

FUHUŞ

KAYNAKÇA:

Artuk M. Emin – Gökçen Ahmet, Ceza Hukuku Özel Hükümler, Bs. 18, (Adalet), 2019. **Atalay Ayşe Özge**, Türk Ceza Hukukunda Fuhuş Suçu, (XII Levha Yayıncılık), İstanbul, 2013. **Bostancı Bozbayındır Gülşah**, Çocukların Cinsel İstismarı, Özel Ceza Hukuku, C. II., Kişilere Karşı Suçlar, (XII Levha Yayıncılık), İstanbul, 2017. **Dursun Hasan**, Fuhuşa ve Fuhuş Hakkındaki Temel Türk Hukuk Normlarına Genel Bir Bakış, (TBB Dergisi), 2011. **Eser Dilek**, Genel Kadınların Sosyal Güvenliği, (İş Hukuku ve Sosyal Güvenlik Hukuku Dergisi, Özel Sayı), 2016. **Gerçekler Hasan**, Yorumlu ve Uygulamalı Türk Ceza Kanunu, C. IV., Bs. 2, (Seçkin Yayıncılık), Ankara. **Özbek Veli Özer – Bacaksız Pınar – Doğan Koray – Tepe İlker**, Ceza Hukuku Özel Hükümler, Bs. 14, (Seçkin Yayıncılık), Ankara, 2019. **Özen Gizem Kübra**, Çocuk İstismarı Bağlamında Müstehcenlik ve Fuhuş Suçlarının Değerlendirilmesi, (İstanbul Üni. Sosyal Bilimler Enstitüsü Kamu Hukuku ABD Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi), 2015. **Parlar Ali – Hatipoğlu Muzaffer**, Türk Ceza Kanunu Yorumu, C. III., (Seçkin Yayıncılık), 2010. **Taneri Gökhan**, Fuhuş Suçu, (Çukurova Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi), Haziran 2015, C. II., Sy. 3. **Tezcan Durmuş – Erdem Mustafa Ruhan – Önok Murat**, Teorik ve Pratik Ceza Özel Hukuku, Bs. 17, (Seçkin Yayıncılık), Ankara, 2019. **Üzülmez İlhan – Koca Mahmut**, Türk Ceza Hukuku Özel Hükümler, Bs. 6, (Adalet Yayınevi), Ankara, 2019. **Yaşar Osman - Gökcan Hasan Tahsin – Artuç Mustafa**, Yorumlu ve Uygulamalı Türk Ceza Kanunu, C. V., (Adalet Yayınevi), Ankara, 2010. **Zafer Hamide**, Fuhuş Suçu (TCK m. 227), (D.E.Ü. Hukuk Fakültesi Dergisi, Prof. Dr. Durmuş TEZCAN'a Armağan, 2019). **Zeytin Zafer – Ergün Ömer**, Türk Medeni Hukuku, Bs. 4, (Seçkin Yayıncılık), Ankara, 2018. www.businessinsider.com. www.kazanci.com.tr. www.tdk.gov.tr. www.sozluk.gov.tr

I. GENEL OLARAK

A. GENEL AÇIKLAMALAR

TCK 227. maddesi şöyledir:

FUHUŞ

(1) Çocuğu fuhşa teşvik eden, bunun yolunu kolaylaştıran, bu maksatla tedarik eden veya barındıran ya da çocuğun fuhşuna ara-

cılık eden kişi, dört yıldan on yıla kadar hapis ve beşbin güne kadar adli para cezası ile cezalandırılır. Bu suçun işlenişine yönelik hazırlık hareketleri de tamamlanmış suç gibi cezalandırılır.

(2) Bir kimseyi fuhşa teşvik eden, bunun yolunu kolaylaştıran ya da fuhuş için aracılık eden veya yer temin eden kişi, iki yıldan dört yıla kadar hapis ve üç bin güne kadar adli para cezası ile cezalandırılır. Fuhşa sürüklenen kişinin kazancından yararlanılarak kısmen veya tamamen geçimin sağlanması, fuhşa teşvik sayılır.

(3) Fuhuşu kolaylaştırmak veya fuhşa aracılık etmek amacıyla hazırlanmış görüntü, yazı ve sözleri içeren ürünleri veren, dağıtan veya yayan kişi bir yıldan üç yıla kadar hapis ve iki yüz günden iki bin güne kadar adli para cezası ile cezalandırılır.

(4) Cebir veya tehdit kullanarak, hile ile ya da çaresizliğinden yararlanarak bir kimseyi fuhşa sevk eden veya fuhuş yapmasını sağlayan kişi hakkında yukarıdaki fıkralara göre verilecek ceza yarısından iki katına kadar artırılır.

(5) Yukarıdaki fıkralarda tanımlanan suçların eş, üstsoy, kayın üstsoy, kardeş, evlat edinen, vasi, eğitici, öğretici, bakıcı, koruma ve gözetim yükümlülüğü bulunan diğer kişiler tarafından ya da kamu görevi veya hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle işlenmesi halinde, verilecek ceza yarı oranında artırılır.

(6) Bu suçların, suç işlemek amacıyla teşkil edilmiş örgüt faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinde, yukarıdaki fıkralara göre verilecek ceza yarı oranında artırılır.

(7) Bu suçlardan dolayı, tüzel kişiler hakkında bunlara özgü güvenlik tedbirlerine hükmolunur.

(8) Fuhşa sürüklenen kişi, “tedaviye veya psikolojik terapiye tabi tutulabilir.”

Genel olarak “içinde bulunulan toplumun kurallarına uymayan bir biçimde bir veya birkaç kişiyle para karşılığında cinsel ilişkide bulunma¹”, “maddi çıkar karşılığında cinsel ilişkide bulunanların faaliyeti” şeklinde tanımlanan fuhuş kavramına² ilişkin düzenlemeler Türk Hukuku’nda ekseriyetle 1593 sayılı Umumi Hıfzıssıhha Kanunu’nda yer almaktadır. Umumi Hıfzıssıhha Kanunu’nun 128. maddesinde Sağlık ve İçişleri Bakanlıklarının ortak bir tüzük yayınlamaları, genel kadınlar ve genelevlerin tabi olacakları hükümler ve fuhuş yüzünden yayılan zührevi hastalıklar gibi hastalıkların yayılmasına engel olacak önlemleri belirleme ve yine ortak bir şekilde uygulayacakları, genel kadınlarla genel evler ve bunlara benzer yerlerin söz konusu tüzükte tanımlanıp sınırlandırılacakları ifade edilmiştir³.

Bu maddeye dayanarak, 1961 tarihinde 5/984 sayılı Genel Kadınlar ve Genelevlerin Tabi Olacakları Hükümler ve Fuhuş Yüzünden Bulaşan Zührevi Hastalıklarla Mücadele Tüzüğü çıkartılmıştır. Tüzük’ün 15. ve devamı maddelerinde bir takım tanımlar getirilmiştir. Tüzüğe göre, “başkalarının cinsi zevkini menfaat karşılığı tatmin etmeyi sanat edinen ve bunun için değişik erkeklerle münasebette bulunan kadınlara” genel kadın denir. Tüzük fuhuş yerlerini de birkaç maddede belirtmiştir. Buna

¹ www.tdk.org.tr.

² **Eser**, 597. “... Fuhuşun sözlük anlamı ‘içinde bulunulan toplumun kurallarına uymayan biçimde bir veya birkaç kişiyle para karşılığında cinsel ilişkide bulunmadır. Fuhuş, buna maruz kalan kişiler üzerinde yarattığı maddi ve manevi zararlar yanında, genel ahlakı, toplum sağlığını ve kamu düzenini bozucu yanları olan bir eylemdir. Bu nedenle dünya genelinde çoğu Devlet bunun önlenmesini sağlamak amacıyla iç hukuklarında düzenleme yapmanın yanında, bu konuda hazırlanan uluslararası sözleşmelere de imza koyarak taahhüt altına girmiş, bu şekilde geniş çaplı ve etkili mücadele sağlanmak istenmiştir. Bu durum ülkemiz için de geçerlidir. Yukarıda açıklandığı üzere TCK’nın 227. maddesi gerekçesinde bu hususa açıkça yer verilmiştir. Taraf olduğumuz ilki 1910 yılına ait uluslararası sözleşmelere ve iç hukukumuzla göre fuhuş önlenmesi gereken bireysel ve sosyal zararları olan, hukuka aykırı bir eylemdir. Ayrıca fuhuş yapan kişinin bunu serbest iradesi ile yapmadığı, ekonomik ve sosyal birçok nedenle buna sürüklendiği ve bunun sonucunda vücudu üzerinde başkalarının cinsel davranışta bulunmasına katlandığı da kabul edilmiştir. Yine fuhuşun yarattığı muhakkak olan bedensel ve ruhsal zararlar nedeniyle yaşamız güvenlik tedbiri olarak kişinin tedavi ve terapiye tabi tutulmasını öngörmüştür.” Yar. CGK., E. 2017/18-131, K. 2019/234, T. 21.3.2019, Erişim: www.kazanci.com.tr.

³ Maddenin Anayasa’ya aykırı olduğu yönünde bkz: **Dursun**, 424.

göre, genel evler, birleşme yerleri, tek başına fuhuş yapılan yerler fuhuş yerleridir⁴. Bu tanımlardan yola çıkıldığında fuhuş, değişik erkeklerle ya da kadınlarla münasebette bulunarak onların cinsi zevkini menfaat karşılığı tatmin etme faaliyeti olarak tanımlamak mümkündür. Tüzükte her ne kadar fuhuş faaliyetinin kadınlar tarafından gerçekleştirildiği ifade edilse de gerek fuhuş yapanların gerekse Türk Ceza Kanunu 227. madde bağlamında fuhuşa teşvik, aracılık edilenlerin cinsiyetinin bir önemi bulunmamaktadır⁵.

