

## **CİNSEL SUÇLAR<sup>1</sup>** **(TCK md. 102 vd)**

### **KORUNAN HUKUKİ DEĞER**

Cinsel suçlarla korunana hukuki değer, cinsel dokunulmazlığın korunmasıdır. Cinsel dokunulmazlık, kişilerin vücudu üzerinde cinsel davranışlarda bulunulması suretiyle ihlâl edilir. Cinsel suçlarla korunan ortak hukukî değer, kişilerin cinsel dokunulmazlığıdır. Cinsel suçlar; cinsel saldırı, çocukların cinsel istismarı, reşit olmayanla cinsel ilişki ve cinsel taciz şeklinde ortaya çıkabilir. Bunlar sırasıyla ele alınacaktır.

### **CİNSEL SALDIRI (TCK md 102)**

Cinsel saldırı suçunun yalın halinin oluşabilmesi için, cinsel arzuları tatmin amacına yönelik davranışlarla kişinin vücut dokunulmazlığının ihlâl edilmesi gerekir.

Suçun yalın halinin maddî unsurunu, kişinin vücudu üzerinde gerçekleştirilen, cinsel arzuları tatmin amacına yönelik ve fakat cinsel ilişkiye varmayan cinsel davranışlar oluşturmaktadır. Suçun oluşması için, gerçekleştirilen hareketlerin objektif olarak şehvî nitelikte bulunmaları yeterlidir; failin şehvî arzularının fiilen tatmin edilmiş olması gerekmez. Bu suç, farklı cinsten kişiye karşı işlenebileceği gibi, aynı cinsten kişiye karşı da işlenebilir. Suçun yalın haline ilişkin olarak soruşturma ve kovuşturmanın yapılması, mağdurun şikâyetine bağlı tutulmuştur.

Cinsel saldırı suçunun nitelikli halleri mevcuttur. Bunlardan ilki, cinsel saldırının vücuda organ veya sair bir cisim sokulması suretiyle gerçekleştirilmesidir. Bu halin varlığı için, vücuda vajinal, anal veya oral yoldan organ veya sair bir cismin ithal edilmesi gerekir. Vücuda penis ithal edilebileceği gibi, vajinal veya anal yoldan cop gibi sair bir cisim de ithal edilmesi halinde de suçun nitelikli hali oluşur. Bu bakımdan, cinsel saldırı suçunun temel şeklinin aksine, belirtilen nitelikli hâlinin oluşabilmesi için, gerçekleştirilen davranışın cinsel arzuların tatmini amacına yönelik olması şart değildir. Cinsel saldırı suçunun nitelikli hâlini oluşturan bu fiiller, eşe karşı da işlenebilir. Evlilik birliği, eşlere sadakat yükümlülüğünün yanı sıra, karşılıklı olarak birbirlerinin cinsel arzularını tatmin yükümlülüğü de yüklemektedir. Buna karşılık, evlilik birliği içinde bile, cinsel arzuların tatminine yönelik talepler açısından tıbbi ve hukukî sınırların olduğu muhakkaktır. Bu sınırların ihlâli suretiyle eş üzerinde gerçekleştirilen ve cinsel saldırı suçunun nitelikli hâlini oluşturan davranışlar, ceza yaptırımını gerekli kılmaktadır. Ancak, bu durumda soruşturma ve kovuşturmanın yapılması, mağdur eşin şikâyetine bağlı tutulmuştur.

Cinsel saldırı suçunun nitelikli hallerinden ikincisi, suçun, beden veya ruh bakımından kendisini savunamayacak durumda bulunan kişiye karşı işlenmesidir. Üçüncüsü, suçun kamu görevinin veya hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle işlenmesidir.

Dördüncüsü, suçun üçüncü derece dahil kan veya kayın hısımlığı ilişkisi içinde bulunan bir kişiye karşı işlenmesidir. Beşincisi, suçun silâhla işlenmesidir. Altıncısı ise, suçun birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesidir. Cinsel saldırının birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi, bu suçun icra hareketlerinin müşterek fail olarak sorumluluğu gerektirecek şekilde gerçekleştirilmesini ifade etmektedir. Bu bakımdan, söz konusu suçun örneğin bir başkası tarafından azmettiren veya yardım eden sıfatıyla iştirak ederek işlenmesi hâlinde, sadece bu nedenle suçun nitelikli hali söz konusu olmayacaktır.

