**ALTINCI HAFTA**

**SUÇUN MANEVİ UNSURU**

Modern ceza hukuku açısından failin sorumlu olabilmesi için sadece fiilin varlığı yeterli değildir, failin kusurlu olması da gerekir. Suçun manevi (sübjektif) unsuru kusurluluk, hareketin veya ihmalin mutlaka bilinçli ve iradi olması anlamına gelir. Kusurluluk kasıt veya taksir biçiminde ortaya çıkar

KUSURLULUĞUN ESASI

Suçun manevi veya sübjektif unsuru, “kusurluluk” olarak ifade edilmektedir. Bu unsur, hareketin veya ihmalin mutlaka iradi olmasını gerektirir. Kusurluluk, esasen kasıt, istisnai olarak da taksir biçiminde ortaya çıkar.

Kusurluluk açısından “Ceza sorumluluğunun şahsîliği” başlıklı TCK m. 20 önemlidir. Buna göre “(1) Ceza sorumluluğu şahsîdir. Kimse başkasının fii­linden dolayı sorumlu tutula­maz.

(2) Tüzel kişiler hakkında ceza yaptırımı uy­gula­namaz. Ancak, suç dolayısıyla kanunda öngö­rülen güvenlik tedbiri niteliğindeki yaptırımlar saklıdır.”

**KASIT**

*Kastın niteliği ve türleri TCK m. 1’de düzenlenmiştir.*

TCK m. 21.– (1) Suçun oluşması kastın varlı­ğına bağlıdır. Kast, su­çun kanunî tanımındaki unsur­ların bilerek ve istenerek gerçekleştirilmesi­dir.

(2) Kişinin, suçun kanunî tanımındaki unsurla­rın gerçekleşebileceğini öngörmesine rağmen, fiili işle­mesi hâlinde olası kast vardır. Bu hâlde, ağır­laştırıl­mış müebbet hapis cezasını gerektiren suç­larda mü­ebbet hapis ceza­sına, müebbet hapis ceza­sını gerekti­ren suçlarda yirmi yıldan yirmibeş yıla kadar hapis cezasına hükmolunur; diğer suçlarda ise temel ceza üçte birden yarısına kadar indirilir.

Kasıt, değişik biçimlerde incelenebilir. Genel olarak kastın türleri şunlardır:

1- DOĞRUDAN KAST – DOLAYLI (OLASI- MUHTEMEL) KAST:

Bu ayrım, sonucun failin istediği sınırlar içinde kalıp kalmadığı meselesi ile ilgilidir. Failin gerçekleşmesini istediği sonuçlara ilişkin kast, doğrudan kasttır. Bu durumda sonuç, failin istediği sınırlar içinde kalmıştır. Örneğin fail, A’yı öldürmek için ateş etmiş ve A ölmüştür.

Fail tarafından muhtemel veya sadece mümkün (olası) olarak öngörülen sonuçlara ilişkin kast ise dolaylı (olası/muhtemel) kasttır. Örneğin birçok insanın ölme olasılığını öngörerek bir meydana korku ve panik yaratmak için patlayıcı yerleştiren fail sadece patlamadan değil, patlama sonucu meydana gelen bütün ölüm ve yaralamalardan da sorumludur.

TCK, olası kasıtla işlenen suçlarda cezanın indirilmesini kabul etmiştir.

2- GENEL KASIT – ÖZEL KASIT

Bu ayrım, failin suç işlemekle ulaşmak istediği amacın kanun için önemli olup olmamasına göre yapılmaktadır. Suçun varlığı için faili harekete geçiren amacın önem taşımadığı hallerde genel kasıt söz konusudur. Örneğin yaralama kastı için yaralama bilinç ve iradesi yeterlidir. Kanun failin hangi amaçla (saikle) suç işlediği ile ilgilenmez. Buna karşılık kanunun maddi fiilin bilinçli ve iradi olmasından başka failin özel bir amaçla hareket etmesinin gerekli kıldığı hallerde özel kast söz konusudur. Bu durum kanunda açıkça gösterilir. Örneğin hırsızlık özel kasıtla işlenebilen bir suçtur ve fail başkasına ait malı zilyedin rızası olmadan “faydalanmak için “almalıdır çünkü TCK m. 141’de “Zilyedinin rızası olmadan başkasına ait taşınır bir malı, kendisine veya başkasına bir yarar sağlamak maksadıyla bulunduğu yerden alan kimseye…” denilerek failin malı “faydalanmak amacıyla” alması şartı aranmıştır.

3- ZARAR KASTI – TEHLİKE KASTI

Kanunun koruduğu varlığa zarar vermek isteyen kimsenin kastı zarar kastı, buna karşılık söz konusu varlığı sadece tehlikeye koymak isteyenin kastı ise tehlike kastıdır. Bu ayrım zarar suçu ve tehlike suçu ayrımına dayanır.

4- ANİ KAST- DÜŞÜNCE KASTI – TASARLAMA (TAAMMÜD) KASTI

Ani bir karara dayanan ve hemen gerçekleşen kast ani kast, karar ile bunun gerçekleştirilmesi arasındaki belli bir süre geçmişse düşünce kastı söz konusudur. Tasarlama kastı ise sadece insan öldürme suçunda söz konusu olabilir. TCK m. 82’ye göre, suçun tasarlayarak işlenmesi failin cezasını artırıcı nedendir.

