız karar verilmesini saygı ile dileriz. 16.03.2011

Av. Hatice can

Türkiye Barolar Birliği Kadın Hukuku Komisyonu Dönem Sözcüsü

Hatay Barosu Kadın Hukuku Komisyonu Başkanı