Cinsel saldırı suçunun özelliği, bu suçu oluşturan fiillerin mağdurun iradesi dışında gerçekleştirilmesidir. Mağdura karşı cebir veya tehdit ya da hile kullanılabileceği gibi, örneğin bilincinin yitirilmesine neden olmak veya örneğin uyku hâli dolayısıyla bilincinin kapalı olmasından yararlanmak suretiyle de bu suç işlenebilir. Cinsel saldırı suçunun işlenmesi sırasında mağdurun direncinin kırılmasını sağlayacak ölçü-nün ötesinde cebir kullanılması durumunda, ayrıca kasten yaralama suçundan dolayı ceza sorumluluğu gerekir. Cinsel saldırı suçunun neticesi sebebiyle ağırlaşmış hâlleri de mevcuttur. Bu itibarla, cinsel saldırı suçunun işlenmesi suretiyle mağdurun beden veya ruh sağlığının bozulmasına neden olunması, daha ağır ceza ile cezalandırılmayı gerektirmektedir. Keza, cinsel saldırı sonucunda mağdurun bitkisel hayata girmesi veya ölümü hâlinde, ağırlaştırılmış müebbet hapis cezasına hükmolunacaktır. Ancak, bu durumlarda, netice sebebiyle ağırlaşmış suçlar dolayısıyla sorumluluk için aranan koşulların gerçekleşmesi gerekir.

Cinsel saldırı suçunun mağduru, ancak on sekiz yaşını tamamlamış kişiler olabilir. Mağdur on sekiz yaşından küçükse, başka bir suç tipleri söz konusu olur. Cinsel saldırı suçunun mağduru, ancak yaşayan kişiler olabilir. Ölümlere yönelik olarak bu eylemin işlenmesi halinde “ölünün hatırasına hakaret” suçu oluşur. Mağdurun evli veya bekar olması arasında bir fark yoktur.

## **ÇOCUKLARIN CİNSEL İSTİSMARI (TCK md 102)**

Çocukların cinsel istismarı fiilleri ayrı bir suç olarak tanımlanmıştır. Erişkin kişilere karşı işlenen fiiller açısından cinsel saldırı ifadesi kullanılmasına rağmen, çocuklar açısından cinsel istismar ifadesi kullanılmıştır.

Erişkin kişilere karşı gerçekleştirilen cinsel davranışların kişinin rızasına aykırı olması gerekir. Aksi takdirde, yani kişinin rızasının bulunması hâlinde, ceza hukuku sorumluluğunu gerektiren davranışlardan söz edilemez. Erişkin kişilere karşı gerçekleştirilen cinsel davranışlar açısından rızanın varlığı, ceza sorumluluğunu ortadan kaldırmaktadır. Buna karşılık, onbeş yaşını tamamlamamış veya tamamlamış olmakla birlikte fiilin hukukî anlam ve sonuçlarını algılama yeteneği gelişmemiş olan çocuklara karşı gerçekleştirilen cinsel davranışlar açısından, rızanın varlığı ceza sorumluluğunu ortadan kaldırmamaktadır. Başka bir deyişle, kendisine karşı gerçekleştirilen cinsel davranışlar açısından bu çocuğun rıza açıklamasında bulunması, fiili suç olmaktan çıkarmayacak ve kişinin ceza sorumluluğunu ortadan kaldırmayacaktır. Bu bakımdan, onbeş yaşını tamamlamamış veya tamamlamış olmakla birlikte maruz kaldığı fiilin hukukî anlam ve sonuçlarını algılama yeteneği gelişmemiş olan kişilere karşı gerçekleştirilen her türlü cinsel davranış, cinsel istismar olarak kabul edilmiştir.

