

**Yener YILDIRIMKAL**

**ULUSLARARASI HUKUKTA VE  
TÜRK CEZA HUKUKUNDA  
SOYKIRIM SUÇU**

**onikilevha**  
TIRAKIYALIK KÜLTÜRÜ VE İZLENLERİ

## İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ .....	VII
KISALTMALAR.....	XXI
GİRİŞ.....	1

### BİRİNCİ BÖLÜM TERİM SORUNU, RAPHAEL LEMKİN VE SOYKIRIM KAVRAMININ DOĞUŞU

I. TERİM SORUNU .....	9
II. RAPHAEL LEMKİN VE SOYKIRIM KAVRAMININ DOĞUŞU ..	17
1. Raphael Lemkin .....	17
2. “İşgal Edilen Avrupa’da Mihver Devletleri İdaresi” Eseri.....	17
A. Genel Olarak.....	17
B. Nazilerin Kullandığı İşgal Yöntemleri ile İdarî ve Hukukî Düzen .....	18
C. Soykırım Suçunun Tarifi ve Lemkin Tarafından Öngörülen Soykırım Kategorileri.....	19
a. Soykırım Suçunun Tarifi.....	19
b. Lemkin Tarafından Öngörülen Soykırım Kategorileri.....	22
aa. Siyasi Soykırım.....	22
bb. Sosyal Soykırım .....	23
cc. Kültürel Soykırım.....	23
dd. Ekonomik Soykırım.....	24
ee. Biyolojik Soykırım.....	24
ff. Fiziksel Soykırım .....	25
gg. Dinsel Soykırım .....	27

hh. Ahlaki Soykırım .....	28
D. Lemkin'in Gelecek İçin Tavsiyeleri.....	28
a. Soykırımın Savaş ve Barış Zamanında Yasaklanması .....	29
b. Devletlere Ulusal Ceza Kanunlarında Soykırımı Cezalandırma Yükümlülüğü Getirilmesi.....	30
c. Soykırım Emrini Veren ve Yerine Getirenlerin Şahsi Ceza Sorumluluğunun Sağlanması.....	31
d. Soykırım Suçu İçin Evrensel Yargı Yetkisinin Kabulü.....	32
e. La Haye Sözleşmelerinde Değişiklik Yapılması .....	33

**İKİNCİ BÖLÜM**  
**II. DÜNYA SAVAŞINDA İŞLENEN**  
**SUÇLARIN KOVUŞTURULMASI, 1948**  
**SOYKIRIM SÖZLEŞMESİ HAZIRLIK**  
**ÇALIŞMALARI VE SÖZLEŞMENİN**  
**KABULÜ, SOYKIRIM SÖZLEŞMESİ**  
**SONRASIDA SUÇ TANIMINA YÖNELİK**  
**ÇALIŞMALAR**

I. II. DÜNYA SAVAŞINDA İŞLENEN SUÇLARIN KOVUŞTURULMASI.....	37
1. Suçların Kovuşturulması İçin Hazırlık Aşaması.....	37
A. 1942 Saint James Deklarasyonu .....	37
B. Savaş Suçları Komisyonu .....	38
C. 1943 Moskova Deklarasyonu .....	38
D. 1945 Londra Antlaşması: Nürnberg Statüsü'nün Kabulü Süreci .....	40
a. Yargılama Konusunda Ortaya Çıkan Farklı Devlet Görüşleri .....	40
b. Yargılama İçin Çizilen Yol Haritası: Jackson Raporu.....	42

