

Dr. BARIŞ IŞIK

GEÇMİŞE YÜRÜME  
YASAĞI BAĞLAMINDA  
ZAMANAŞIMI



onikilevha

## İÇİNDEKİLER

DANIŞMANIN ÖNSÖZÜ.....	VII
ÖNSÖZ .....	IX
İÇİNDEKİLER.....	XIII
KISALTMALAR LİSTESİ .....	XXI
GİRİŞ.....	1

### BİRİNCİ BÖLÜM KANUNULİK İLKESİ VE GEÇMİŞE YÜRÜME YASAĞI

1. Genel Olarak.....	3
2. Kanunilik İlkesi ve Geçmişe Yürüme Yasağının Tarihsel Gelişimi ve Felsefi Temelleri .....	7
2.1. Aydınlanma Çağı Öncesi Dönem .....	7
2.1.1. Roma Hukuku Dönemi .....	7
2.1.2. Ortaçağ Dönemi .....	10
2.2. Aydınlanma Çağı ve Sonrası Dönem .....	14
2.2.1. Kanunilik İlkesi ve Geçmişe Yürüme Yasağının Felsefi Temelleri.....	18

2.2.2. Kanunilik İlkesi ve Geçmişe Yürüme Yasağının Mevzuatlara Girmesi .....	26
2.2.3. Nazi Almanyası Dönemi.....	35
2.2.4. İkinci Dünya Savaşı Sonrası Dönem.....	44
2.2.5. Günümüz.....	46
3. Kanunilik İlkesi ve Geçmişe Yürüme Yasağıyla İlişkilendirilen İlkeler.....	51
3.1. Demokrasi ve Kuvvetler Ayrılığı İlkesi.....	51
3.2. Hukuk Devleti ve Hukuki Güvenlik İlkesi .....	53
3.3. Kusur İlkesi ve İnsan Onuru .....	55

**İKİNCİ BÖLÜM**  
**CEZA HUKUKUNDA ZAMANAŞIMININ**  
**ÇEŞİTLERİ, TARİHİ GELİŞİMİ, KURUMU**  
**TEMELLENDİREN GÖRÜŞLER,**  
**KURUMUN HUKUKİ NİTELİĞİ**

1. Genel Olarak.....	59
2. Zamanaşımının Çeşitleri .....	61
2.1. Dava Zamanaşımı.....	62
2.1.1. Dava Zamanaşımı Süresinin Durması .....	66
2.1.2. Dava Zamanaşımı Süresinin Kesilmesi .....	67
2.2. Ceza Zamanaşımı .....	69
2.2.1. Ceza Zamanaşımı Süresinin Durması .....	70
2.2.2. Ceza Zamanaşımı Süresinin Kesilmesi .....	71
3. Zamanaşımının Tarihsel Gelişimi.....	71
3.1. Aydınlanma Çağı Öncesi Dönem .....	72
3.1.1. Antik Yunan Dönemi .....	72
3.1.2. Roma Hukuku Dönemi .....	73
3.1.3. Ortaçağ .....	78
3.2. Aydınlanma Çağı ve Sonrası Dönem .....	81

---

4. Zamaşıımını Temellendiren Görüşler .....	85
4.1. Manevi Ceza Görüşü .....	86
4.2. Uslanma Görüşü .....	86
4.3. Psikolojik Değişim Görüşü .....	87
4.4. Unutma Görüşü .....	87
4.5. Takibatın Terki Görüşü.....	88
4.6. Delillerin Bozulması ve Kaybolması Görüşü.....	88
4.7. Sosyal Fayda Görüşü.....	89
5. Zamaşıımının Hukuki Niteliği.....	90
5.1. Maddi-Şekli Ceza Hukuku Ayrımı Bakımından İleri Sürülen Ölçütler.....	93
5.1.1. Ceza Yaptırımını Hak Etme Ölçütü .....	93
5.1.2. Suç Fiilini Meydana Getiren Olaylarla Bağlantılı Olma Ölçütü.....	94
5.1.3. Ceza Muhakemesi Yok Sayılarak Yapılan Ayrım .....	98
5.1.4. Maddi-Şekli Hukuk Ayrımının Belirli Bir Ölçüte Bağlanamayacağı Görüşü.....	99
5.2. Kurumun Hukuki Niteliğine İlişkin Görüşler .....	100
5.2.1. Şekli Ceza Hukuku Kurumu Olarak Kabul Eden Görüş.....	100
5.2.2. Maddi Ceza Hukuku Kurumu Olarak Kabul Eden Görüş.....	102
5.2.3. Karma Nitelikte Bir Kurum Olduğunu Kabul Eden Görüş.....	103