Onbeş yaşını tamamlamış ve maruz kaldığı fiilin hukukî anlam ve sonuçlarını algılama yeteneği gelişmiş olan çocuklara karşı gerçekleştirilen cinsel davranışların cinsel istismar olarak nitelendirilebilmesi için, bunların cebir, tehdit, hile veya iradeyi etkileyen başka bir

Çetin Emeç Bulvarı, 1322. Cadde, No: 62/3 A. Öveçler/Çankaya, Ankara

Tel: 00 90 312 473 39 60 Faks: 00 90 312 473 39 62

[www.bicakhukuk.com](http://www.bicakhukuk.com) [iletisim@bicakhukuk.com](mailto:iletisim@bicakhukuk.com)

nedene dayalı olarak gerçekleştirilmesi gerekir. Bu nitelendirme, cinsel saldırı ve cinsel istismar fiilleri açısından ortaya konan ayırım ölçütüne aykırı olmakla birlikte; suçun mağdurunun çocuk olması ve bu fiiller karşısında direncinin zayıflığı göz önünde bulundurulurken, söz konusu fiillerin de çocukların cinsel istismarı kapsamında suç olarak tanımlanması yoluna gidilmiştir.

Cinsel istismar suçunun yalın halinin ceza yaptırımı, üç ila sekiz yıl olarak belirlenmiştir. Bu suçun nitelikli halleri de mevcuttur. Bunlardan ilki, cinsel istismarın vücuda organ veya sair bir cisim sokulması suretiyle gerçekleştirilmesidir. İkincisi, Cinsel istismarın üstsoy, ikinci veya üçüncü derecede kan hısmı, üvey baba, evlat edinen, vasi, eğitici, öğretici, bakıcı, sağlık hizmeti veren veya koruma ve gözetim yükümlülüğü bulunan diğerk kişiler tarafından ya da hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle veya birden fazla kişi tarafından birlikte gerçekleştirilmesidir. Üçüncüsü, cinsel istismarın, onbeş yaşını tamamlamamış veya tamamlamış olmakla birlikte maruz kaldığı fiilin hukukî anlam ve sonuçlarını algılama yeteneği gelişmemiş olan kişilere karşı cebir veya tehdit kullanmak suretiyle gerçekleştirilmesidir. Bu durumda uygulanan cebrin en fazla kasten yaralama suçunun temel şeklini oluşturacak boyutta olması gerekir. Bu bakımdan, cinsel istismar için başvuru olan cebir ve şiddetin kasten yaralama suçunun ağır neticelerine neden olması hâlinde, ayrıca kasten yaralama suçuna ilişkin hükümler uygulanır. Dördüncüsü, söz konusu suçun işlenmesi suretiyle mağdurun beden veya ruh sağlığının bozulmasına neden olunmasıdır. Beşincisi ise, söz konusu suçun işlenmesi sonucunda mağdurun bitkisel hayata girmesi veya ölümü hâlidir.

Bu suçun faili herkes olabilir. Suçun mağduru, on sekiz yaşını tamamlamamış kişiler olabilir. Mağdur on sekiz yaşını tamamlamışsa, oluşacak suç, “cinsel saldırı” suçudur.

### **REŞİT OLMAYANLA CİNSEL İLİŞKİ (TCK md. 104)**

Reşit olmayanla cinsel ilişki suçunda konuna hukuki değerk, çocuğun cinsel dokunulmazlığı ve gelişimidir.

Bu suçun faili herkes olabilir. Suçun faili erkek olabileceği gibi, kadın da olabilir. Bu suç ayrı cinsler arasında olduğu gibi, aynı cinsler arasında da işlenebilir.

Bu suçun mağduru, onbeş yaşını bitirmiş ancak onsekiz yaşını tamamlamamış kişiler olabilir. Bu suçun mağdurunun algılama yeteneğinin gelişmiş olması gerekir. Algılama yeteneği gelişmemiş kimseye karşı bu suçun işlenmesi halinde, bir önceki başlıkta incelenen “cinsel istismar” suçu oluşur. Evlenme ile kişiler reşit hale geldiğinden, on yedi yaşında iki kişinin evlenme neticesi cinsel ilişkiye girmeleri halinde bu fiil suç oluşturmaz.