**TAKSİR**

**Taksir, kusurluluğun istisnai halidir ve TCK m. 22’de düzenlenmiştir.**

TCK m. 22.– (1) Taksirle işlenen fiiller, ka­nu­nun açıkça belirttiği hâllerde cezalandırılır.

(2) Taksir, dikkat ve özen yükümlülüğüne aykı­rı­lık dolayısıyla, bir davranışın suçun kanunî tanı­mında belirtilen neticesi öngörülmeyerek ger­çek­leştirilme­sidir.

(3) Kişinin öngördüğü neticeyi istememesine kar­şın, neticenin mey­dana gelmesi hâlinde bilinçli taksir vardır; bu hâlde taksirli suça ilişkin ceza üçte birden yarısına kadar artırılır.

(4) Taksirle işlenen suçtan dolayı verilecek olan ceza failin kusuruna göre belirlenir.

(5) Birden fazla kişinin taksirle işlediği suç­larda, herkes kendi kusu­rundan dolayı sorumlu olur. Her failin cezası kusuruna göre ayrı ayrı be­lir­lenir.

(6) Taksirli hareket sonucu neden olunan ne­tice, münhasıran failin ki­şisel ve ailevî durumu bakımın­dan, artık bir cezanın hükmedilmesini ge­rek­siz kıla­cak derecede mağdur olmasına yol aç­mışsa ceza verilmez; bilinçli taksir hâlinde verile­cek ceza yarı­dan altıda bire kadar indirilebilir.

TAKSİRİN ESASI

Kusurluluk kasıt biçiminde ortaya çıkabileceği gibi taksir biçiminde de ortaya çıkabilir. Kasıt, suçu oluşturan fiilin kanuni tanımında yer alan unsurların bilinmesi ve bu fiilin irade edilmesi yani istenmesidir. Taksir ise kusurluluğun istisnaî türüdür. Bu durumda, fail yasaklanan zararlı veya tehlikeli sonucun istememektedir ve uyulması emredilen dikkate ve özen kurallarına uymamaktadır. Bir fiilin taksirli halinin cezalandırılabilmesi için o fiilin taksirli halinin kanunda açıkça öngörülmüş olması gerekir. TCK m. 22/f.1’de “*Taksirle işlenen fiiller, ka­nu­nun açıkça belirttiği hâllerde cezalandırılır*.” denilmek suretiyle taksirin istisnai bir sorumluluk türü olduğu belirtilmiştir.

TAKSİRİN UNSURLARI

1- Fiil istenmemiş olmalıdır

2- Dikkat ve özen kuralları ihlâl edilmiş olmalıdır

3- Davranış kurallarına uymamak faile isnat edilebilmelidir.

**TAKSİRİN TÜRLERİ**

1- BASİT (ÖNGÖRÜSÜZ - BİLİNÇSİZ) TAKSİR

TCK m. 22/2 “Taksir, dikkat ve özen yükümlülüğüne aykı­rı­lık dolayısıyla, bir davranışın suçun kanunî tanı­mında belirtilen neticesi öngörülmeyerek ger­çek­leştirilme­sidir.”

2. BİLİNÇLİ (ÖNGÖRÜLÜ) TAKSİR

TCK m. 22/3 “Kişinin öngördüğü neticeyi istememesine kar­şın, neticenin mey­dana gelmesi hâlinde bilinçli taksir vardır; bu hâlde taksirli suça ilişkin ceza üçte birden yarısına kadar artırılır.”

Bilinçli (öngörülü) taksir halinde fail sonucu öngörmekte fakat istememektedir. Örneğin bir sürücü aşırı hızla araba kullanırken bir yayaya çarpabileceğini öngörmesine rağmen tecrübe ve becerisine güvenerek sonucu engelleyebileceği kanaatiyle arabasını süratle kullanmaya devam ederken bir yayaya çarparsa, bilinçli (öngörülü) taksirle hareket etmiş sayılır. TCK, bilinçli taksir halinde cezanın artırılmasını kabul etmiştir.

**NETİCESİ (SONUCU) NEDENİYLE AĞIRLAŞAN SUÇ**

Netice sebebiyle ağırlaşmış suç, TCK m. 23’te düzenlenmiştir. “Bir fiilin, kastedilenden daha ağır veya başka bir neticenin oluşumuna sebebiyet vermesi hâlinde, kişinin bundan dolayı so­rumlu tu­tulabilmesi için bu netice bakımından en azından taksirle hareket etmesi gerekir.”

Neticesi sebebiyle ağırlaşmış suçlarda fail, istemediği ancak kasıtlı davranışından kaynaklanan sonuçtan sorumlu tutulduğu için bu durumun bir objektif sorumluluk hali olduğu ileri sürülmüştür. Fail, kastedilenden daha ağır ya da daha başka bir sonuç meydana gelmişse bundan da sorumlu olacaktır. Neticesi sebebiyle ağırlaşmış bir suç, kastedilenden daha ağır veya başka bir suçun gerçekleşmesi halinde söz konusu olmaktadır. Örneğin fail, yaralamak kastıyla B’ye bir yumruk atmış ancak bu darbeye bağlı olarak B’nin vücudunda kemik kırılmış veya mağdur bitkisel hayata girmiş veya ölmüşse fail ağırlaşmış yaralama suçundan sorumludur. TCK m. 87, neticesi sebebiyle ağırlaşmış yaralama suçunu düzenleyen önemli bir düzenlemedir.