c.	Katılma Yoluyla Taraf Olan Devletler Bakımından Öngörülen Kısıtlama .....	48
2.	Nürnberg Uluslararası Askeri Ceza Mahkemesi.....	48
A.	Genel Olarak .....	48
B.	Nürnberg Yargılamasının Temel Özellikleri .....	49
a.	Kişi Bakımından Yetki .....	49
b.	Madde Bakımından Yetki .....	53
aa.	Barişe Karşı Suçlar (Statü m. 6/a) .....	53
bb.	Savaş Suçları (Statü m. 6/b) .....	53
cc.	İnsanlığa Karşı Suçlar (Statü m. 6/c) .....	55
dd.	Suç İşlemek İçin Anlaşma (Conspiracy) .....	58
c.	Hukuki Sorun ve Tartışmalar.....	61
aa.	Devlet Egemenliği İlkesi .....	61
bb.	Kanunilik İlkesi.....	64
C.	Savaş Suçları ve İnsanlığa Karşı Suçların Mukayesesi .....	70
a.	Statüde Ortaya Konulan Düzenleme Bakımından .....	70
b.	İddianamede Yer Alan (3) ve (4) No.lu Suçlamalar Bakımından .....	72
c.	Hükümde Benimsenen Görüş Bakımından.....	73
d.	Savaştan Önce İşlenen Fiillerin İnsanlığa Karşı Suç Teşkil Etmesi Sorunu.....	78
D.	Nürnberg Sürecinde Soykırım Kavramının Gelişimi: Soykırım Sözleşmesi İçin Gerekli Zeminin Oluşturulması .....	80
a.	Statü Hazırlığı Aşamasında Sunulan ABD Taslağı.....	81
b.	İddianame .....	82
c.	Lemkin'in Soykırım Tanımı ve İddianamenin Mukayesesi..	83
d.	Duruşma .....	85
e.	Hüküm.....	87
II.	1948 SOYKIRIM SÖZLEŞMESİ HAZIRLIK ÇALIŞMALARI VE SÖZLEŞMENİN KABULÜ .....	88
1.	BMGNK96 (I) Sayı, 11 Aralık 1946 Tarihli Kararı .....	89

A. Küba-Hindistan-Panama Devletlerinin Gündeme Alma Teklifi.....	89
B. Altıncı Komite Görüşmeleri.....	90
C. BMG NK 96(I) Sayılı Kararının İçerik ve Önemi.....	94
2. Genel Sekreterlik Taslağı.....	97
A. Ekonomik ve Sosyal Konseyin Genel Sekreteri Görevlendirmesi.....	97
B. Genel Sekreterlik Taslağında Soykırım Suçunun Unsur ve Özellikleri.....	98
C. Taslağı İlişkin Önem Arz Eden Devlet Değerlendirmeleri ...	108
a. ABD Değerlendirmesi.....	109
b. Fransa Değerlendirmesi.....	112
D. BMG NK 180 (II) Sayı, 21 Kasım 1947 Tarihli Kararı.....	113
3. Ad-Hoc Komite Taslağı.....	115
A. Ekonomik ve Sosyal Konsey Tarafından Ad-Hoc Komitenin Kurulması.....	115
B. Ad-Hoc Komite Taslağında Soykırım Suçunun Unsur ve Özellikleri.....	116
4. Altıncı Komite Çalışmaları ve Soykırım Sözleşmesinin Nihai Metni.....	120
A. Dibace.....	121
B. Madde I: Önleme ve Cezalandırma Yükümlülüğü.....	122
C. Madde II: Soykırım Suçu Teşkil Eden Fiiller.....	122
a. Maddi Unsurda Yapılan Değişiklikler.....	123
D. Madde III: Ceza Gerektiren Fiiller.....	127
5. BMG NK 260 A (III) Sayı, 9 Aralık 1948 Tarihli Kararı: Soykırım Sözleşmesinin Kabulü ve Yürürlüğü.....	129
6. Türkiye'nin Görüşmelerdeki Tutumu ve Sözleşmeye Katılması .	130
III. SOYKIRIM SÖZLEŞMESİ SONRASINDA SUÇ TARİFİNE YÖNELİK ÇALIŞMALAR.....	132
1. Uluslararası Ceza Mahkemeleri Statülerinde Yer Alan Soykırım Suçu Düzenlemeleri.....	132

---

2. Öğretide İleri Sürülen Eleştiriler.....	132
--------------------------------------------	-----