Cinsel ilişkinin on sekiz yaşından küçük çocuklar arasında gerçekleşmesi halinde, her iki taraf da mağdur sanık olacaktır. Bu durumda her iki tarafta şikayette bulunabilecek ve her iki tarafta cezalandırılacaktır.

Mağdurun yaşı, nüfus kaydının getirilmesi veya çıkarılması suretiyle tespit edilir. Mağdur nüfusa kayıtlı değilse, öncelikle yaş tespiti yapılmalıdır. Nüfus kayıtlarının gerçeği yansıtmadığı ileri sürülürse veya nüfus kayıtları ile mağdurun vücut yapısının birbiriyle uyumlu olmadığı gözlenirse, mahkeme re’sen mağdurun yaşını düzeltebilir.

Çetin Emeç Bulvarı, 1322. Cadde, No: 62/3 A. Öveçler/ankaya, Ankara

Tel: 00 90 312 473 39 60 Faks: 00 90 312 473 39 62

[www.bicakhukuk.com](http://www.bicakhukuk.com) [iletisim@bicakhukuk.com](mailto:iletisim@bicakhukuk.com)

Reşit olmayanla cinsel ilişki, mağdura cebir, tehdit ve hile uygulanmaksızın mağdurun rızasıyla cinsel ilişkide bulunulması halinde oluşur. Eğer, cinsel ilişki iradeyi sakatlayan herhangi bir unsur kullanılarak gerçekleştirilmişse, bu durumda “çocukların cinsel istismarı” suçu oluşur. Cinsel ilişki, bir penisin vajinal veya anal yoldan vücuda girmesidir. Bu suçun oluşabilmesi için taraflardan en az birinin erkek olduğu bir ilişkinin varlığı gerekir. Cinsel ilişki boyutuna varmayan ve vücuda sadece dokunma aşamasında kalan fiiller, bu suçun oluşturmaz. Penisin oral yoldan ağza sokulması halinde de bu suç oluşmaz. Bu suçun oluşması için herhangi bir sonucun gerçekleşmesi gerekmez; failin cinsel doyumuna ulaşması, cinsel duygularının tatmin edilmesi şart değildir.

Reşit olmayanla cinsel ilişki suçu kasten işlenebilen bir suçtur. Taksirle işlenme olanağı yoktur.

Bu suçun takibi şikayete bağlıdır. Mağdur, şikayet hakkını bizzat kullanabileceği gibi, veli de bu hakkı kullanabilir. Veli ile mağdur arasında görüş ayrılığı çıkması halinde, mağdurun iradesine öncelik tanınır.

## **CİNSEL TACİZ (TCK md 105)**

Cinsel taciz suçu, kişinin vücut dokunulmazlığının ihlali niteliği taşımayan cinsel davranışlarla gerçekleştirilebilir. Cinsel taciz, cinsel yönden, ahlâk temizliğine aykırı olarak mağdurun rahatsız edilmesinden ibarettir. Bu suçla korunan hukuki değer, kişilerin cinsel dokunulmazlığı ve vücut bütünlüğüdür.

Bu suçla yasaklanan fiil, bir kimsenin cinsel amaçlı olarak taciz edilmesidir. Taciz, bir kimsenin canını sıkma, rahatını kaçıрма, ona sıkıntı verme, onu tedirgin etmektir. Cinsel taciz ise, birey veya bireylerin cinselliklerine yönelen sözlü veya vücuda temas içermeyen rahatsız edici nitelikte cinsel amaçlı her türlü hareketlerdir. Cinsel taciz oluşturan davranışlar, sözle (örneğin, cinsel içerikli söz atma), yazıyla (örneğin, mektupla cinsel ilişki teklifinde bulunma) veya el kol hareketleriyle (örneğin, cinsel organı gösterme) gerçekleştirilebilir. Bu suç, telefonla, mektupla veya araya üçüncü bir kişi sokularak da işlenebilir. Suçun söz atmak şeklinde gerçekleşmesi halinde, mağdurun edep ve iffetine yönelmiş olan sözlerin, mağdurun bilgisine ulaşacak mahiyette olması gerekir.