**ÜÇÜNCÜ BÖLÜM**  
**TÜRK, ALMAN HUKUKUNDA VE**  
**ULUSLARARASI HUKUKTA ZAMANAŞIMI**  
**KURALLARININ GEÇMİŞE YÜRÜME**  
**YASAĞI KARŞISINDAKİ DURUMUNA**  
**İLİŞKİN DÜZENLEMELER VE MAHKEME**  
**İÇTİHATLARI**

1. Genel Olarak.....	107
2. Türk Hukukunda.....	108
2.1. Düzenlemeler.....	110
2.1.1. 1982 Türkiye Cumhuriyeti Anayasası m. 38/2.....	110
2.1.2. 825 Sayılı Ceza Kanununun Mevkii Mer'iyete Vaz'ına Müteallik Kanun m. 22.....	112
2.1.3. Zamanaşımına Uğramayan Suçlar.....	113
2.1.3.1. Soykırım Suçu.....	113
2.1.3.2. İnsanlığa Karşı Suçlar.....	114
2.1.3.3. Soykırım ve İnsanlığa Karşı Suçları İşlemek İçin Örgüt Kurma veya Yönetme Suçu.....	114
2.1.3.4. İşkence Suçu.....	114
2.1.3.5. Yurtdışında İşlenmeleri Halinde Dava Zamanaşımına Uğramayan Suçlar.....	116
2.1.4. 5237 Sayılı TCK'da Zamanaşımı Sürelerinin Arttırılması.....	116
2.1.5. 4.11.2004 Tarih ve 5252 Sayılı Türk Ceza Kanunu'nun Yürürlük ve Uygulama Şekli Hakkında Kanun m. 9/4.....	117
2.2. Mahkeme İctihatları.....	118
2.2.1. 21.06.2016 Tarihli Yargıtay Kararı (12 Eylül Davası)....	118
2.2.2. 25.07.2014 Tarihli Yargıtay Kararı (Sivas Katliamı Davası).....	121
2.2.3. 10.12.2015 Tarihli Anayasa Mahkemesi Kararı.....	124

---

3. Alman Hukukunda .....	128
3.1. İkinci Dünya Savaşı Sonrası Dönem .....	129
3.1.1. 1945-1950 Arası Dönem .....	129
3.1.1.1. 10 Numaralı Kontrol Konseyi Kanunu m. 5/2. ....	132
3.1.1.2. Nasyonal Sosyalist Suç Fillerinin Cezalandırılmasına Dair Kanunlar.....	134
3.1.1.2.1. Kanunların Uygulanmasının Şartları .....	136
3.1.1.2.1.1. Suçların Politik, Irkçı ve Din Düşmanı Nedenlerle Gerçekleştirilen Şiddet Eylemleri ve Takiplerle Bağlantılı Olarak İşlenmesi .....	136
3.1.1.2.1.2. Baskıcı Rejim Tarafından Politik, Irkçı ve Din Düşmanı Nedenlere Korunması.....	137
3.1.1.2.1.3. Adalet ve Kanun Önünde Eşitlik İlkelerinin Zedelenmesine Bağlı Olarak Geçmişe Yönelik Bir Kefaretin Gerekliliği .....	138
3.1.1.2.1.4. Suçların Belirli Tarihler Arasında İşlenmiş Olması.....	139
3.1.1.3. 18.09.1952 Tarihli Federal Anayasa Mahkemesi Kararı.....	141
3.1.2. 1950-1960 Arası Dönem .....	143
3.1.3. 1960 Sonrası Dönem .....	144
3.1.3.1. 1960 Tarihli Kanun Teklifleri .....	144
3.1.3.2. 13.04.1965 Tarihli Zamanaşımı Sürelerinin Hesaplanmasına İlişkin Kanun.....	145

