

Madde 7 - Vazife: Hizmetin icabettirdiđi Őeyi yapmak ve menettiđi Őeyi yapmamaktır.

AÇIKLAMA:

Madde ile, askeri vazifenin tarifi yapılmakta ve (İç Hz.K.nun 6 ncı maddesinde açıklanan) hizmetin icabettirdiği Őeyi yapmak ve menettiği Őeyi yapmamak hali vazife olarak belirtilmektedir. İç Hz.K.nun 6 ncı ve 7 inci maddesi birlikte ele alındığında vazife; kanunlar ve nizamlarda veya amirler tarafından yapılması istenen işlerin yapılması, yasak edilen Őeylerin yapılmaması hali olarak ortaya çıkmaktadır. Askeri Yargıtay; Orduvevleri, askeri gazino ve kantinlerdeki hizmetleri askeri vazifeden saymaktadır. (Bkz.: As.Yrg.İçt.Brı.Krı. 17.2.1950, E. 1314, K. 289)

AS. YARGITAY KARARLARI:

• As.C.K.nun 12 inci maddesindeki "malûm ve muayyen olan askerî vazife"yi, kanunlarda yapılması veya yapılmaması açıkça gösterilmiş olan hususlar olarak, "bir amir tarafından emredilen vazife"yi ise; kanunlarda ve nizamlarda açıkça gösterilmeyip yetkililerin takdirlerine bırakılan hususlar Őeklinde anlamak gerekmektedir. Bu tanımlamalardan çıkan ilk sonuç; emir vermeye yetkili amirlerin hizmetin düzgün, verimli ve kesintisiz bir biçimde yürütülmesini temin etmek maksadıyla ve kanuna aykırı düşmemek koşuluyla somut kural ve prensipler ihdas edebilme yetkisine sahip olduklarıdır. As.C.K.nun 12, 87 ile İç Hizmet Kanununun 6 ve 7 inci maddelerinin içeriğinden çıkan diğer sonuç ise, malûm ve muayyen hâle getirilerek ilgisine duyurulan hizmete ilişkin kurallara bilerek ve isteyerek riayet edilmemesinin emre itaatsizlikte ısrar suçuna vücut verebileceğidir. (As.Yrg.4.D., 2.3.2004, E. 2004/240, K. 2004/247)

• As.C.K.nun 87 nci maddesinde düzenlenen Emre İtaatsizlikte İsrar suçunun oluşabilmesi için; her Őeyden önce "verilen emrin" askeri hizmete ilişkin olması zorunlu bulunmaktadır. Bu nedenle "hizmet ve hizmete ilişkin" kavramlarının neyi ifade etmek istediğinin tartişılmasında yarar vardır. Hizmet; 211 sayılı T.S.K.İç Hizmet Kanununun 6 ncı maddesinde "kanunlarla, nizamlarda yapılması veya yapılmaması yazılmış olan hususlarla, amir tarafından yazı ile veya sözle emredilen veya yasak edilen işlerdir" Őeklinde tanımlanmış iken, As.C.K.nun 12 nci maddesi hizmeti; "Malum ve muayyen olan hususlar ile amir tarafından emredilen askerî vazife"nin madun tarafından yapılması..." olarak tarif etmiştir. İç Hizmet Kanununun 7 nci maddesine göre ise vazife; "hizmetin icabettirdiği Őeyi yapmak veya men ettiği Őeyi yapmamak"tır. Bu açıklamalar ışığında, As.C.K.nun 12 nci maddesindeki "malum ve muayyen olan askerî vazife"yi; kanunlarda yapılması veya yapılmaması açıkça gösterilmiş olan hususlar olarak; "bir amir tarafından emredilen vazife"yi ise; kanunlarda ve nizamlarda açıkça gösterilmeyip yetkililerin takdirlerine bırakılan hususlar Őeklinde anlamak gerekmektedir. Bu tanımlamalardan çıkan ilk sonuç; emir vermeye yetkili amirlerin hizmetin düzgün, verimli ve kesintisiz bir biçimde yürütülmesini temin etmek maksadıyla ve kanuna aykırı düşmemek koşuluyla somut kural ve prensipler koyabilme yetkisine sahip olduklarıdır. As.C.K.nun 12, 87 ile İç Hizmet Kanununun 6 ve 7 nci maddelerinin içeriğinden çıkan diğer sonuç ise, malum ve muayyen hale getirilerek ilgisine duyurulan hizmete ilişkin emirlere bilerek ve isteyerek uyulmamasının emre itaatsizlikte ısrar suçunu oluşturacağıdır. (As.Yrg.Drı.Krı., 7.7.2005, E.2005/59, K.2005/60)