Türk Ceza Kanunu'nun "Topluma Karşı Suçlar" kısmı altında "Genel Ahlaka Karşı Suçlar" arasında ve TCK'nın 227. maddesinde düzenlenmiş olan fuhuş suçu ile üç suç tanımlanmıştır⁶. Bunlar TCK 227. madde 1. fıkra çocukların fuhuşa sürüklenmesi ya da teşvik edilmesi, 2. fıkra bir kimsenin fuhuşa teşvik, aracılık ve yer temin edilmesi, 3. fıkra ise 6763 sayılı kanun ile 2016'da eklenen fuhuş reklamı yasağıdır. Maddenin 4., 5. ve 6. fıkralarında cezayı ağırlaştırıcı haller yer almakta; 7. fıkrada ise tüzel kişiler hakkında güvenlik tedbirinin uygulanacağı düzenlenmekte ve 8. fıkrada mağdura yönelik tedavi veya psikolojik terapi uygulanması ile ilişkin hükümler yer almaktadır.

Her ne kadar madde başlığı fuhuş yapmanın suç olarak düzenlendiği algısını uyandırır da madde ile fuhuş yapmak değil, fuhuşa aracılık, çocukların ve yetişkinlerin fuhuşa teşviki, fuhuşun kolaylaştırılması ve maddede yer alan diğer seçimlik hareketler suç haline getirilmiştir. Bu nedenle doktrinde maddenin içeriği ile başlığının uyumlu hale getirilmesi hususuna işaret edilmektedir⁷.

Türk hukukunda fuhuş suç olarak düzenlenmemişse de Avrupa ülkelerinin geneline bakıldığında fuhuş yapmanın suç olup olmamasına ilişkin birkaç yaklaşımın benimsendiği görülmektedir. Bunlardan ilki fuhuşun Almanya, Yunanistan gibi hukuka uygun olduğu ve yasal düzenleme ile

⁴ Tüzüğün fuhuşu sadece sağlık sorunu olarak ele aldığı, bu hususta bile yetersiz kaldığı yönünde bkz: **Dursun**, 437.

⁵ **Zafer**, 3160.

⁶ **Zafer**, 3159.

⁷ **Atalay**, 37; **Özbek - Bacaksız - Doğan - Tepe**, 888.

düzenlenmiş olduğu ülkelerdir. Bu ülkelerde genelevler de yasaldır. İtalya, İspanya, Portekiz gibi fuhşun suç olarak düzenlenmemesine rağmen kanunlarla yasal bir düzenlemeye sahip olmayan ve genel evlerin yasal olmadığı ülkeler bulunmaktadır. Balkan ülkeleri gibi fuhuş satan olarak da adlandırılan fahişeliğin suç olduğu ancak fuhuş alan olarak adlandırılan müşteri olmanın suç olmadığı ülkelerin yanı sıra bunun tersi olarak fahişeliğin suç olmadığı bununla birlikte fuhşun satın alınmasının yani müşteri olmanın yasak olduğu “Nordic Model” olarak da adlandırılan modeli benimseyen İsveç, Norveç, Fransa gibi ülkeler de bulunmaktadır.⁸ Türkiye bu dağılımda genelevlerin yasal ve fuhşun mevzuat çerçevesinde hukuka uygun olduğu ülkeler arasında yer almaktadır. Bu yasal dayanak yukarıda izah edildiği üzere Umumi Hıfzıssıhha Kanunu’dur. Kanun’un 128. maddesinde, Sağlık ve İçişleri Bakanlıklarının ortak bir tüzük yayınlarak genel kadınlar ve genelevlerin tabi olacakları hükümler ve fuhuş yüzünden yayılan zührevi hastalıklar gibi hastalıkların yayılmasına engel olacak önlemleri belirleme ve yine ortak bir şekilde uygulayacakları, genel kadınlarla genel evler ve bunlara benzer yerlerin söz konusu tüzükte tanımlanıp sınırlanacakları ifade edilmiştir⁹.

B. TCK İLE ETCK KARŞILAŞTIRMASI

765 sayılı Türk Ceza Kanunu’nun 435. ve 436. maddelerinde fuhşu-yata tahrik suçu olarak yer alan düzenlemede fuhşa teşvik etme ve fuhşun kolaylaştırılması cezalandırılmıştır. 5237 sayılı TCK ile bu iki maddede yer alan düzenlemeler birleştirilerek suç teşkil eden fiil genişletilmiş ve cezalar arttırılmıştır. 765 sayılı TCK’da yer alan ve yaş ölçütlerine göre belirlenen ayırım, 5237 sayılı TCK’da çocuk ve yetişkin olarak yeniden ele alınmıştır¹⁰.

765 sayılı TCK m. 435’e göre; “Her kim on beş yaşını doldurmamış olan bir küçüğü kandırarak fuhşa teşvik eder ve bunun yolunu kolaylaştı-

⁸ <https://www.businessinsider.com/prostitution-is-legal-in-countries-across-europe-photos-2019-3>

⁹ Maddenin Anayasa’ya aykırı olduğu yönünde bkz: **Dursun**, 424.

¹⁰ **Özen**, 170; **Parlar - Hatipoğlu**, 3568.

rırsa iki seneden eksik olmamak üzere hapsolunur ve yüz liradan beş yüz liraya kadar ağır para cezası alınır.

Kandırmak keyfiyeti küçüğün usulünden veya kardeşlerinden biri veya kendisini evlad edinenler tarafından yahut veli veya vasisi; muallim veya müebbisi, yahut hizmetkârları veya nezaretleri altına verilen sair kimseler tarafından vâki olursa fail üç seneden aşağı olmamak üzere hapse mahkûm edilir.

Kandırmak keyfiyeti on beş yaşını doldurmuş olup da henüz 21 yaşını bitirmemiş olan kimseler hakkında vuku bulursa fail altı aydan iki seneye kadar hapsolunur ve elli liradan iki yüz liraya kadar ağır para cezası alınır.

Kandırmak keyfiyeti bu maddenin ikinci fıkrasında gösterilen kimseler veya kocası tarafından işlenirse fail iki seneden eksik olmamak üzere hapsolunur ve yüz liradan beş yüz liraya kadar ağır para cezası alınır.

21 yaşını doldurmuş olan kız ve kadınların fuhşa teşvik eden koca veya usulü veya sıhri usulü veya kardeşleri hakkında altı aydan iki seneye kadar hapis cezası hükmolunur.”

436. maddeye göre; “Her kim fuhuş zımında rızasile olsa bile henüz yirmi bir yaşını bitirmeden bir bakiri veya bir kadını yahut cebir ve şiddet veya tehdit veya nüfuz icrası yahut hile ile yirmi bir yaşını bitiren bir bakir veya kadını başkası için iğfal veya tedarik veyahut sevk veya bir yerden diğer yere naklederse bir seneden üç seneye kadar hapis ve elli liradan beş yüz liraya kadar ağır para cezasile cezalandırılır.

Bu fiil yirmi bir yaşını doldurmıyan bakir veya kadın hakkında iğfal veya cebir ve şiddet veya tehdit veya nüfuz icrasile yahut kardeş veya usul veya sıhri usulden yahut koca veya veli veya vasi veya muallim veya müebbi veya hizmetkarları yahut nezaretleri altına verilen sair kimseler tarafından yapılırsa iki seneden beş seneye kadar hapsolunur.

Bu fasla giren suçların ihzari hareketlerini işliyenler asıl suç için yazılı cezanın altı da biri ile cezalandırılır.”

435. maddede 15 yaşını doldurmamış küçüklerin fuhşa teşvik edilmesi ve bunun yolunun kolaylaştırılmasına ayrı ceza öngörülmekte, suç 15 yaşını doldurmuş ancak 21 yaşını doldurmamışlar hakkında işlenirse ayrı ceza öngörülmekteydi. Madde, 21 yaşını doldurmuş olan kız ve kadınların fuhşa teşvikinde koca, anne, baba, kardeş hakkında cezai yaptırım uygulamak suretiyle 21 yaşını doldurmuş kimselerin kanunda belirtilen kimseler haricinde kandırılmayacağını kabul etmiştir¹¹.

436. maddede ise fuhşa rıza gösterilse dahi failin 21 yaşını bitirmeyen kimseleri, 21 yaşını bitirenleri ise cebir, şiddet, tehdit, nüfuz icrası, hile ile fuhuş için iğfal etmesi, tedarik veya sevk ya da nakletmesi suç olarak düzenlenmiştir. İkinci fıkra, 21 yaşını doldurmamış kimseye yönelik olarak cebir, şiddet, tehdit uygulanmasını, failerin mağdur ile aralarında belli dereceye kadar akrabalık veya eğitici, eş gibi belli yakınlık ilişkilerinin olması halinde cezanın arttırılacağını hüküm altına almıştır. Suçun hazırlık hareketlerini işleyenler hakkında ise asıl cezanın altında biri oranında ceza öngörülmüştür.

C. ULUSLARARASI HUKUK

TCK m. 227 gerekçesinde, Türkiye'nin fuhuşla mücadelesiyle ilgili olarak milletlerarası antlaşmalardan kaynaklanan yükümlülüklerin göz önünde bulundurulduğu ifade edilmektedir. Bu antlaşmalar "4 Mayıs 1910 tarihli Beyaz Kadın Ticaretinin Zecren Men'ine Dair Milletlerarası Sözleşme"¹², "30 Eylül 1921 tarihli Kadın ve Çocuk Ticaretinin Men ve

¹¹ Zafer, 3162.

