**DOKUZUNCU HAFTA**

**SUÇUN ORTAYA ÇIKIŞ BİÇİMLERİ**

**SUÇA TEŞEBBÜS**

TCK m. 35– (1) Kişi, işlemeyi kastettiği bir suçu elverişli hareket­lerle doğrudan doğruya ic­raya başlayıp da elinde olmayan nedenlerle ta­mamlaya­maz ise teşebbüsten dolayı sorumlu tutu­lur.

(2)Suça teşebbüs hâlinde fail, meydana gelen za­rar veya tehlikenin ağırlığına göre, ağırlaştırıl­mış müebbet hapis cezası yerine on üç yıldan yirmi yıla kadar, müebbet hapis cezası yerine do­kuz yıldan onbeş yıla kadar hapis cezası ile ceza­landırılır. Diğer hâllerde verilecek cezanın dörtte birin­den dörtte üçüne kadarı indirilir.

Suçun meydana gelinceye kadar geçirdiği aşamaların bütününe “iter criminis” (suç yolu) adı verilir. Bu süreç genellikle suç işleme kararı (düşünce), hazırlık hareketleri, icra aşaması, tamamlanma ve son bulma aşamalarından oluşur. Düşünce aşaması cezalandırılmaz, çünkü henüz davranış yoktur. Hazırlık hareketleri de ancak tek başına suç teşkil ediyorsa cezalandırılabilir. Örneğin A, B’yi öldürmeye karar vererek yanına aldığı ruhsatsız silahla evinden çıktığında polisler tarafından yakalanırsa sadece ruhsatsız silah bulundurma nedeniyle cezalandırılabilir. Oysa A, B’yi öldürmek amacıyla yanına aldığı fare zehri ile yakalanırsa bu davranışı cezalandırılmaz, çünkü fare zehri bulundurmak bir suç değildir.

Cezalandırılabilir bir teşebbüs için kastedilen suçun elverişli hareket­lerle doğrudan doğruya ic­rasına başlanılmış olması gerekir.

Teşebbüsün manevi unsuru

Teşebbüsün manevi unsuru kasıttır. Ancak kasıtlı bir suça teşebbüs olabilir. Taksirli bir suça teşebbüs söz konusu olmaz, çünkü taksirli bir suçta sonuç istenmemektedir.

Teşebbüsün maddi unsuru

Teşebbüsün maddi unsuru öncelikle icra hareketlerine başlanılmış olması veya icra hareketleri tamamlanmış olmasına rağmen kastedilen sonucun gerçekleşememiş olmasıdır. Örneğin fail bir evi soymak için pencereye merdiven dayayıp tırmanmaya başladığında polislerin geldiğini görerek kaçarsa veya fail, öldürmek istediği kişiye ateş etmek için tabancasını belinden çıkarırken etraftan yetişenler tabancasını elinden alarak ateş etmesini engellerse fail henüz icra hareketlerini bitirememiştir ve teşebbüs söz konusudur. Fail öldürmek istediği kişinin suyuna zehir katmış ancak mağdurun bünyesinin güçlü olması nedeniyle ölüm gerçekleşmemişse fail öldürmek için ateş etmiş ancak mermi mağdura isabet etmemişse, icra hareketleri sona ermiş ancak kastedilen suç gerçekleşmemiştir.

**İşlenemez suç**

Cezalandırılabilir bir teşebbüs için failin hareketlerinin kastettiği suçu işlemeye elverişli olması gerekir. Hareketlerin elverişli olması için kullanılan araçların da elverişli olması gerekir. Araçların elverişli olmaması halinde işlenemez suç söz konusudur. Bu durumda faile ceza verilmez. Örneğin fail, öldürmek istediği kişinin içeceği suya zehir sanarak pudra şekeri katmış veya fail öldürmek istediği kişiye bozuk olduğu için ateş etmesi imkansız olan bir tabancayla ateş etmeye çalışmışsa işlenemez suç söz konusudur ve faile ceza verilemez.

