

ÖZETİ: Kule Nöbetçisi iken firar eden sanığın, cezasının ASCK'nın 68/2-B ve 50'nci maddeleri uyarınca artırılması sırasında alt sınırdan ayrılmanın gerektiği, bu nedenle, hâkimin, iyi ifade edilmemekle birlikte, firar suçunun "nöbet" hizmeti sırasında işlenmiş olmasının teşdit sebebi olduğunun kabulüyle, temel cezayı alt sınırdan uzaklaştırarak 1/2 oranında artırımının, takdir yetkisini bu şekilde kullanmasının hukuka uygun olduğu hk. (As.Yrg.Drl.Krl., 2.2.2012, E. 2012/12, K.2012/13)

Somut olayda, Birliğinden firar eden sanığın, yedi tam gün dolmadan yakalanması nedeniyle, Askerî Mahkemece, eyleminin As.C.K'nın 68/1'inci maddesi kapsamına giren mehil içi firar suçunu oluşturduğunun kabul edilmesinde ve kısa süre içinde yakalanmış olması gerekçe gösterilerek, alt sınır üzerinden temel ceza tayini ile cezalandırılmasında bir isabetsizlik görülmemiştir.

Temel ceza bu şekilde belirlendikten sonra, Askerî Mahkemece, sanığın hizmet hâlinde iken firar suçunu işlemesi nedeniyle, cezası As.C.K'nın 68/2-B ve 50'nci maddeleri gereğince artırılmıştır.

Bu artırımda, sanığın "nöbet hizmetinde iken" firar etmesi gerekçe gösterilerek, temel cezanın 1/2 oranında çoğaltıldığı görülmektedir.

Askerlikteki müşterek hizmetlerin yapılmasını ve devamını sağlamak maksadı ile bu hizmetlerin belli bir sıra ve süre ile subay, astsubay, askerî öğrenci, erbaş ve erler ile Silahlı Kuvvetler Teşkilatı içinde vazifeli olan bilimur sivil kişiler tarafından yerine getirilmesinden ibaret olan ve Anayasa'nın 72'nci maddesinde ifadesini bulan vatan hizmetinin esasını teşkil eden "nöbet hizmetinin"; aksatılması hâlinde birliğin güvenliğinin zaafa düşeceği ve askerî disiplinin önemli derecede sarsılacağı açıktır. Dolayısıyla suçun işleniş biçimi, suçun işlendiği zaman ve yer ile meydana gelen tehlikenin ağırlığı göz önüne alındığında, Kule Nöbetçisi iken firar eden sanığın, cezasının As.C.K'nın 68/2-B ve 50'nci maddeleri uyarınca artırılması sırasında alt sınırdan ayrılmanın gerektiği, bu nedenle, hâkimin, iyi ifade edilmemekle birlikte, firar suçunun "nöbet" hizmeti sırasında işlenmiş olmasının teşdit sebebi olduğunun kabulüyle, temel cezayı alt sınırdan uzaklaştırarak 1/2 oranında artırımının, takdir yetkisini bu şekilde kullanmasının hukuka uygun olduğu sonucuna varılarak, Başsavcılık itirazının kabulüyle, Daire kararının kaldırılmasına, dava dosyasının temyiz incelemesine devam edilmek üzere Daireye iadesine karar verilmiştir.

Üyeler .., ... ve .., Daire kararında isabetsizlik bulunmadığı ve itirazın reddine karar verilmesi gerektiği yönündeki görüşleriyle, karara katılmamışlardır.(As.Yrg.Drl.Krl., 2.2.2012, E. 2012/12, K.2012/13)