¹² Sözleşme'nin 1. maddesine göre "Başkasının ihtiraslarını tatmin için, fuhuş maksadile, hatta suç kurbanının rızası ile olsa bile, bir kadın yahut küçük bir kızın fuhuş için hizmetlerini taahhüt eden (embaucher), böyle birisini kendisile beraber ve kendisinden sonra götüreren (entrainer), veya bir yandan diğer bir yere sevkeden (détourner) kimseler, suçun kurucu unsurları çeşitli ülkelerde işlenmiş bulunsalar da, cezalandırılırlar.' 2.maddesine göre 'Başkasının ihtiraslarını tatmin için, fuhuş maksadile, reşit bir kadın veya kızın cebir ve şiddet, tehdit, hile veya nüfuzun kötüye kullanılması ya da diğer herhangi bir cebir aracı ile fuhuş için hizmetlerini taahhüt eyleyen (embaucher), böyle birisini kendisile beraber ve kendisinden sonra götüreren (entrainer), veya bir yerden diğer bir yere sevkeden (détourner) kimseler, suçun unsurlarını teşkil eden hareketler çeşitli memleketlerde işlenmiş bulunsalar da, cezalandırılırlar."

Zecrine Dair Beynelmîlel Cenevre Mukavelesi”¹³, “11 Ekim 1933 tarihli Reşit Kadın Ticaretinin Men’ine Dair Beynelmîlel Cenevre Mukavelesi”, 2 Aralık 1949 tarihinde “İnsan Ticaretinin ve Başkasının Fuhşunu Sömürmenin İlgası Hakkında Sözleşme”¹⁴ ile fuhşa aracılık, mağdurların fuhşa sürüklenmeleri ve tedarîği, fuhşun kolaylaştırılması, yer temin edilmesi, fuhuş amacıyla kadın ve çocuk ticareti gibi fiillerin cezalandırılmaları öngörülmüştür. Uluslararası metinlerde sayılan bu fiillerin suç olarak düzenlenmesi imzacı devletlerden talep edilmekteyse de bir kimsenin bizzat fuhuş yapması hususunun nasıl düzenleneceği veya fuhuşla nasıl mücadele edilmesi gerektiği doğrudan uluslararası bir metinde ele alınmamış, ülkelerin iç hukukuna bırakılmıştır. Bunun yerine cinsel sömürü amacıyla zorla çalıştırma, kadına karşı şiddet ve insan ticareti temelinde düzenlemelere gidilmiştir. Ancak bu durum uluslararası alanda fuhşun tamamen serbest bırakılmasına yönelik eğilimlerin desteklendiği anlamına gelmemektedir.

D. KORUNAN HUKUKİ YARAR

TCK’da fuhuş suçu Toplumla Karşı Suçlar başlıklı üçüncü kısım yedinci bölümde “Genel Ahlakla Karşı Suçlar” başlığı altında yer almaktadır. Düzenleniş yeri itibariyle suçun bireysel değerlerden çok toplumsal değerleri ön planda tuttuğu, fuhşun toplumun genel ahlak anlayışını koruduğu kabul edilmektedir¹⁵. Suçla genel ahlakın yanı sıra toplumun ar ve haya duygularının korunması da amaçlanmıştır¹⁶. Ayrıca fuhşun artmasının toplum sağlığını da tehlikeye düşürebileceğinden bahisle bu suçla dolaylı olarak bulaşıcı hastalıkların engellenmesi hususunda kamunun

¹³ Sözleşme ile daha öncesi sözleşmelerde kullanılan beyaz kadın ticareti terimi yerine kadın ve çocuk ticareti terimi kullanılmış, teşebbüs ve iştirakin de cezalandırılacağı ifade edilmiştir. **Atalay**, 110.

¹⁴ Sözleşme’nin başlangıcında fuhşun insan kişiliğinin haysiyet ve değeriyle bağdaşmadığı, toplum, aile ve kişinin selametiyle bağdaşmadığı ve bütün bunları tehlikeye soktuğu ifade edilmiştir.

¹⁵ **Zafer**, 3162; **Özbek – Doğan – Bacaksız – Tepe**, 888; **Taneri**, 13.

¹⁶ Yar. 18. CD, E. 2015/23534, K. 2017/10901, T. 12.10.2017; **Parlar – Hatipoğlu**, 3569; **Atalay**, 13.

sağlığının da korunduğu ifade edilmektedir¹⁷. Aynı zamanda çocukların veya yetişkin olmakla birlikte cebir, tehdit veya hile ile ya da çaresizliklerinden yararlanılarak fuhuş yaptırılmalarında ise bu kimselerin irade özgürlükleri ve fiziksel bütünlükleri de suçla korunan hukuksal yararlar arasında gösterilmektedir¹⁸.

II. SUÇUN UNSURLARI

A. MADDİ UNSUR

1. Fail

Suçun faili fuhuşa aracılık eden veya teşvik eden herhangi bir kimse- dir. Suç, herkes tarafından işlenebilmektedir¹⁹. Suç özgü suç niteliğinde değildir ancak kanun koyucu maddenin 5. fıkrasında belli kimselerin fail olması halinde cezanın arttırılacağını ifade etmiştir. Bunlar eş, üstsoy, kayın üstsoy, kardeş, evlat edinen, vasi, eğitici, öğretici, bakıcı, koruma ve gözetim yükümlülüğü bulunan diğer kişilerdir. Fıkırada kamu görevi veya hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle işlenmesi durumunda failin cezasının arttırılacağı öngörülmektedir. Böylelikle fail bakımından suç hakkında nitelikli hal düzenlenmiştir.

Genel açıklamalarda değinildiği üzere bazı ülke düzenlemelerinde fuhuş yapan tarafların fail olarak cezalandırıldığı görülmektedir. Ülkeden ülkeye değişmekle birlikte, “fuhuş satan”ın, “fuhuş alan”ın ya da her ikisinin de fail olarak cezalandırılması mümkündür. Ülkemizde de fuhuş yapan kimselerin fail olup olamayacağı hususu tartışılmışsa da²⁰ kanuni

¹⁷ Zafer, 3163; Özbek – Doğan – Bacaksız - Tepe, 889.

¹⁸ Doktrinde fuhuş suçu ile ayrıca çocukların ve yetişkinlerin cinsel özgürlüklerinin de korunduğuna ilişkin görüşlere karşılık Zafer, fuhuşun seçimlik hareketleriyle kişinin cinsel bütünlüğü üzerinde tasarrufta bulunma iradesinin sakatlanmadığını, suçun tamamlanması için de fuhuş yapılması gerekmediğinden seçimlik hareketlerin her birinin ayrı ayrı değerlendirilmeksizin cinsel dokunulmazlığın korunduğunu ifade etmenin mümkün olmayacağını ileri sürmektedir. Bkz: Zafer, 3163, 3166.

¹⁹ Gerçekler, 4590.

²⁰ Atalay, 39.

düzenlemeye bakıldığında gerek bizzat fuhşu gerçekleştiren kimsenin gerekse para veya başka menfaatler karşılığı cinsel duygularını tatmin eden kimsenin fail olamayacağı açıktır²¹.

2. Mağdur

Suç, genel ahlaka karşı suçlar başlığı altında düzenlenmiştir ve bu nedenle suçun mağduru genel olarak toplumdur. Ancak Yargıtay kararları ve doktrinde toplumun yanı sıra fuhşa teşvik fiilinde teşvik edilen kimse, fuhşun kolaylaştırılması fiilinde ise kolaylaştırma fiilinin yöneldiği kişiler ile cebir, tehdit, hileyle fuhşa zorlananlar mağdur olarak kabul edilmektedir²². Maddenin 1. fıkrası bağlamında fuhşa teşvik edilen veya zorlanan mağdur çocukken ikinci ve dördüncü fıkra da mağdur cinsiyet ayrımı olmaksızın herkeştir²³. Üçüncü fıkra da mağdur çocuk ya da yetişkin fark etmeksizin herkeştir. Yargıtay kararlarında da fuhşa sürüklenen kimseleri suçun mağduru olarak kabul etmiş, fiilin mağdur sayısınca suç oluşturduğuna hükmetmiştir²⁴.

3. Suçun Konusu

TCK 227. maddede yer alan seçimlik hareketlerin yöneldiği kişi ya da şey suçun maddi konusunu oluşturmaktadır²⁵. Maddenin birinci ve

²¹ Yaşar - Gökcan - Artuç, 6431.

²² Zafer, 3165; Özbek – Doğan – Bacaksız - Tepe, 889. "...Fuhuş suçu, 5237 Sayılı TCK'nın topluma karşı suçlar başlıklı üçüncü kısmın, genel ahlaka karşı suçlar başlıklı yedinci bölümünde düzenlenmiş olup, bu suçla korunan hukuki yarar genel olarak, toplumun ar ve haya duyguları ile birlikte genel ahlakın korunmasıdır. Suçun mağduru esas itibarıyla kendisine fuhuş yaptırılan kişi olmakla birlikte, kanun koyucu fuhuş yaptırılan kişinin yaşına göre ikili bir ayırım yapmaktadır. Buna göre, maddenin birinci fıkrası yönüyle 18 yaşından küçükler mağdur olarak kabul edilirken, ikinci fıkra yönüyle yetişkinler mağdur olarak kabul edilmiştir.

Mağdur olan kişinin cinsiyetinin bir önemi bulunmadığından, erkekler dahi kadınlar gibi suçun mağduru olabilecektir... .." Yar. CGK., E. 2017/14-572, K. 2019/2, T. 15.1.2019, Erişim: www.kazanci.com.tr.

²³ Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 889; Taneri, 100.

²⁴ Yar. CGK., E. 2012/14-1392, K. 2013/274, T. 28.5.2013; Yar. 14. CD., E. 2012/6036, K. 2014/300, T. 15.1.2014, Erişim: www.kazanci.com.tr.

²⁵ Zafer, 3170.

ikinci fıkrasında suçun konusu fuhşa teşvik edilen çocuk ya da kişi iken üçüncü fıkra bakımından suçun konusu fuhuş için hazırlanmış görüntü, yazı ve söz içeren ürünler, materyallerdir²⁶.