**ÜÇÜNCÜ BÖLÜM**  
**ULUSLARARASI HUKUKTA SOYKIRIM**  
**SUÇU**

I. SOYKIRIM SUÇUYLA KORUNAN HUKUKİ DEĞER .....	141
1. Korunan Grupların Varlığını Sürdürme Hakkı .....	141
A. Grubun Fiziksel ve Biyolojik Varlığına İlişkin Asli Koruma..	142
B. Sosyal ve Kültürel Varlığın Korunmasına İlişkin Tartışmalar	143
2. Grup Mensuplarının Bireysel Hakları.....	145
3. Uluslararası Toplumun Hukuki Menfaatleri.....	147
A. Korunan Grupların İnsanlığa Yapacağı Katkı (Beşerî Çeşitlilik) .....	147
B. Uluslararası Barış ve Güvenlik.....	147
II. ULUSLARARASI SUÇLARIN AYIRICI VASFI:BAĞLAMSAL UNSURLAR.....	148
1. Uluslararası Suçların Yapısı ve Bağlamsal Unsur Kavramı .....	148
2. Savaş Suçları ve İnsanlığa Karşı Suçların Bağlamsal Unsurları.....	153
3. Bağlamsal Unsurun Farklı Fonksiyonları .....	156
A. Maddi Hukuk ve Usul Hukuku Alanındaki Fonksiyonlar.....	156
B. Manevi Unsurun Suç Bağlamını Belirlemede Üstlendiği İşlev .....	158
4. Savaş Suçları ve İnsanlığa Karşı Suçların Bağlamsal Unsurlarına İlişkin EYUCM İçtihadı .....	160
A. İnsanlığa Karşı Suçlar .....	160
B. Savaş Suçları .....	164
5. Soykırım Suçunda Bağlamsal Unsur Tartışması .....	166
A. Soykırım Suçunda Bağlamsal Unsur Aranmayacağı Görüşü. 168	
a. Ad hoc Mahkemelerin İçtihadı.....	168
b. Uluslararası Öğreti .....	173

B. Soykırım Suçunda Bağlamsal Unsur Aranacağı Görüşü .....	175
a. Soykırım Plân veya Politikasının Varlığını Zorunlu Kabul Eden Görüş.....	175
aa. Görüşün Dayanak Noktaları .....	176
aaa. Tarihsel Dayanak: Lemkin ve NUACM Statüsü	176
bbb. Srebrenitsa Katliamını Soykırım Yapan Özellik: Soykırım Plânı .....	177
ccc. Darfur Araştırma Komisyonu Raporu ve Suçun Unsurları Metni .....	182
bb. Plânın Objektif Unsur Olarak Kabul Edilmesinin Sağlayacağı Pratik Fayda .....	182
b. Kolektif Soykırım Hareketlerinin Varlığını Manevi Unsur Bakımından Zorunlu Kabul Eden Görüş.....	183
C. Bağlamsal Unsuru Fiillerin Bir Kısmı Bakımından Zorunlu Kabul Eden Görüş .....	185
D. Roma Statüsü Suçun Unsurları Metni (m. 6) Düzenlemesi..	186
a. Düzenlemenin “Uygulanabilir Hukuk Kuralı” Niteliği....	188
b. Uluslararası Öğretide Düzenlemeye İlişkin Yorumlar ....	191
c. UCD Al-Bashir Soruşturma Dosyasında Görülen Uygulama .....	193
aa. I. Ön Dava Dairesi’nin 04.03.2009 Tarihli İlk Tutuklama Kararı .....	193
bb. İlk Tutuklama Kararında Yer Alan Bağlamsal Unsur Yorumu.....	194
cc. Yargıç Usacka’nın Muhalefet Şerhi.....	196
dd. İstinaf Dairesi’nin 03.02.2010 Tarihli Kararı .....	198
ee. I. Ön Dava Dairesi’nin 12.07.2010 Tarihli İkinci Tutuklama Kararı .....	199
III. SUÇUN MADDİ UNSURLARI .....	201
1. Fail.....	201
2. Korunan Gruplar.....	202
A. Genel Olarak .....	202
B. Suç Tarifinde Yer Alan Gruplar .....	203