3.1.3.3.26. 02. 1969 Tarihli Federal Anayasa Mahkemesi Kararı.....	148
3.1.3.4.05.08.1969 Tarihli 9. Ceza Hukuku Değişikliği Kanunu.....	151
3.1.3.5.16.07.1979 Tarihli 16. Ceza Hukuku Değişikliği Kanunu.....	152
3.2. Federal Almanya Cumhuriyeti ile Demokratik Almanya Cumhuriyeti'nin Birleşmesinden Sonraki Dönem .....	155
3.2.1. Alman Ceza Kanunu'na Giriş Kanunu (EGStGB) m. 315a .....	158
3.2.2. 26.03.1993 Tarihli Sosyalist Birlik Partisi Döneminde Yaşanan Haksızlıklarda Zamanaşımı Süresinin Durmasına İlişkin Kanun (Birinci Zamanaşımı Kanunu) .....	162
3.2.3. 27.09.1993 Tarihli Ceza Hukuku Zamanaşımı Sürelerinin Uzatılmasına İlişkin Kanun (İkinci Zamanaşımı Kanunu) .....	165
3.2.4. 22.12.1997 tarihli Ceza Hukuku Zamanaşımı Sürelerinin Yeniden Uzatılmasına ve Hukuki Yükümlülüklerin Ortadan Kaldırılmasına İlişkin Kanun (Üçüncü Zamanaşımı Kanunu) .....	169
3.2.5. 26.10.2003 Tarihli Alman Anayasa Mahkemesi Kararı .....	171
4. Uluslararası Hukukta .....	174
4.1. Düzenlemeler.....	175
4.1.1. 1968 Tarihli BM Savaş Suçlarında ve İnsanlığa Karşı Suçlarda Zamanaşımının Uygulanmamasına Dair Sözleşme.....	175
4.1.2. 1974 Tarihli İnsanlığa Karşı Suçlarda ve Savaş Suçlarında Zamanaşımının Uygulanmamasına Dair Avrupa Sözleşmesi .....	177
4.1.3. 2006 Tarihli BM Bütün Kişilerin Zorla Kaybedilmeden Korunmasına Dair Uluslararası Sözleşme .....	179

4.1.4. 2006 Tarihli BM Ağır İnsan Hakları Hukuku İhlalleri ve Ciddi Uluslararası İnsancıl Hukuk İhlalleri Mağdurlarının Çözüm ve Tazminat Hakkına Dair Temel Prensipler ve Kurallar.....	181
4.1.5. Uluslararası Ceza Divanı Roma Statüsü.....	181
4.2. AIHM İçtihatları.....	183

**DÖRDÜNCÜ BÖLÜM**  
**DOKTRİNDE ZAMANAŞIMI**  
**KURALLARININ GEÇMİŞE YÜRÜME**  
**YASAĞI KARŞISINDAKİ DURUMUNA**  
**İLİŞKİN TARTIŞMALAR**

1. Genel Olarak.....	187
2. Kanunilik İlkesi Bakımından.....	188
2.1. Zamanaşımının Hukuki Niteliğini Esas Alan Görüş.....	189
2.1.1. Geçmişe Yürüme Yasağı Lehine Görüşler.....	189
2.1.2. Derhal Uygulama İlkesi Lehine Görüşler.....	190
2.2. Zamanaşımının Hukuki Niteliğini Esas Almayan Görüş.....	190
2.2.1. Yürüme Yasağı Lehine Geçmişe Görüşler.....	192
2.2.2. Geçmişe Yürüme Yasağı Aleyhine Görüşler.....	193
3. Hukuku Devleti İlkesi Bakımından.....	196
3.1. Geçmişe Yürüme Yasağı Lehine Görüşler.....	196
3.2. Geçmişe Yürüme Yasağı Aleyhine Görüşler.....	199
4. Eşitlik İlkesi Bakımından.....	201
4.1. Geçmişe Yürüme Yasağı Lehine Görüşler.....	201
4.2. Geçmişe Yürüme Yasağı Aleyhine Görüşler.....	201
5. Zamanaşımını Temellendiren Görüşler Bakımından.....	202
5.1. Manevi Ceza Görüşü Bakımından.....	202
5.2. Usulanma Görüşü Bakımından.....	204
5.3. Psikolojik Değişim Görüşü Bakımından.....	205



5.4.	Unutma Görüşü Bakımından .....	206
5.5.	Takibatın Terki Görüşü Bakımından .....	207
5.6.	Delillerin Bozulması ve Kaybolması Görüşü Bakımından ...	208
5.7.	Sosyal Fayda Görüşü Bakımından .....	211
6.	Devletin veya Kamunun Yönlendirdiği Suçlar Bakımından .....	217
6.1.	Devletin veya Kamunun Yönlendirdiği Suçların İle İlişkilendirilen Kavramlar .....	218
6.1.1.	Devlet Destekli Suç .....	218
6.1.2.	Baskıcı Suç .....	222
6.1.3.	Güçlülerin Suçluluğu.....	224
6.1.4.	Kriminal Olarak Sapkınlaşmış Devlet ve Devlet Kurumlarının Suçluluğu .....	227
6.1.5.	Makro Suçluluk.....	229
6.1.6.	İtaate Dayanan Suç.....	231
6.1.7.	Devlet Haksızlığı.....	232
6.2.	Devletin veya Kamunun Yönlendirdiği Suçların Maddi Ceza Hukuku Bağlamında Değerlendirilmesi ve Tanımı.....	234
	SONUÇ .....	245
	KAYNAKÇA .....	259