4. Hareket ve Netice

a. Çocuğun Fuhşa Teşvik Edilmesi, Bunun Yolunun Kolaylaştırılması, Bu Maksatla Tedarik, Barınma ve Aracılık

Çocuğu fuhşa sürüklenme suçu olarak da adlandırılan 1. fıkra suçun hareket unsuru, henüz 18 yaşını bitirmemiş olan çocuğun fuhşa teşvik edilmesi, bunun yolunun kolaylaştırılması, bu maksatla tedarik, barınma ve çocuğun fuhşuna aracılık edilmesidir. Suç seçimlik hareketli bir suçtur. Seçimlik hareketlerden birinin yapılması ile suç oluşur. Mağdurun bu fiilleri kabul etmesi ya da fuhuş yapmaya başlaması gerekmemektedir²⁷. Suçun oluşması için mağdura cebir, tehdit veya hile gibi hukuka aykırı davranışlar uygulanması zorunlu olmadığı gibi çocuğun fuhuş yapması da gerekmemektedir. Kanunda sayılan hareketlerin gerçekleştirilmesi suçun oluşması bakımından yeterli görülmektedir ve bu özelliği dolayısıyla suç sırf hareket suçudur denilebilir²⁸. Öte yandan kanun suçun hangi hareketlerle gerçekleştirilebileceğini belirttiği için aynı zamanda bağlı hareketli bir suçtur²⁹. Bu kapsamda çocuğun fuhşa teşvik edilmesi, fuhşun yolunun kolaylaştırılması, fuhuş maksadıyla tedarik, barınma ve fuhşa aracılık fiillerinden birinin işlenmesi ile suç tamamlanmış olacaktır.

Hareketlerden ilki olan teşvik, bir kimseyi isteklendirme, özendirme, kötü bir iş yapması için kışkırtma³⁰ anlamlarına gelmektedir. Fuhşa teşvik mağdurun şehvi duygularını uyandırarak fuhşa sürüklenme gayre-

²⁶ Zafer, 3170.

²⁷ Gerçekler, 4592.

²⁸ Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 898.

²⁹ Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 890.

³⁰ <https://sozluk.gov.tr/>.

ti³¹, çocuğun fuhşa teşvik edilmesi ise çocuğun fuhuş yapması hususunda özendirilmesi, ikna edilmesi, fuhşun övülmesi, iradesinin etkilenmesi, onun fuhuş yapma konusunda desteklenmesi, iradesinin güçlendirilmesi ve onaylanmasıdır. Çocuğun fuhşa özendirilmesi için hediyeler alınması, vaatlerde bulunulması, yaptığıının yanlış olmadığı yönünde kanaat oluşturulmaya çalışılması teşvik fiillerine örnek verilebilir³². Çocuğun fuhşa teşviki sözlü ya da yazılı olabilir, fuhşa teşvik fiilinden dolayı bir kazanç sağlanabileceği gibi suçun oluşması için kazanç ya da yarar elde edilmesine gerek yoktur³³. Fıkra göre fuhşa teşvik zorlama içermemeli, mağdur fuhuş yapmaya ikna edilmelidir. Aksi takdirde dördüncü fıkra da yer alan nitelikli hal gündeme gelecektir.

Seçimlik hareketlerden bir diğeri fuhuş yolunun kolaylaştırılmasıdır. Failin mağdurun fuhşa sürüklenmesi için fırsat ve imkan sağlaması, fuhuş yapılan yerlere götürmesi, bu tür ortamlarda bulunan kimselerle tanıştırması gibi her türlü olanağın sağlanması³⁴ ya da engel olma yükümlülüğü ve imkanı olmasına rağmen bunu yerine getirmeyerek fuhuşu kolaylaştırması halinde fuhuş yolunun kolaylaştırılmasından bahsedilebilir³⁵.

Sadece 1. fıkra da sayılan seçimlik hareket olan fuhuş amacıyla tedarik etme fiilinde mağdur çocuk fuhuş yaptırmak amacıyla temin edilmekte, araştırılıp bulunmakta, sağlanmakta, elde edilmektedir³⁶. Mağdurun çocuk olduğu fıkra da fail doğrudan ya da dolaylı olarak çocuk üzerinde velayet veya vesayet yetkisi bulunan kimseler aracılığıyla da çocuğa ulaşmakta ve çocuğa fuhuş yaptırmaktadır. Tedarik etme fiilinde fuhşa aracılıktan farklı olarak çocuk üzerinde hakimiyet ve şahsi ilişki kurulmaktadır³⁷.

³¹ **Parlar - Hatipoğlu**, 3570; **Gerçekler**, 4591.

³² **Taneri**, 110; “Teşvik, şehvi duyguları kamçılıyarak bir kimseyi fuhşa sürükleme gayreti, başkasının şehvi duygularını doyurmaya alet olma fikir ve duygusunu uyandıracak nitelikte manevi telkin ve tesirlerde bulunmaktır” Yar. CGK., 341/333 sayılı kararı, **Atalay**, 47.

³³ **Parlar - Hatipoğlu**, 3570; **Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe**, 890.

³⁴ **Gerçekler**, 4591.

³⁵ **Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe**, 890; **Parlar - Hatipoğlu**, 3670; **Atalay**, 52.

³⁶ **Gerçekler**, 4591.

³⁷ **Zafer**, 3173.

Fuhuş maksadıyla barındırmada ise fuhşa sürüklenen çocukla fuhuş yapılması için failin çocuğu belli bir yerde tutması, yerleştirmesi, yiyecek, içecek gibi temel ihtiyaçlarının karşılanması söz konusudur³⁸. Böylelikle fail elde etmeyi umduğu yararı sağlamak adına mağdura uygun koşullar sağlamaktadır³⁹. Mağdurun isteyerek ya da istemeyerek barındırılmasının suçun oluşmasında herhangi bir etkisi bulunmamaktadır. Ancak mağdurun istemeyerek barındırılması halinde ayrıca TCK 109. maddede düzenlenen kişiyi hürriyetinden yoksun bırakma suçu da gündeme gelecektir.

Fuhuş için aracılık etme ise fuhşa sürüklenen çocuk ile onunla cinsel ilişkiye girmek isteyenlerin bir araya getirilmeleri, buluşturulmalarıdır. Bu faaliyetin mutlaka fiziki ortamda gerçekleştirilmesine gerek bulunmamaktadır. İnternet üzerinden arkadaşlık, çöpçatanlık gibi siteler ile sosyal ağlar üzerinden fuhşa aracılık edilmesi mümkündür⁴⁰.

b. Bir Yetişkini Fuhşa Teşvik Etmek, Fuhuşu Kolaylaştırmak, Aracılık Etmek veya Yer Temin Etmek

TCK m. 227/2. fıkrada 18 yaşından büyük bir kimseyi fuhşa teşvik etmek, aracılık etmek, yer temin etmek veya fuhuşu kolaylaştırmak suç olarak düzenlenmiştir. TCK m. 227/2. fıkrada yer alan seçimlik hareketlerden bir kısmı maddenin birinci fıkrasıyla aynıdır. Bunlardan fuhşa teşvik, çocuğun fuhşa teşvik edilmesinde olduğu gibi mağdurda fuhuş yapmaya yönelik iradenin oluşturulması, ikna edilmesi veya fuhşa karşı koymaması yönünde birtakım fiillerin sergilenmesidir. Mağdura fuhuş övmek, fuhuş yapmanın iyi bir şey olduğunun söylenmesi, mağdurun fuhuş yapma hususundaki fikrini kuvvetlendirmektir⁴¹. Teşvike ilişkin fiiller sözlü, yazılı olabileceği gibi mağdurun fuhuş yapılan ortamlara sokulması şeklinde gerçekleşebilir⁴².

³⁸ Zafer, 3173.

³⁹ Atalay, 53.

⁴⁰ Atalay, 56.

⁴¹ Atalay, 47.

⁴² Zafer, 3171.

Bir diğer seçimlik hareket olan fuhuşu kolaylaştırmak da ilk fıkrada olduğu gibi fuhuş yolunun kolaylaştırılması, fuhuşla uğraşan kimselere yardım ve maddi imkan sağlanması, fuhuşa engel olmama, araçla müşteri ve mağdurlar arasında taşımacılık yapma, fuhuş eylemi esnasında gözcülük yapma⁴³ gibi fiilleri içermektedir⁴⁴.

Bir yetişkinin fuhuş yapması için aracılık etmek ise fuhuş yapmak isteyenlerin buluşturulması anlamına gelmektedir. Burada müşteri ile fuhuş yapanın bir araya gelebilmesi için karşılıklı taleplerin aktarılması ve benzeri fiiller bu kapsamda aracılık etme seçimlik hareketini oluşturur. Fuhuş için yer temininde ise fail, fuhuş yapan ile müşterinin bir araya gelebilecekleri yeri, mekanı temin etmektedir. Bu mekanın mutlaka ev, otel olmasına gerek yoktur. Fuhuşun gerçekleştirilebileceği herhangi bir yeri temin etmek de yer teminine girmektedir⁴⁵. Gerek aracılık gerekse yer temininin mutlaka bir ücret karşılığı gerçekleştirilmesi de gerekmektedir.

İlk fıkradan farklı olarak 2. fıkrada failin fuhuşa sürüklenen kimse- nin kazancından yararlanarak geçimini sağlaması da fuhuşa teşvik olarak kabul edilmiştir. Fıkra gereğince seçimlik hareketler bakımından suçun oluşması için kazanç ya da yarar elde edilmesi gerekmemektedir. Kanun koyucu diğer seçimlik hareketleri gerçekleştirmemekle birlikte fuhuş yoluyla elde edilen kazançtan kısmen veya tamamen geçimin sağlanması halini de fuhuşa teşvik sayarak failin cezalandırılmasını öngörmüştür. Failin gelirinin sadece fuhuşa teşvikten kaynaklanması gerekmemektedir. Bu sebeple kısmen dahi olsa fuhuşa teşvikten gelir elde etmesi suçun olu-

⁴³ Yar. 14. CD., E. 2012/6864, K. 2014/5008, T. 14.4.2014, **Taneri**, 103.