“Kocandan boşan, gel benim metresim ol”, “Allah be, şu dudaklara bak”, “gel evime gir, içeride iki kişi daha var, seni doyurabiliriz”, “ban bir kere ver, seni hamamda yıkarım”, sanığın müştekiye pantolonunun üzerinden tenasül organını tutarak “kocaninkinden daha büyüktür, istersen geleyim, vereyim” gibi sözler sarf edilmesi, cinsel organını açıkta bırakacak şekilde müştekiye görünme, müştekiye kaş göz işareti yapıp öpücük göndermek, mağdurelere ayna tutmak ve kucak açmak suretiyle sırnaşıkça hareketler yapmak, yönetimindeki araç ile okul sorma bahanesiyle mağdureye yaklaşip hiçbir bedensel temasta bulunmaksızın cinsel organını çıkarıp göstermek gibi eylemler cinsel taciz örneklerini oluşturur.

Cinsel taciz olarak kabul edilen fiilin belirli bir kişiye karşı olması gerekir. Belirli bir kişiye yönelik olmayan hareketler cinsel taciz değil, “kişilerin huzur ve sükununu bozma”, “hayasızca hareketlerde bulunma” gibi suçları oluşturur. Örneğin, herhangi bir kimseye yönelmeden ana caddede soyunmak fiili, cinsel taciz suçunu değil, hayasızca harekette bulunma suçunu oluşturur. Benzer şekilde, komşusunun balkonda oturmasını engellemek için

Çetin Emeç Bulvarı, 1322. Cadde, No: 62/3 A. Öveçler/Çankaya, Ankara

Tel: 00 90 312 473 39 60 Faks: 00 90 312 473 39 62

[www.bicakhukuk.com](http://www.bicakhukuk.com) [iletisim@bicakhukuk.com](mailto:iletisim@bicakhukuk.com)

balkonun hemen karşısındaki pencerenin perdelerini açıp evin içinde çıplak vaziyette dolaşmak, “kişilerin huzu ve sükununu bozmak” suçunu oluşturur.

Cinsel taciz suçu, erkek ya da kadın herkes tarafından işlenebilir. Bu suç aynı cinsler arasında olduğu gibi, aynı cinsler tarafından da işlenebilir. Bu suçun mağduru da herkes olabilir. Mağdurun çocuk olması da mümkündür. Mağdurun evli veya bekar olmasının bir önemi yoktur.

Cinsel taciz suçunun nitelikli halleri mevcuttur. Bunlardan ilki, hiyerarşi veya hizmet ilişkisinden kaynaklanan nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle ya da aynı işyerinde çalışmanın sağladığı kolaylıktan yararlanılarak kişiye karşı cinsel tacizde bulunulmasıdır. , suçun temel şekline göre daha ağır ceza ile cezalandırılmayı gerektirmektedir. İkincisi, cinsel taciz fiili nedeniyle mağdurun; işi bırakmak, okuldan veya ailesinden ayrılmak zorunda kalmış olmasıdır.

Cinsel taciz suçu kasten işlenebilen bir suçtur. Failin cinsel arzularını tatmin gayesi ile hareket etmiş olması gerekir. Fail, cinsel amaç dışında, başka bir amaçla hareket etmiş ise, duruma göre hakaret ya da tehdit suçu oluşabilir.

Cinsel taciz suçunun yalın halinin soruşturulması ve kovuşturulması, mağdurun şikâyetine bağlıdır. Cinsel taciz suçunun nitelikli hallerinin soruşturulması şikâyete tabi değildir.

---

<sup>1</sup> Prof. Dr. Vahit Bıçak tarafından kaleme alınan ve Polis Akademisi Başkanlığı yayınları arasında 2011 yılında yayınlanan Ceza Özel Hukuku kitabından yazarın rızasıyla alınmıştır.