---

a. Millî Grup.....	204
b. Etnik Grup.....	204
c. Irksal Grup.....	205
d. Dinî Grup.....	205
C. Suç Tarifinde Yer Alan Grupların Somut Olayda Teşhis Edilmesi.....	206
a. Objektif Görüş.....	207
b. Subjektif Görüş.....	207
c. Karma Görüş.....	208
3. Soykırım Suçunu Oluşturan Fiiller.....	211
A. Grup Üyelerini Öldürme.....	211
B. Grup Üyelerine Bedensel veya Zihinsel Olarak Ciddi Zarar Verme.....	213
C. Grubun Fiziksel Varlığını Tamamen veya Kısmen Yok Edeceği Hesaplanan Yaşam Koşullarına Kasten Maruz Bırakılması.....	216
D. Grup İçinde Doğumları Önlemeye Yönelik Tedbirler Uygulama.....	218
a. Genel Olarak.....	218
b. Irza Geçme Fiilinin (c) ve (d) Fıkraları Bakımından Değerlendirilmesi.....	219
aa. Irza Geçmenin (d) Fıkrası Kapsamında Ele Alınabileceği Görüşü.....	220
bb. Irza Geçmenin (c) Fıkrası Kapsamında Ele Alınabileceği Görüşü.....	222
E. Gruba Ait Çocukları Başka Bir Gruba Zorla Nakletme.....	225
IV. SUÇUN MANEVİ UNSURLARI (MENTAL ELEMENTS).....	226
1. Soykırım Suçunda Genel ve Özel Manevi Unsur Ayrımı.....	226
2. Roma Statüsü Madde 30'da Yer Alan Genel Manevi Unsur Düzenlemesi.....	230
A. Maddenin Lafzı.....	230
B. Düzenlemenin Yedek Hüküm Özelliği.....	231



C. Düzenlemede Yer Verilen Kast Türleri .....	232
a. Birinci Derece Doğrudan Kast (Intent) .....	233
b. İkinci Derece Doğrudan Kast (Knowledge) .....	234
c. Tartışmalı Manevi Unsur Türleri: Olası Kast ve Kayıtsızlık (Dolus Eventualis/Recklessness) .....	235
aa. Olası Kast / Kayıtsızlık Ayrımı ve Kayıtsızlığın m. 30 Kapsamı Dışında Tutulması.....	235
bb. Olası Kastı m. 30 Kapsamında Kabul Eden UCD İctihadı.....	237
cc. Olası Kastı m. 30 Kapsamında Kabul Etmeyen UCD İctihadı.....	239
dd. Uluslararası Öğretide UCD İctihadının Değerlendirilmesi.....	240
ee. Soykırım Suçunun Manevi Unsuru Bakımından Statü m. 30 .....	241
3. Soykırım Suçunun Genel Manevi Unsuru: Fiillerin Kasten İşlenmesi .....	242
A. Grup Mensuplarını Öldürme .....	242
B. Grup Üyelerine Bedensel veya Zihinsel Olarak Ciddi Zarar Verme .....	248
C. Grubun Fiziksel Varlığını Tamamen veya Kısmen Yok Edeceği Hesaplanan Yaşam Koşullarına Kasten Maruz Bırakılması .....	248
D. Grup İçinde Doğumları Önlemeye Yönelik Tedbirler Uygulama .....	250
E. Gruba Ait Çocukları Başka Bir Gruba Zorla Nakletme .....	251
4. Soykırım Suçunun Özel Manevi Unsuru .....	252
A. Genel Olarak .....	252
B. Özel Manevi Unsur Konusundaki Farklı Görüşler.....	255
a. İstemeyi Esas Alan Görüş (Purpose Based Approach) ..	256
b. Bilmeyi Esas Alan Görüş (Knowledge Based Approach).....	259
c. Kriminolojik Temelli Karma Görüş .....	262