⁴⁴ **Zafer**, 3172. Doktrinde fuhuş yolunu kolaylaştıran kişi başkasının suç teşkil etmeyen bir davranışı kolaylaştırmasının suç olarak kabul edilmesinin kanunilik ilkesi açısından sorunlu olduğu hakkında bkz: **Taneri**, 102.

⁴⁵ "Fuhuşa aracılık etmek, mağdur ile cinsel arzularını tatmin etmek isteyen kişinin bir araya gelmesini sağlamaktır. Yer temin etmek ise, mağdur ile cinsel arzularını tatmin etmek isteyen kişinin bir araya gelecekleri yerin temin edilmesidir" Yar. 18. CD., E. 2019/901, K. 2019/13799, T. 3.10.2019, Erişim: www.kazanci.com.tr. "Failin mağduru ve anlaştığı kişiyi otele yönlendirmesi ve oteldeki görevliden yardım istemesi ve oteldeki resepsiyon görevlisinin de oda vermesi fuhuş için yer teminidir." Yar. 14. CD., E. 2013/6012, K. 2014/12904, T. 18.11.2014. **Taneri**, 104.

şumuna yetmektedir. Doktrinde, failin mağdurun kazancından kazanç sağlaması hükmünün ancak mağdurun fuhuş yapması hususunda etkin rol oynaması durumunda uygulanabileceği yönünde görüşler bulunmaktadır⁴⁶. Ancak kanımızca düzenlemede sadece fuhuş yapanın kazancından yararlanmanın fuhuşa teşvik sayılacağı ifadesine yer verilmiştir, bu durumda kazançtan yararlanmanın yeterli olacağı, fuhuş yapılması hususunda mutlaka etkin rol oynamanın gerekmeyeceği anlaşılmaktadır. Düzenlemenin 2. fıkrada yer alması, bunun 1. fıkraya da uygulanıp uygulanmayacağı sorununu beraberinde getirmiştir. Doktrinde her iki fıkranın birbirinden bağımsız suçlar olarak düzenlenmiş olması sebebiyle düzenlemenin kanunilik ilkesi gereğince sadece ikinci fıkrada yer alan yetişkinlerin fuhuşa teşviki kapsamında değerlendirileceği yönünde görüşler bulunmaktadır. Ancak bizim de katıldığımız görüşe göre maddede “Fuhuşa sürüklenen kişinin kazancından yararlanılarak kısmen veya tamamen geçiminin sağlanması, fuhuşa teşvik sayılır” ile ifade edilmek istenen yeni bir seçimlik hareket değil, mevcut seçimlik hareketlerden olan teşvikin kapsamının genişletilmesidir⁴⁷. Zira bu fiillerin dışında da fuhuşa teşvik mümkündür⁴⁸. Bu nedenle kanımızca gerek çocuk gerekse yetişkin bir kimsenin mağdur olduğu durumlarda, mağdurun kazancından yararlanmak suretiyle failin tamamen veya kısmen geçimini sağlanması hali de teşvik olarak nitelendirilmiştir. Dolayısıyla hüküm mağduru fuhuşa teşvik etmeyen, fuhuşu kolaylaştırmayan ancak fuhuştan kısmen ya da tamamen kazanç sağlayanların da fail olacağını ifade etmektedir. Düzenleme, doktrinde özellikle teşvik için gerekli olan fuhuşa ikna, fuhuşa yönelik iradenin oluşturulması ya da mağdurun fuhuşa karşı koymaması yönünde çaba sarf etmek gibi teşvik bakımından zorunlu olan unsurların aranmaması, sadece fuhuştan elde edilen gelirden yararlanılmasının teşvik kavramını çok genişlettiği yönünde eleştirilmektedir⁴⁹.

⁴⁶ Zafer, 3172.

⁴⁷ Aynı yönde bkz: Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 892; Zafer, 3172.

⁴⁸ Taneri, 102.

⁴⁹ Hükümün kanunilik ilkesine de aykırılık teşkil ettiği yönünde bkz: Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 892; Atalay, 51.

Fıkıradaki, 1. fıkradan farklı olarak yer temini de suç oluşturduğu bir diğer seçimlik hareket olarak düzenlenmiştir. Yer temini, fuhşun gerçekleştirilmesi amacıyla mekan sağlanması anlamına gelmektedir. Mekanın neresi olduğu önemli olmayıp otel, ev ya da başka bir yer olabilir⁵⁰.

c. Fuhşu Kolaylaştırmak veya Fuhşa Aracılık Etmek Amacıyla Hazırlanmış Görüntü, Yazı ve Sözleri İçeren Ürünleri Vermek, Dağıtmak veya Yaymak

24.11.2016 gün ve 6763 sayılı Kanun ile Türk Ceza Kanunu 227. maddesine eklenen düzenleme neticesinde müstehcen resim ve telefon numaralarının yer aldığı kartların araç camlarına yapıştırılması gibi aleni bir biçimde fuhşu kolaylaştırmak veya aracılık etmek suç haline getirilmiştir. Gereğede özellikle büyükşehirlerde cadde ve sokaklarda müstehcen resim ve telefon numaralarının bulunduğu kartların atılması, camlara yapıştırılması, çocukların ve gençlerin yoğun olarak bulunduğu yerlerde fuhşu kolaylaştırmak veya fuhşa aracılık etmek amacıyla hazırlanan görüntü, yazı ve sözleri içeren ürünlerin bulundurulmasının fuhşu kolaylaştırıcı etki doğurmasına sebebiyet verdiği ifade edilmiştir⁵¹. Fıkra ile fuhşu kolaylaştırmak amacıyla hazırlanan müstehcen resim, telefon numaralarının yer aldığı kartların verilmesi, dağıtılması suretiyle bir ya da birden çok kişiye teslimi, ulaştırılması, verilmesi; bu nevi ürünlerin belli bir kişi hedef alınmaksızın rastgele birden çok kimseye verilmesi suretiyle yayılması suç haline getirilmiştir.

5. Teşebbüs

Maddenin 1. fıkrası özel olarak çocuklara yönelik fuhşa aracılık etme fiillerinde hazırlık hareketlerinin tamamlanmış suç gibi cezalandırılacağını düzenlemiştir. Bunun anlamı, failin cezalandırılması için fuhşa ikna, telkin veya başka yollarla teşvik edilen çocuğun fuhşu gerçekleştirmesi ya da fuhşa başlamasının mutlaka gerekmemesidir. Dolayısıyla birinci fıkra açısından suç teşebbüs mümkün değildir⁵².

⁵⁰ Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 891.

⁵¹ Taneri, 114.

⁵² Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 898; Atalay, 84.

Maddenin ikinci fıkrasında ise suç sırf hareket suçu olduğundan, kanunda tanımlanan hareketlerin gerçekleştirilmesi ile suç tamamlanacak, fuhşun gerçekleşmesi aranmayacaktır⁵³. Bu nedenle fıkarda sayılan hareketlerden, icra hareketlerinin kısımlara bölünebildiği durumlarda suça teşebbüs mümkündür. Yer temini için pazarlığın tamamlanmadan yarıda kalması buna örnek gösterilebilir⁵⁴. Üçüncü fıkarda yer alan fuhşu kolaylaştırmak veya fuhşa aracılık etmek amacıyla hazırlanmış görüntü, yazı ve sözleri içeren ürünleri verme, dağıtma veya yayma fiillerine teşebbüs mümkündür.

B. MANEVİ UNSUR

Suç kasten işlenebilen bir suçtur. Failin seçimlik hareketlerden en az birini bilerek ve isteyerek işlemesi durumunda suça kastetmiş olacaktır. Suçun sırf hareket suçu olması nedeniyle olası kastla işlenmesi mümkün gözükmemektedir⁵⁵ ancak doktrinde olası kastla da işlenebileceği yönünde görüşler bulunmaktadır⁵⁶. Suçun oluşması için genel kastın yanında özel kastın aranıp aranmayacağı yönünde de görüş ayrılıkları söz konusudur. Bir görüşe göre genel kastın yanında failde fuhuş yaptırma özel kastının da olması gerektiği, aksi takdirde başka suçların gündeme gelebileceği ifade edilmektedir⁵⁷. Kanımızca failin suç tipinde yer alan fiilleri bilerek ve isteyerek gerçekleştirmesi halinde suç oluşacaktır.

C. HUKUKA AYKIRILIK UNSURU

Suç, genel olarak topluma karşı işlenen suçlardandır. Bu nedenle fuhşa teşvik etme, bunun yolunu kolaylaştırma ya da fuhuş için aracılık etme veya yer temin etme fiillerinin mağduru, fuhşa sürüklenen, teşvik edilen kimsenin yanı sıra toplumdur. Bu nedenle fuhuş yapanın rızası suçu hukuka uygun hale getirmeyecektir⁵⁸.

⁵³ Atalay, 85.

⁵⁴ Zafer, 3179.

⁵⁵ Zafer, 3175.

⁵⁶ Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 898.

⁵⁷ Atalay, 58.

⁵⁸ Taneri, 100; Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 897; Zafer, 3174.

TCK m. 227/2. fıkrada yer alan seçimlik hareketlerden olan yer temini, aracılık etme fiilleri ise yetişkin kimsenin rızası ve Genel Kadınlar ve Genelevlerin Tabi Olacakları Hükümler ve Fuhuş Yüzünden Bulaşan Zührevi Hastalıklarla Mücadele Tüzüğü ile Umumi Hıfzıssıhha Kanunu çerçevesinde izin alınarak fuhuş yapanlarla müşterilerin bir araya getirildiği yerler bakımından hukuka uygunluk nedeni sayılacak ve suç oluşmayacaktır⁵⁹.

