

**Suçta konu eylemin cinsel saldırı sayılıp sayılmayacağı: Bir bilirkişilik deneyimi
(Whether the subject of crime may be a sexual assault of not: an expert
experience)**

Altan EŞSİZÖĞLU¹

Sayın Editör,

Cinsel suç, sözle sarkıntılık, cinsel haz almaya yönelik davranış, en uç noktada ise ırza geçmeyi de içine alan geniş yelpazede, hedeflenen kişinin isteği dışında yapılan tüm eylemleri kapsar.¹

5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nun (TCK) 102. maddesi cinsel davranışlarla bir kimsenin vücut dokunulmazlığının ihlali ile ilgilidir. TCK'nun 102. maddesi ile korunan ortak hukuki değer, kişilerin cinsel dokunulmazlığıdır. Bu maddeye göre, cinsel saldırı suçunun oluşabilmesi için cinsel arzuları doyurma amacına yönelik davranışlarla kişinin beden dokunulmazlığının ihlal edilmesi gerekir. 102. madde cinsel saldırı suçunu, cinsel saldırı (suçun temel şekli) ve nitelikli cinsel saldırı şeklinde ikiye ayırmıştır. İşlenen fiilin cinsel saldırı olabilmesi için, beden üzerinde ve mağdurun iradesi dışında gerçekleştirilmiş olması, cinsel arzuları doyurma amacı gütmesi gerekmektedir. Nitelikli cinsel saldırıda bedene vajinal, anal, oral yoldan organ veya bir başka cismin 'ithal edilmesi', mağdurun iradesi dışında gerçekleştirilmesi gerekmekte olup davranışın cinsel arzuların doyumu amacına yönelik olması gerekli değildir. Beden dokunulmazlığının ihlal edilmesi ile gerçekleştirilmiş tecavüz dışındaki cinsel saldırı eylemlerinde, davranışın cinsel amaçla yapılmış olması hukuk açısından önem taşımaktadır.

Bir mahkemenin tarafımıza yazmış olduğu yazı ile, işlendiği iddia edilen cinsel saldırı suçu ile ilgili olarak ekte gönderilen görüntülerin incelenip değerlendirilmesinin yapılarak 'arka arkaya görünen iki şahsın, erkek olanın vücut dili, hareketlerinin fizyonomi ve psişik açıdan herhangi bir anormallik içerip içermediği, ifade tutanakları da değerlendirildiğinde hareketin cinsel temayül veya o amaca yönelik bir davranış olup olmadığı konusunda değerlendirme yapıp yapılamayacağı ile, varsa yapılabilecek diğer tıbbi tespitler' konusunda rapor düzenlenmesi istenmiştir. Bu yazı ile, ilgili mahkeme şikayet konusu olan eylemin cinsel bir amaçla yapıp yapılmadığı konusunda bilirkişilik raporu istemektedir. Çünkü şikayet konusu eylemin cinsel saldırı suçu kapsamında yargılanabilmesi için cinsel amaçla yapıldığının belirlenmesi gerekmektedir. Bu ve benzeri konularda suçun temel niteliği ile ilgili konularda bilirkişilik yapanların kendilerini yargıç yerine koymaması kritik önem taşımaktadır. Bir yandan bilirkişilerin bu önemli sınırı aşmamaları gereklemekle birlikte, öte yandan yargı makamlarının karar ve kanı oluşturma süreçlerine katkı sunmaktan geri durmamaları da gerekmektedir. Bu çerçevede doğrultusunda tarafımızdan istenen rapor, 'Yapılan inceleme sonucunda, 1. Bir numaralı kamera kaydındaki görüntülerin 18.55'ten itibaren incelenmesinde, ilgi yazıda belirtilen konularda değerlendirme yapmayı gerektiren herhangi bir fiile rastlanmadığı; 2. Beş numaralı kamera kaydındaki görüntülerin 18.53'ten itibaren incelenmesinde, kamera kayıtlarına göre saat 18.54.59'da kadın olan şahsın arkasından yürümekte olan erkek şahsın, kazara veya tesadüfi olarak açıklanamayacak bir şekilde, sağ üst ekstremitelerini uzatarak elinin dış yüzü ile kadın olan şahsın kalça bölgesine dokunduğu anlaşılmıştır. 3. Sonuç olarak, tespit edilen dokunuşun cinsel amaçlı olup olmadığının sadece kamera kayıtları üzerinden saptanmasının olası olmadığı, ancak dokunulan bölgenin kültürel normlar ve cinselliğin fizyolojisi bakımından cinsel bir bölge olması nedeniyle bu dokunuşun cinsel amaçlı olduğu izlenimi edinilmiştir. Dokunuşun kesin olarak cinsel amaçlı olup olmadığının tespiti, ifade tutanaklarının ve diğer nesnel kanıtların da birlikte değerlendirilmesi ile olası olabilir.' şeklinde düzenlenmiştir.

Bu yazı, tarafımıza nadiren de olsa yargı makamlarınca sorulabilecek bir konuda edinilen bilirkişilik deneyiminin paylaşılması açısından sunulmuştur.

KAYNAKLAR

1. Eşsizozğlu A, Keser İ. Çocukların birbirlerine uyguladıkları cinsel içerikli fiiller. *Türkiye Klinikleri J Foren Med* 2012; 9:13-19.

¹ Doç.Dr., Osmangazi Üniversitesi Tıp Fakültesi Psikiyatri ABD, Eskişehir

Yazışma adresi / Address for correspondence

Doç.Dr. Altan EŞSİZÖĞLU, Osmangazi Üniversitesi Tıp Fakültesi Psikiyatri ABD, Eskişehir

E-mail: altanessizozglu@gmail.com