C. Tamamen veya Kısmen Yok Etme Amacının Alt Unsurları...	264
a. “Yok Etme” İbaresinin Kapsamı .....	264
b. “Kısmen Yok Etme” İbaresinin Anlamı .....	265
V. ULUSLARARASI HUKUKTA SOYKIRIM SUÇUNUN	
ÖZEL GÖRÜNÜŞ BİÇİMLERİ .....	267
1. Genel Olarak .....	267
2. Soykırım Sözleşmesi m. 3 Düzenlemesi: Ceza Gerektiren Fiiller	268
3. Soykırım Suçuna Teşebbüs .....	271
4. Soykırım Suçuna İştirak.....	273
A. Soykırım Suçu İçin İş Birliği Yapma Kavramı (Complicity in Genocide).....	273
B. Faillik ve Şeriklik .....	276
a. Faillik (Commision/Perpetration).....	276
aa. Dolaylı Faillik /Müşterek Faillik İlişkisi.....	280
bb. Dolaylı Müşterek Faillik (Indirect Co-Perpetration)	280
cc. Ortak dolaylı faillik (Joint Indirect Perpetration) .....	281
b. Şeriklik.....	281
aa. Plânlama.....	282
bb. Emir Verme ve Suç İşlemeye Yönelme .....	284
aaa. Emir Verme (Ordering).....	284
bbb. Suç İşlemeye Yönelme (Instigation) .....	286
cc. Yardım ve Yataklık (Aiding and abetting) .....	289
C. Ortak Suç Girişimi (OSG) - (Joint Criminal Enterprise- JCE) .....	290
a. Ortak Suç Girişimi Tip I (OSG I) .....	294
b. Ortak Suç Girişimi Tip II (OSG II) .....	295
c. Ortak Suç Girişimi Tip III (OSG III) .....	296
d. Roma Statüsü Yönünden Değerlendirme.....	300

**DÖRDÜNCÜ BÖLÜM**  
**5237 SAYILI TÜRK CEZA KANUNUNDA**  
**SOYKIRIM SUÇU**

I.	SOYKIRIM SUÇUNUN TÜRK CEZA KANUNUNA GİRİŞİ.....	303
1.	Türk Ceza Kanunu Reformu Çalışmaları.....	303
2.	İlk Taslak Madde: 2001 TCK Tasarısı m. 128.....	304
3.	TBMM Adalet Komisyonu Değişiklikleri .....	305
4.	TBMM Genel Kurulu'nda Yapılan Değişiklikler .....	306
5.	5237 Sayılı Türk Ceza Kanunu'nun Kabulü ve Yürürlüğü.....	307
II.	SOYKIRIM SUÇU VE DİĞER ULUSLARARASI SUÇLARIN TCK SİSTEMATİĞİNDEKİ YERİNE İLİŞKİN TESPİTLER.....	308
1.	Farklı Kategorideki Uluslararası Suçların Aynı Kısımda Düzenlenmesi .....	308
2.	Savaş Suçları ve Saldırı Suçuna Yer Verilmemesi .....	312
A.	Askeri Ceza Kanunu'nda Savaş Suçlarının Kısmen Düzenlenmiş Olması .....	312
B.	Askerlerin İşlediği Bazı Savaş Suçlarına TCK Hükümlerinin Uygulanabilmesi.....	314
a.	7329 Sayılı Kanun'dan Önceki Durum.....	314
b.	7329 Sayılı Kanun'dan Sonraki Durum .....	315
C.	Savaş Suçlarına İlişkin Özel Düzenleme Yapılması Gereği....	316
D.	Saldırı Suçunun Türk Ceza Hukukunda Yer Almaması.....	317
3.	Soykırım Suçunun Tüm Suç Tipleri Arasında İlk Sırada Düzenlenmiş Olması .....	317
III.	SOYKIRIM SUÇUYLA KORUNAN HUKUKİ DEĞER .....	318
IV.	TÜRK CEZA KANUNU'NDA SOYKIRIM SUÇUNUN UNSURLARI .....	319
1.	Tipikliğin Maddi (Objektif) Unsurları.....	319
A.	Genel Olarak .....	319
B.	Uluslararası Hukuktan Ayrılan Bir Düzenleme: Soykırım Plânı .....	319