D. SUÇU ETKİLEYEN NEDENLER

TCK 227. maddenin 4., 5. ve 6. fıkralarında fuhuş suçunun nitelikli halleri düzenlenmektedir. Bunlar cebir veya tehdit kullanarak, hile ile ya da mağdurun çaresizliğinden yararlanarak bir kimseyi fuhuşa sevk etmek veya fuhuş yapmasını sağlamak; fiilin eş, üstsoy, kayın üstsoy, evlat edinen, vasi, eğitici, öğretici, bakıcı, koruma ve gözetim yükümlülüğü bulunan diğer kişiler tarafından ya da kamu görevi veya hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuz kötüye kullanılmak suretiyle işlenmesi ile suçun örgüt faaliyeti çerçevesinde işlenmesidir.

1. Cebir veya Tehdit Kullanarak, Hile ile ya da Çaresizliğinden Yararlanarak Bir Kimseyi Fuhuşa Sevk Etmek veya Fuhuş Yapmasını Sağlamak

TCK m. 227/4. fıkraya göre failin cebir veya tehdit kullanarak, hile ile ya da çaresizliğinden yararlanarak bir kimseyi fuhuşa sevk etmesi veya fuhuş yapmasını sağlaması halinde suçun cezası yarıdan iki katına kadar arttırılır⁶⁰.

⁵⁹ Zafer, 3174.

⁶⁰ "... Fuhuş suçunun cebir veya tehdit kullanarak, hile ile ya da çaresizliğinden yararlanarak işlenmesi TCK'nın 227/4. maddesinde nitelikli hal olarak düzenlenmiştir. TCK'nın 227/4. maddesinde sayılan cebir, kişiye karşı fiziki güç kullanarak irade ve davranışlarını zorlamadır. Aynı madde de düzenlenen tehdit ise; kişiye kendisi veya yakınlarına yönelik bir saldırı gerçekleştirileceği, ağır bir zarara uğratılacağı veya sair bir kötülük edileceğinin bildirilmesidir. Hile, gerçeğin bir şekilde gizlenerek veya farklı gösterilerek kişinin iradesinin sakatlayan aldatıcı nitelikteki eylemlerdir. Bir eylemin hile sayılıp sayılmayacağı olaysal olarak değerlendirilmelidir. TCK'nın 227/4. maddesinde belirtilen "mağdurun çaresizliğinden yararlanma" durumu ise; mağdurun içinde bulunduğu ve üstesin-

Cebir ve tehdit fiilleri Türk Ceza Kanunu'nda bağımsız birer suç olarak "Hürriyete Karşı Suçlar" başlığını taşıyan yedinci bölüm altında düzenlenmiştir. Bununla birlikte çoğu suç tipinde fiilin tehdit veya cebirle işlenmesinin suçun unsuru ya da nitelikli hali olarak düzenlendiği görülmektedir. Böyle bir durumda fail ayrıca cebir ve tehdit suçundan cezalandırılmamakta, nitelikli halden sorumlu olmaktadır. Netice olarak bu neviden suçlarda tehdide ya da cebire başvurulmasına rağmen suç tamamlanamamış, istenilen netice elde edilememişse fail cebir ya da tehditten değil ilgili suça teşebbüsten cezalandırılacaktır⁶¹.

Mağdurda irade oluşturma ve iradi hareket serbestisini ihlal eden, mağdurun huzur, sükûn ve güven duygularını zedeleyen fiiller⁶² tehdidi oluşturmaktadır. Mağdura bir kötülükte bulunulacağıнын beyanı, mağdurun korkusuzca ve huzur içinde yaşamasını ve dolayısıyla karar verebilme özgürlüğünü etkilemektedir⁶³. Fuhuş suçunda ise mağdur fuhuş yapmak istememesine karşın kendisinin, yakınının hayatına, vücut dokunulmazlığına veya cinsel dokunulmazlığına yönelik bir saldırı gerçekleştirileceğinden ya da malvarlığı itibarıyla büyük bir zarara uğrayacağından bahisle fuhuşa zorlanmaktadır.

Mağdurun bir şeyi yapması veya yapmaması ya da kendisinin yapmasına müsaade etmesi için uygulanan fiziki güç ise cebirdir. Bir kimseye karşı fiziki güç kullanarak, mağdurun direncini kırmak suretiyle fuhuşa teşvik etmek veya fuhuş yapmasını sağlamak cebren fuhuş suçunu

den gelemediği maddi veya manevi anlamda elverişsiz durumdan yararlanmak suretiyle mağdurun fuhuşa razı edilmesidir. Yani mağdurun çaresizliğinden yararlanılarak fuhuş suçunun işlendiğinden söz edilebilmesi için failin mağduru fuhuşa sevk veya fuhuş yapmaya razı ederken bu durumdan özellikle yararlanmış olması, mağdurun içinde bulunduğu olumsuz koşullardan başka türlü kurtulma imkânı bulunmadığı fikri oluşturularak fiile razı edilmesi ve bunun sonucu fuhuşa sevk edilmesi veya fuhuş yapmasının sağlanması gerekir. Bu çaresizliğin sebebi güçsüzlük, sağır-dilsizlik, akıl hastalığı gibi fiziksel durumlar veya işsizlik, yoksulluk, madde veya alkol bağımlılığı, açlık gibi şahsi duruma bağlı durumlardan kaynaklanabilir...." Yar. 18. CD., E. 2018/3663, K. 2018/10857, T. 5.7.2018, Erişim: www.kazanci.com.tr

⁶¹ Tezcan - Erdem - Önok, 479.

⁶² Üzülmöz - Koca, 388.

⁶³ Tezcan - Erdem - Önok, 480.

oluşturmaktadır⁶⁴. Cebir, mağdurun ellerini bağlamak, zor kullanarak mağdurun kollarından tutmak, kolunu bükme vs. gibi temasla mümkün olduğu kadar belirli mesafeden bir cismin atılması, savrulması, vurulması suretiyle de gerçekleştirilebilir⁶⁵. Fuhuş suçunda uygulanan cebir TCK m. 86/2. fıkarda yer alan basit tıbbi müdahaleyi aşacak derecede olması halinde fail ayrıca somut olaya göre TCK m. 86/1. fıkra ya da TCK m. 87'de yer alan yaralama suçundan da sorumlu olacaktır⁶⁶.

Hilede ise gerçekleşmeyeni gerçekleşmiş, gerçekleşmiş gerçekleşmemiş gibi göstermek; gerçekleşmiş olanda değişiklikler meydana getirmek, durumu olduğundan farklı göstermek⁶⁷ suretiyle mağdur hataya düşürülerek iradesi sakatlanmaktadır. Böylece fail mağduru yanıltarak ya da ikna ederek kandırmak suretiyle mağdurun fuhuş yapmasını sağlamaya çalışmaktadır⁶⁸. Yargıtay bir kararında, mağdurun hileyle kandırıldığından bahsedebilmek için, bir kimsenin yanıltılarak ve aldatılarak iradesinin sakatlanıp bir işin yapılmasına razı edilmesi gerektiğine vurgu yapmıştır. Başka bir deyişle, Yargıtay'a göre kandırmanın içeriğinde hile yapmak, aldatmak ve hataya sevk etmek esastır. Fail mağdura öyle şeyler söylemelidir ki mağdur da bunlara inanarak aslında yapamayacağı şeyleri yapma durumuna girmelidir. Yani mağdurun rıza gösterdiği şeyle, failin rızasını aldığı şey farklıdır⁶⁹.

Mağdurun çaresizliğinden yararlanmak suretiyle fuhuşa sevk edilmesi veya fuhuş yapmasının sağlanması ise mağdurun örneğin ailevi, ülkesel, ekonomik veya başka herhangi bir maddi veya manevi nedenler dolayısıyla fuhuşa sürüklenmesi, sevk edilmesidir. Bu çaresizliğin sebebi güçsüzlük, sağır - dilsizlik, akıl hastalığı gibi fiziksel durumlar veya işsizlik, yoksulluk, madde veya alkol bağımlılığı, açlık gibi şahsi durumlardan kaynaklanabilir⁷⁰. Acil ailevi bir ihtiyaç, iç savaş ya da bedensel özür

⁶⁴ **Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe**, 894.

⁶⁵ Yar. 4. CD., E. 2009/26, K.2011/915, T. 2.2.2011, Erişim: www.kazanci.com.tr.

⁶⁶ Aynı yönde bkz: **Atalay**, 61.

⁶⁷ **Artuk - Gökçen**, 631.

⁶⁸ **Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe**, 895.

⁶⁹ Yar. 8. CD., E. 2010/1440, K. 2010/5953, T. 15.4.2010, Erişim: www.kazanci.com.tr.

⁷⁰ Yar. 18. CD., E. 2018/3663, K. 2018/10857, T. 5.7.2018, Erişim: www.kazanci.com.tr.

sebebiyle mağdurun fuhşa sevk edilmesi birer örnek olarak verilebilir⁷¹. Mağdur bu çaresizlikler sebebiyle fuhşa daha kolay sevk edilebilmekte ya da zaten bu sebepler neticesinde özgür iradesini kullanamamaktadır⁷². Yargıtay Mmağdurun somut olayda üstesinden gelemeyeceği bir çaresizlik ortamında bulunmaması durumunda bu nitelikli hali uygulamamaktadır⁷³. Çaresizlik objektif değil kişinin içinde bulunduğu subjektif koşullara göre belirlenmelidir⁷⁴. Böylelikle bu nitelikli halin uygulanması için mağdurun üstesinden gelemeyeceği bir çaresizlik ortamında bulunması gerektiği vurgulanmaktadır⁷⁵. Bir başka kararında ise Yargıtay, mağdurun çaresizliğinden söz edilebilmesi için, kişinin muhtaç durumda bulunması, bu muhtaç halin yarattığı sonuçtan yararlanılarak sömürülmesi gerektiği; mağdurun içinde bulunduğu olumsuz koşullardan başka türlü kurtulma imkânı bulunmadığı fikri oluşturularak fiile razı edilmesi ve bunun sonucu fuhşa sevk edilmesi veya fuhuş yapmasının sağlanması gerektiğini kabul etmiştir. Çaresiz kimseden ise hayatını devam ettirmek, bir yerde kalmak ve iş bulmak konusunda yapacak bir şeyi olmayan kimseyi anlamak gerektiğini ifade etmiştir⁷⁶.