**Gönüllü vazgeçme**

Teşebbüsün maddi unsuru son olarak failin elinde olmayan nedenlerle icra hareketlerini tamamlayamaması veya icra hareketleri tamamlanmış olsa bile failin elinde olmayan nedenlerle sonucun gerçekleşmemiş olmasıdır. TCK m 35’te “kişi, işlemeyi kastettiği bir suçu elverişli hareket­lerle doğrudan doğruya ic­raya başlayıp da elinde olmayan nedenlerle ta­mamlaya­maz ise teşebbüsten dolayı sorumlu tutu­lur.” denilerek bu durum vurgulanmıştır. Eğer fail kendi isteği ile icra hareketlerine son vermiş veya kendi isteği (çabaları) ile sonucun gerçekleşmesini önlemişse bu durumda gönüllü vazgeçme söz konusu olur ve faile teşebbüsten dolayı ceza verilmez. “Gönüllü vazgeçme” başlıklı TCK m. 36’ya göre, “Fail, suçun icra hareketlerin­den gönüllü vazgeçer veya kendi çabalarıyla suçun ta­mamlanmasını veya neticenin gerçekleşme­sini ön­lerse, teşebbüsten dolayı cezalandırılmaz; fakat ta­mam olan kısım esasen bir suç oluşturduğu tak­dirde, sadece o suça ait ceza ile cezalandırılır.” Örneğin fail bir eve hırsızlık amacıyla girdikten sonra kendi isteği ile o evden hiçbir şey almadan çıkmışsa, hırsızlığa teşebbüsten dolayı cezalandırılmaz. Ancak failin o aşamaya kadar olan davranışları konut dokunulmazlığını ihlal suçunu oluşturduğu için sadece bu suçtan dolayı ceza verilir.

**SUÇA İŞTİRAK**

Faillik

MADDE 37.– (1) Suçun kanunî tanımında yer alan fiili birlikte ger­çekleştiren kişilerden her biri, fail olarak sorumlu olur.

(2) Suçun işlenmesinde bir başkasını araç ola­rak kullanan kişi de fail olarak sorumlu tutulur. Kusur yeteneği olmayanları suçun işlenmesinde araç olarak kullanan kişinin cezası, üçte birden yarısına kadar artırılır.

Failliğin görünüm şekilleri tek başına faillik, müşterek faillik ve dolaylı faillik olarak karşımıza çıkar.

**1-FAİL**

Tek failli bir suçta failin tespitinde herhangi bir sorun yoktur, çünkü kanuni tanımdaki tipik fiili işleyen kişi faildir.

**2-MÜŞTEREK FAİLLER**

TCK, m.37/f.1’de “*Suçun kanunî tanımında yer alan fiili birlikte ger­çekleştiren kişilerden her biri, fail olarak sorumlu olur.”* demektedir. Tipik fiil üzerinde ortak hâkimiyet kuranlar yani hem tipik hareketleri yapanlar (fiili irtikâp edenler) hem de tipik hareketlerin yapılması için zorunlu olan ancak tipik olmayan diğer hareketleri yapanlar da (doğrudan doğruya beraber işleyenler) fail olarak değerlendirilmelidir. Bu iştirakçiler, müşterek fail olarak adlandırılmaktadırlar. Müşterek faillerden her birinde, suçu birlikte işleme kararı bulunmalı ve fiil üzerinde ortak hâkimiyet kurmuş olmalıdırlar. Örneğin A, mağduru tutarken B mağdura bıçak saplayarak öldürmüşse, müşterek fail olarak sorumlu olacaklardır. Müşterek faillerden her biri işlenen suçun cezasıyla cezalandırılır; ancak bu, onların mutlaka aynı cezaya mahkûm olacakları anlamına gelmez. Örneğin 17 yaşındaki A’nın ve 20 yaşındaki B’nin anlaşarak C’yi yaralamaları halinde, her biri müşterek fail olarak işlenen suçtan sorumlu olacaktır. Ancak A’nın cezası yaş küçüklüğü nedeniyle indirilecektir. Bu durumu düzenleyen TCK m. 40/1’e göre, “Suçun işlenişine iştirak eden her kişi, diğerinin cezalandırılmasını önleyen kişisel nedenler göz önünde bulundurulmaksızın kendi kusurlu fiiline göre cezalandırılır.”