---

C. Fiil.....	324
a. Kasten Öldürme .....	325
b. Kişilerin Bedensel veya Ruhsal Bütünlüklerine Ağır Zarar Verme.....	327
c. Grubun, Tamamen veya Kısmen Yok Edilmesi Sonucunu Doğuracak Koşullarda Yaşamaya Zorlanması	330
d. Grup İçinde Doğumlara Engel Olmaya Yönelik Tedbirlerin Alınması.....	333
e. Gruba Ait Çocukların Bir Başka Gruba Zorla Nakledilmesi.....	336
D. Netice.....	337
E. İlliyet Bağı.....	340
F. Fail.....	341
G. Mağdur .....	343
H. Konu .....	348
2. Tipikliğin Manevi (Subjektif) Unsurları.....	350
A. Genel Olarak .....	350
B. Soykırım Suçunda Manevi Unsurun Oluşması.....	352
a. Maddi Unsurda Sayılan Fiillerden En Az Birinin Kasten İşlenmesi.....	352
b. Kastın Dışında Bir Subjektif Unsur: “Grubun Tamamen veya Kısmen Yok Edilmesi” .....	352
3. Hukuka Aykırılık Unsuru .....	355
V. SUÇUN ÖZEL GÖRÜNÜŞ ŞEKİLLERİ .....	355
1. Teşebbüs .....	355
2. İştirak.....	357
3. İçtima.....	361
VI. SOYKIRIM İÇİN ÖRGÜT KURMA (m. 78).....	362
VII. SORUŞTURMA ve KOVUŞTURMA USULÜ, YAPTIRIM .....	362

**BEŞİNCİ BÖLÜM**  
**ERMENİ MESELESİ VE ULUSLARARASI**  
**HUKUK**

I. GENEL OLARAK .....	365
II. ÖN MESELE: 1948 SOYKIRIM SÖZLEŞMESİNİN GERİYE YÜRÜMEZLİĞİ.....	366
III. DÖNEME İLİŞKİN HUKUKİ METİNLER VE ULUSLARASI HUKUKUN KAPSAMI.....	370
1. 1899 ve 1907 La Haye Sözleşmeleri.....	370
2. 1919 Paris Soruşturma Komisyonu Raporu.....	379
3. Versay ve Sevr Barış Antlaşmalarının Ceza Hükümleri.....	387
A. Versay Barış Antlaşması .....	388
B. Sevr Barış Antlaşması .....	391
IV. I. DÜNYA SAVAŞINDA İŞLENEN SUÇLAR İÇİN ULUSAL KOVUŞTURMALAR .....	401
1. Almanya: Leipzig İmparatorluk Yüksek Mahkemesi .....	402
2. Osmanlı İmparatorluğu: Ermeni Tehciriyle İlgili Suçların Kovuşturulması .....	404
A. 1915-1916 Divan-ı Harbi Örfi Yargılamaları.....	404
B. 1918-1920 Divan-ı Harbi Örfi (İstanbul) Yargılamaları .....	415
C. İngiliz Nüfus ve Kontrol Bölgelerinde Yapılan Askeri Yargılamalar .....	421
3. Malta Soruşturması ve İngiliz Kraliyet Savcılığı Mütalaası.....	422
V. SEÇİLMİŞ KONULAR.....	425
1. Tarihsel Perspektif: İngiliz Savaş Politikası Yayınlarının Ermeni Meselesine Etkisi .....	425
2. Güncel Perspektif: AİHM Perinçek Kararında Soykırımı İnkâr Suçu ve İfade Hürriyeti.....	430
SONUÇ .....	435
KAYNAKÇA.....	467