⁷¹ **Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe**, 896; Mağdurun kendi olanaklarıyla fuhuştan başka bir yolla içinde bulunduğu çaresizlikten kurtulamayacak olması, örneğin yabancı olup da iş bulamaması, iflas eden ve borçlarının çok olması dolayısıyla hukuken ve fiilen zor durumda bulunması halinde kişinin çaresizlik içinde olduğu kabul edilecektir. **Zafer**, 3176.

⁷² **Atalay**, 64.

⁷³ Yar. 8. CD., E. 2010/1440, K. 2010/5953, T. 15.4.2010, Erişim: www.kazanci.com.tr. "... mağdurenin, ailesinden ayrılmış olup tek başına kalması çaresizlik kavramı ifadesinde sayılmayacağı..." Yar. 14. CD., E. 2018/4808, K. 2018/6162, T. 22.10.2018, Erişim: www.kazanci.com.tr.

⁷⁴ **Gerçekler**, 4594.

⁷⁵ Yar. 18. CD., E. 2016/8835, K. 2018/10828, T. 3.7.2018, Erişim: www.kazanci.com.tr.

⁷⁶ Yar. 18. CD., E. 2018/3663, K. 2018/10857, T. 5.7.2018, Erişim: www.kazanci.com.tr.

2. Fiilin Eş, Üstsoy, Kayın Üstsoy, Evlat Edinen, Vasi, Eğitici, Öğretici, Bakıcı, Koruma ve Gözetim Yükümlülüğü Bulunan Diğer Kişiler Tarafından İşlenmesi

Maddede belirtilen kimseler tarafından suçun işlenmesinin nitelikli hal sayılmasının nedeni bu kimselerin fuhşa sürüklenen, teşvik edilen, aracılık edilen, barındırılan mağdurların daha kolay temini, mağdur üzerindeki tesirleridir. Özellikle bu kimselerin mağdur çocuklar üzerindeki tesiri ve zorlayıcı gücü daha fazla olmaktadır. Ayrıca çocukla olan ve kanunda belirtilen bu derecedeki yakınlıklar sebebiyle suçun işlenmesi daha da kolaylaşacaktır.

Maddede belirtilen kimselerden olan eş, Türk Medeni Kanunu'nun İkinci Kitabının Birinci Kısımında, Evlilik Hukuku'na ilişkin birinci bölümünde yer alan evlenmeye ilişkin hükümler çerçevesinde evlilik bağı ile bağlı olan kimsedir. Bu nitelikli halin uygulanması için eşler arasında resmi nikah bağı aranmaktadır.

Üstsoy, birbirinin soyundan gelen kimseler arasındaki soy bağıını izah eden ve anne, baba, büyük anne, büyük baba ve torun arasındaki ilişkiyi tanımlayan altsoy ve üstsoy kan hısımlığından sadece anne, baba ile büyük anne, büyük baba ve onların büyükleridir. Bu kimselerin altsoya yönelik olarak suç teşkil eden fiilleri işlemeleri halinde nitelikli hal uygulanacaktır.

Evlenme ile doğan kayın hısımlığı ise eşlerden birinin diğer eşin hısımları ile aynı tür ve dereceden olan hısımlığa denmektedir. Evlilik, boşanma ya da ölüm gibi sebeplerle ortadan kalksa bile kayın hısımlığı ortadan kalkmayacaktır⁷⁷. Dolayısıyla kayın hısımlığı meydana getirmiş evlilik sona ermiş olsa bile, eşlerden biri ile diğerlerinin üstsoyu veya altsoyu arasındaki hısımlık devam edecek ve kayın üstsoyun fail olması durumunda suçun cezası daha ağır olacaktır.

Kardeş aynı anne baba ya da anne veya babadan birisinin ortak ebeveyn ve ikinci dereceden kan hısımlığının olduğu kimseler arasındaki

⁷⁷ Zeytin - Ergün 101.

akrabalık ilişkisinin kurulduğu kimsedir. Kanun koyucu fuhuş suçunda, çocukların cinsel istismarı suçunda olduğu gibi üvey kardeşler hakkında nitelikli hal öngörmemiştir.

Evlatlık ilişkisinden doğan hısımlık ise evlat edinen ile evlatlık arasında altsoy-üstsoy ilişkisine benzeyen ancak sadece evlat edinen ile evlatlık arasında soy bağı ilişkisini doğuran bir hısımlıktır⁷⁸. Türk Medeni Kanunu'nun 305 vd. maddeleri uyarınca kurulan evlatlık ilişkisi ile evlat edinen evlatlığın bakım, gözetim, eğitim, koruma gibi sorumlulukları üstlenmiş olmaktadır. Evlatlık ilişkisinin kurulması dolayısıyla evlatlık ile evlat edinen arasında yakın bir ilişki kurulacak ve dolayısıyla suçun işlenmesi daha kolay hale gelecektir⁷⁹.

Suçun vasi, eğitici, öğretici, bakıcı, koruma ve gözetim yükümlülüğü bulunan diğer kişiler tarafından işlenmesi de fıkra da nitelikli hal olarak düzenlenmiştir. Bu kimselerin mağdur ile aralarındaki ilişki sebebiyle bir arada bulunmaları, aynı yerde kalmaları ve bu sayede mağdur üzerinde tesirli olmaları daha kolay hale gelmektedir.

Vesayet ilişkisi ise Türk Medeni Kanunu'nda (TMK) belirlenen hususlar halinde mümkün olan ve aynı zamanda bir kamu görevi nihayetinde kurulan ilişkidir. TMK m. 404 vd. gereğince vesayeti gerektiren küçüklük, akıl hastalığı, akıl zayıflığı, savurganlık, alkol veya uyuşturucu madde bağımlılığı, kötü yaşam tarzı, kötü yönetim, özgürlüğü bağlayıcı ceza ve istek üzerine kişi kısıtlanabilir.

Bakıcı, ücretli ya da ücretsiz mağdurun bakımını üstlenen, mağdurun yeme, içme, giyinme, temizlik gibi temel ihtiyaçlarını karşılayan kimsedir.

Eğitici ve öğretici, mağdurun eğitim, terbiye gibi okul ya da okul dışında eğitim-öğretim faaliyetini gerçekleştiren kimselerdir. Eğitim öğretim faaliyeti sadece okul müfredatı ile sınırlı olmamakta, sportif faaliyet, hobi, güzel sanatlar gibi alanlardaki faaliyetler ücretli olsun olmasın bu

⁷⁸ Zeytin - Ergün, 102.

⁷⁹ Bostancı Bozbayındır, 524.

kapsamda sayılmaktadır. Eğitici-öğretici ile mağdur arasındaki faaliyetler kamu kurumu ya da özel kurum bünyesinde gerçekleştirilebilir⁸⁰.

Koruma ve bakım yükümlülüğü bulunan kişiler tarafından suçun işlenmesi hali kapsamında ise yükümlülük sadece sözleşmeden değil aynı zamanda örf, adet, akrabalık, komşuluk ya da kişisel ilişkisinden kaynaklanabilir. Bu nitelikli hal açısından önemli olan failin mağdurla arasındaki kurulan ilişki neticesinde meydana gelen kolaylıktan faydalanmasıdır⁸¹.

3. Fiilin Kamu Görevi veya Hizmet İlişkisinin Sağladığı Nüfuz Kötüye Kullanılmak Suretiyle İşlenmesi

Fıkra ceza artırımı nedeni olarak düzenlenen bir diğer hal ise suçun kamu görevi veya hizmet ilişkisinin sağladığı nüfuzun kötüye kullanılması suretiyle işlenmesidir. Kamu görevlisinin nüfuzunu kötüye kullanarak suç işlemesi halinde bunun nitelikli hal sayılabilmesi için kamu görevlisinin mağdur üzerinde egemenlik kurabilecek durumda olması ve görevinin suçu işlemeye kolaylık sağlaması gerekmektedir⁸². TCK 6. maddede kamu görevlisi tanımlanmıştır. Buna göre kamu görevlisi deyiminden kamusal faaliyetin yürütülmesine atama veya seçilme yoluyla ya da herhangi bir surette sürekli, süreli veya geçici olarak katılan kişi anlaşılır. Fıkra failin sadece kamu görevlisi olması yeterli sayılmamakta ayrıca bunun getirdiği nüfuzun suçun işlenmesinde özel bir kolaylık, mağdur üzerinde fuhuş yapması hususunda egemenlik sağlamayı kolaylaştırıcı halin fail tarafından kötüye kullanılması gerekmektedir. Hizmet ilişkisi ise kanundan, örf veya adetten kaynaklanabileceği gibi süreli, süresiz veya bir kurum bünyesinde ya da dışında kurulabilecektir⁸³. Suçun bu nitelikli halinde fail ile mağdur arasında gerek kamu görevi gerekse özel sektörde çalışanların arasında hizmet ilişkisinin meydana getirdiği nüfuzun kötüye kullanılarak failin mağduru fuhuşa sevk ettiği bir ilişki mevcuttur. Bu nedenle, kamu görevi veya hizmet ilişkisinin cezayı arttıran bir hal olması

⁸⁰ Bostancı Bozbayındır, 526.

⁸¹ Bostancı Bozbayındır, 527.

⁸² Atalay, 75.

⁸³ Bostancı Bozbayındır, 528.

için bu durumun sağladığı yetkilerin suçun işlenmesinde kullanılması, mağdur üzerinde etki yaratması gerekmektedir. Başka bir yer veya birimde bulunup mağdurla görev ilişkisinin olmadığı, failin mağdur üzerinde etkisi bulunmadığı durumlar tek başına yeterli görülmezken, failin mağdur hakkında işlem ve tasarrufta bulunma yetkisinin bulunması nitelikli halin uygulanabilmesi için yeterli olabilmektedir⁸⁴.