**3-DOLAYLI FAİL**

Dolaylı faillik, tipik fiili gerçekleştiren asıl failin (doğrudan failin), bir başkası (dolaylı fail) tarafından kontrol edilip yönlendirilmesi halinde söz konusu olur. TCK m. 37/f.2’de “*Suçun işlenmesinde bir başkasını araç ola­rak kullanan kişi de fail olarak sorumlu tutulur. Kusur yeteneği olmayanları suçun işlenmesinde araç olarak kullanan kişinin cezası, üçte birden yarısına kadar artırılır*” denilerek dolaylı faillik düzenlenmiştir. Dolaylı faillik kurumuna ihtiyaç duyulmasının nedeni, asıl failin isnat yeteneği ya da kusuru yokken onu hileye düşürerek, zorlayarak, iradesini bozarak suç işlemesini sağlayan ve faili bir araç gibi denetleyerek fiil üzerinde egemenlik kuran asıl kişiyi cezalandırılabilmektir. Dolaylı faillik kurumu olmasaydı bir akıl hastasına bomba verip bunun bir işyerine atılmasını sağlayan kişinin cezalandırılıp cezalandırılamayacağı ve eğer cezalandırılacaksa nasıl cezalandırılacağı tartışma konusu olurdu. Dolaylı fail; tipik fiili işleyen, azmettiren, fiilin müşterek faili ya da yardım eden değildir. Dolaylı fail, isnat yeteneği veya kusuru olmayan bir kişinin iradesini denetimine alarak, bir aleti kullanır gibi o kişinin davranışlarını yönlendirmektedir. Örneğin bir kişinin bilincini uyuşturucu madde verecek bozup suç işlemesini sağlayan, ya da ölümle tehdit ederek bir kişiyi suç işlemek zorunda bırakan fail işlenen suçtan sorumludur.

**İŞTİRAKÇİLER**

**1- AZMETTİRME**

Azmettirme

TCK m. 38.– (1) Başkasını suç işlemeye az­met­tiren kişi, işlenen su­çun cezası ile cezalandırı­lır.

(2) Üstsoy ve altsoy ilişkisinden doğan nüfuz kullanılmak suretiyle suça azmettirme hâlinde, az­mettirenin cezası üçte birden yarısına kadar artı­rılır. Çocukların suça azmettirilmesi hâlinde, bu fıkra hükmüne göre cezanın artırılabilmesi için üstsoy ve altsoy ilişkisinin varlığı aranmaz.

(3) Azmettirenin belli olmaması hâlinde, kim ol­duğunun ortaya çık­masını sağlayan fail veya diğer suç ortağı hakkında ağırlaştırılmış müebbet hapis cezası yerine yirmi yıldan yirmibeş yıla ka­dar, mü­ebbet hapis cezası yerine onbeş yıldan yirmi yıla kadar hapis cezasına hükmolunabilir. Diğer hâllerde verilecek cezada, üçte bir oranında indirim yapılabi­lir.

Azmettirme, sonucun gerçekleşmesine yönelik bir iradenin ortaya konulmasıdır. Azmettiren, failin daha önce karar vermediği belli bir suçun işlenmesi konusunda onu ikna eden kişidir. Azmettirme, suçun manevi unsuruna ilişkin bir iştirak biçimidir ve azmettiren asli manevi iştirakçidir. Örneğin A, B’ye bir miktar para vererek C’ye ait işyerini yakmasını ve D’ye hakaret etmesini sağlamışsa, azmettiren işlenen mala zarar verme ve hakaret suçlarından sorumlu olacaktır. TCK m. 38/2’de, altsoy ve üstsoy ilişkisinden kaynaklanan nüfuzun kullanılması suretiyle azmettirme halinde ve m. 38/2’de, çocukların azmettirilmesi halinde cezanın artırılacağını kabul etmiştir. Kanun m. 38/3’te, azmettirenin kim olduğunun bilinmediği durumlarda azmettirenin kim olduğunun ortaya çıkmasını sağlayan fail veya diğer ortağın cezasının hafifletileceğini düzenlemiştir. Azmettiren, işlenen suçun cezası ile cezalandırılacaktır. Bu nedenle azmettirene verilecek ceza ile asli faile verilecek cezanın aynı olması gerekmez.

