**ANAYASA MAHKEMESİ KARARI**

**Esas Sayısı : 1980/11**

**Karar Sayısı : 1980/12**

**Karar Tarihi:5/2/1980**

**İTİRAZ EDEN:**21. Seyyar Jandarma Tugay Komutanlığı Askeri Mahkemesi-Van

**SONUÇ :** Dosyada bulunan 6.11.1979 günlü, 1979/405-217 sayılı İddianame’nin onanlı örneğinde (Her ne kadar J.Eri Hüseyin Turan’ın olay anında koğuş nöbetçisi olduğu dosya kapsamında sabit ise de As.C.K.nun 15. ve 106 ncı maddeleri uyarınca suçun âmir veya üst’e karşı işlenebilmesinin kabulü için nöbetçinin As.C.K.nun 15 nci maddesinin kastettiği manada silâhlı olması ve kendisine koğuş içinde bu şekilde silâhlandırmayı gerektiren bir vazife verilmesi lâzım geldiği, mücerret koğuş nöbetçiliği görevini üstlenen maktul J.Eri Hüseyin Turanın âmir sayılmasına imkan olmadığı…) açıklanarak sanığının Türk Ceza Kanununun 448 nci maddesi göndermesiyle Türk Ceza Yasasının 452/1,51/1.,31. ve 33. maddeleri uyarınca cezalandırılması istenmiş olmasına karşın, duruşmada suçun vasfında değişiklik olduğu askeri savcılıkça öne sürülmesi üzerine, Mahkemece, 353 sayılı Yasanın 166. maddesi gereğince sanık, Askeri Ceza Yasasının 91. maddesinin dördüncü bendine göre savunma durumuna getirilmiştir. Bu nedenle, Anayasa Mahkemesinin 25.12.1979 günlü kararında da açıklandığı üzere, maktül nöbetçi J.Erinin nöbet sırasında silâh taşıyıp taşımadığının bildirilmemesi, silâhlı ise, silâh taşımasına olanak veren emir veya talimatın gönderilmemiş olması eksiklik sayıldığından başvurunun geri çevrilmesine, Ahmet Erdoğdu, Nahit Saçlıoğlu ve Yekta Güngör Özden’in karşıoylarıyla ve oyçokluğuyla,

5.2.1980 gününde karar verildi.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Başkan  Şevket MÜFTÜGİL | Başkanvekili  Ahmet H.BOYACIOĞLU | Üye  Ahmet ERDOĞDU |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Osman TOKCAN | Üye  Rüştü ARAL | Üye  Ahmet Salih ÇEBİ |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Muammer YAZAR | Üye  Adil ESMER | Üye  Nihat O.AKÇAKAYALIOĞLU |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Nahit SAÇLIOĞLU | Üye  Hüseyin KARAMÜSTANTİKOĞLU | Üye  Kenan TERZİOĞLU |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Necdet DARICIOĞLU | Üye  İhsan N.TANYILDIZ | Üye  Yekta Güngör ÖZDEN |