**2-YARDIM EDENLER**

Yardım etme

TCK m. 39.– (1) Suçun işlenmesine yardım eden kişiye, işlenen su­çun ağırlaştırılmış müebbet hapis cezasını gerektirmesi hâlinde, onbeş yıldan yirmi yıla; müebbet hapis cezasını gerektirmesi hâ­linde, on yıldan onbeş yıla kadar hapis cezası veri­lir. Diğer hâllerde cezanın yarısı indirilir. An­cak, bu durumda verilecek ceza sekiz yılı geçe­mez.

(2) Aşağıdaki hâllerde kişi işlenen suçtan do­layı yardım eden sıfatıyla sorumlu olur:

a) Suç işlemeye teşvik etmek veya suç işleme ka­rarını kuvvetlendir­mek veya fiilin işlenmesinden sonra yardımda bulunacağını vaat etmek.

b) Suçun nasıl işleneceği hususunda yol gös­ter­mek veya fiilin işlen­mesinde kullanılan araçları sağ­lamak.

c) Suçun işlenmesinden önce veya işlenmesi sı­ra­sında yardımda bulu­narak icrasını kolaylaştır­mak.

TCK’nın “Yardım etme” başlıklı 39. maddesinde yardım edenler ve bunların ceza sorumluluğu düzenlenmiştir. Maddede “yardım edenler” başlığı altında, suça nedensel katkıları asli olmayan, ancak tipik fiilin işlenmesine maddi veya manevi katkıda bulunanların sorumluluğuna yer verilmiştir. Tipik fiili işleyen ve bunun işlenişine doğrudan doğruya katılan “fail”, suçu işlemek konusunda faili ikna eden “azmettiren” ve nedensel katkılarından dolayı tipik fiilin işlenişini kolaylaştıranlar ise “yardım eden” başlığı altında düzenlenmiştir. Yardım eden olarak sorumlu tutulabilmek için yapılan davranışlar, TCK m. 39’da sayılanlardan biri olmalıdır. Kanun yardım edenlere, fail ve azmettirene oranla daha az ceza vermeyi tercih etmiştir.

Bağlılık kuralı

MADDE 40.– (1) Suça iştirak için kasten ve hu­kuka aykırı işlenmiş bir fiilin varlığı yeterlidir. Suçun işlenişine iştirak eden her kişi, diğerinin cezalandı­rılmasını önleyen kişisel nedenler göz önünde bulun­durulmaksızın kendi kusurlu fiiline göre cezalandırı­lır.

(2) Özgü suçlarda, ancak özel faillik niteliğini ta­şıyan kişi fail olabi­lir. Bu suçların işlenişine iştirak eden diğer kişiler ise azmettiren veya yar­dım eden olarak sorumlu tutulur.

(3) Suça iştirakten dolayı sorumlu tutulabil­mek için ilgili suçun en azından teşebbüs aşama­sına var­mış olması gerekir.

İştirak hâlinde işlenen suçlarda gönüllü vaz­geçme

MADDE 41.– (1) İştirak hâlinde işlenen suç­larda, sadece gönüllü vazgeçen suç ortağı, gönüllü vaz­geçme hükümlerinden yararlanır.

(2) Suçun;

a) Gönüllü vazgeçenin gösterdiği gayreti dı­şında başka bir sebeple iş­lenmemiş olması,

b) Gönüllü vazgeçenin bütün gayretine rağmen işlenmiş olması,

Hâllerinde de gönüllü vazgeçme hükümleri uy­gulanır.

NOT: A’yı öldürmek için aralarında anlaşan B, C, D aynı anda A’ya doğru ateş etmişler ancak içlerinden sadece B’nin tabancasından çıkan mermi mağdura isabet ederek ölümüne neden olmuşsa B, C ve D kasten insan öldürmenin müşterek faili olarak sorumlu olacaklardır. Çünkü fiilin işlenişi üzerinde ortak hakimiyet kurarak suçun işlenmesini daha mümkün (muhtemel) hale getirmişlerdir. Ancak bu durum tümünün aynı miktarda ceza alacağı anlamına gelmez.