4. Suçun Suç İşlemek Amacıyla Teşkil Edilmiş Örgüt Faaliyeti Çerçevesinde İşlenmesi

Suçun TCK 220. maddede düzenlenmiş olan bir örgütün faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinde ceza yarı oranda arttırılacaktır. Yargıtay, TCK'nın 220. maddesinde tanımlanan bir örgütün varlığının kabul edilebilmesi için, örgütün hiyerarşik ilişki içinde olan en az üç kişiden teşekkül etmesi, örgütün yapısının sahip bulunduğu üye sayısı ile araç ve gereç bakımından amaçlanan belirsiz sayıda suçları işlemeye elverişli bulunması, suç işlemek amacı etrafında fiili bir birleşme ile işbirliği, eylemli paylaşım anlayışı içinde hareket etmesi ve bu amaçlar doğrultusunda faaliyette bulunup, devamlılık göstermesini aramaktadır. Yargıtay'a göre örgüt niteliği itibarıyla devamlılığı gerektirdiğinden, kişilerin belli bir suçu işleme amacıyla bir araya gelmesi halinde, örgütten değil iştirak iradesinden söz edilebilecektir. Ancak, amaçlanan suçları işlemeye kolaylık sağladığından, işlenmesi amaçlanan suçlar açısından hazırlık hareketi niteliğinde olan örgütün varlığı için, amaç suçları işleme zorunluluğu olmadığı da dikkate alındığında, devamlılığın belirlenmesi noktasında yalnız amaç suçların sürekli bir şekilde işlenmesi değil, öncelikli olarak, amaç suçları sürekli biçimde işleme kararlılığının mevcut olup olmadığının araştırılması zorunludur⁸⁵.

⁸⁴ Atalay, 76.

⁸⁵ Yar. 18. CD., E. 2017/7370, K. 2018/7096, T. 9.5.2018. "...yurt dışından temin edilen mağdurları fuhuş amaçlı pazarlamak için örgüt kurdukları, B. S..., M. K... ve İ. G...'in örgüt içerisinde yer aldıkları, sanık T'nin talimatları doğrultusunda sanık R'nin yabancı bayanlarla yurt dışı bağlantılarını kurup, uçak bileti, yol masraflarını karşılayıp, hava alanından kalacakları yerlere götürmek suretiyle, yer temin ettiği, sanıklar B.S... ve M. K...'in yabancı uyruklu bayanların pazarlanması organizasyonunda yer alıp, "müşterilere" götürüp-getirilmelerinde örgüt adına hareket ettikleri, sanık İbrahim G...'in fuhuş amaçlı

Bir suçun örgüt faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinin daha fazla ceza verilmesini gerektiren suçta etki eden hal olarak düzenlenmesinin, genel olarak bir kimsenin eyleminden dolayı sadece bir kez cezalandırılması anlamına gelen “non bis in idem” ilkesine uygunluğu eleştiri konusu olmaktadır. Zira TCK 220. maddede bir kimsenin örgüt faaliyeti çerçevesinde suç işlenmesi halinde bundan da ayrıca cezaya hükmedileceği düzenlenmiştir. Fail, örgüt faaliyetinde işlenen suçtan ayrıca nitelikli hal sebebiyle daha fazla cezaya çarptırılacaktır, bu durumda bir fiilden dolayı iki defa cezalandırılmış olacaktır⁸⁶.

5. Fuhşa Sürüklenen Kişinin Tedavi ve Psikolojik Terapiye Tabi Tutulması

TCK m. 227/8. fıkrada fuhşa sürüklenen mağdurlar için tedavi ve terapi öngörülmüştür. Bu amaçlarla hakime takdiri bir özel güvenlik tedbirine başvurma imkanı tanınmıştır. Fuhşa sürüklenen kişinin, tedavi veya terapiye tabi tutulacağına ilişkin fıkra gerekçesinde düzenlemenin, fuhuş yapan kişi açısından bir ceza yaptırımı değil, özel güvenlik tedbiri olduğu vurgulanmaktadır⁸⁷.

III. SUÇLARIN BİRLEŞTİRİLMESİ VE İŞTİRAK

A. SUÇLARIN BİRLEŞTİRİLMESİ

Fuhuş suçu seçimlik hareketli suçtur. Seçimlik hareketlerden birinin yapılması ile suç tamamlanır. Birden çok seçimlik hareketin gerçekleştiril-

Türkiye'ye getirilen bayanların Türkiye'de barınmalarını sağlamak amacıyla içereceği itibarıyla doğru olmayan sahte ikametgah tezkereleri sağlayarak örgüt içinde yer aldığı, sanıklar T. O... ve R. A...nın liderliğinde kurulan örgütle sanıklar B, M. ve İ'nin bir araya gelerek tam bir işbirliği, eylemli paylaşım anlayışı içinde hareket ettikleri anlaşılma, sanıklar T ve R'nin örgüt kurma ve yönetme, sanıklar Bekir, Muammer ve İbrahim'in örgüt üyesi olma suçundan dolayı cezalandırılmaları...” Yar. 8. CD., E. 2008/12977, K. 2009/9829, T. 25.6.2009, Erişim: www.kazanci.com.tr.

⁸⁶ Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 75.

⁸⁷ Atalay, 91; Yar. CGK., E. 2017/18-131, K. 2019/234, T. 21.3.2019, Erişim: www.kazanci.com.tr.

mesi durumunda sonradan işlenen seçimlik hareketler cezalandırılmayacak ancak TCK 61. maddeye göre faile verilecek cezanın belirlenmesinde dikkate alınacaktır. Zira, fuhuş suçlarında genellikle birden çok seçimlik hareketin bir arada işlenmesi mümkündür. Mağduru fuhuşa teşvik etme, aracılık etme ve yer temini gibi birden fazla seçimlik hareketler değişik zamanlarda aynı mağdura karşı işlenebilmektedir. Yargıtay kararlarında birden çok seçimlik hareketlerin aynı zaman diliminde yapılması durumunda yine tek suçun oluşacağı, buna karşılık daha sonra farklı zamanda seçimlik hareketlerin tekrarlanması hâlinde yeni bir suç işlenmiş sayılacağı ifade edilmektedir⁸⁸.

Doktrinde karşıt görüşler bulunmakla birlikte⁸⁹, fuhuşa teşvik edilen kimseler suçun mağduru olarak kabul edilmektedir. Bu durumda Yargıtay failin fuhuşa teşvik ettiği mağdur sayısı kadar suçun oluşacağı hususuna işaret etmektedir. Yargıtay kararlarında, fuhuş yaptırılan kişi sayısınca bağımsız suç oluşacağını gözetmektedir. Bir başka kararda da Yargıtay fuhuş için temin edilen mağdura sayısınca suçun oluşacağına hükmetmiştir. Bu nedenle fuhuş fiilini gerçekleştiren mağdurlara karşı gerçek içtima hükümleri uygulanacaktır⁹⁰. Failin çok sayıda mağdura fuhuş yaptırması halinde, her bir mağdura yönelik fiil ayrı ayrı fuhuşa aracılık suçunu oluşturacaktır⁹¹. Yargıtay, aynı suç işleme kararının icrası kapsamında aynı mağdura yönelik değişik zamanlarda birden fazla kez fuhuş suçunu işleyen sanık hakkında ise zincirleme suç hükümleri uygulanacağına karar vermiştir⁹².

⁸⁸ Yar. CGK., E. 2017/14-572, K. 2019/2, T. 15.1.2019, Erişim: www.kazanci.com.tr.

⁸⁹ Eleştiriler için bkz: **Zafer**, 3179.

⁹⁰ Yar. S. CD., 9244/7754, T. 15.9.2008, **Parlar - Hatipoğlu**, 3575.

⁹¹ Yar. I. CD., 6472/4830, T. 13.6.2007, **Parlar - Hatipoğlu**, 3574.

⁹² "... Konya ilinde tanıştığı mağdureyi evleneceğini söyleyerek ikna etmek suretiyle Antalya'ya götürülen ve burada birlikte yaşayan sanığın, kızını elinden alacağından bahisle tehdit edip, ayrıca cebir de uyguladığı mağdureye zorla fuhuş yaptırmaya başladığı, kiradığı araçla fuhuş yapması için Konyaaltında bulunan plajlara götürdüğü, burada ve değişik otellerde günlük 5-10 kişi ile cinsel ilişkiye giren mağdureye ödenen paraları aldığı anlaşılan olayda; sanığın değişik zamanlarda birden fazla kez cebir ve tehditle mağdureyi fuhuşa teşvik edip fuhuş yapmasına aracılık etmesi, fuhuş suçunun niteliği itibarıyla yapısında teselsülü barındıran bir suç olmaması ve TCK'nın 227. maddesinde de eylemin birden fazla kez gerçekleştirilmesi gerektiği yönünde bir düzenlemeye yer verilmemesi

Fuhşun yasadışı şekilde gerçekleştirilmesine ilişkin olarak Türk Ceza Kanunu'nun 77. ve 80. maddelerinde de düzenlemeler bulunmaktadır. TCK 77. madde uyarınca siyasal, felsefi, ırki veya dini saiklerle, toplumun bir kesimine karşı bir plan doğrultusunda zorla fuhşa sevk etme fiilinin sistemli olarak işlenmesi insanlığa karşı suçtur. İnsanlığa karşı suçlar, içinde birden çok suçun bulunduğu bileşik suç niteliğindedir. Maddede düzenlenen suçlar, insanlığa karşı suçun unsurlarıdır. Bu nedenle fail ayrıca zorla fuhşa sevk etme suçundan cezalandırılmayacaktır.

TCK 80. madde uyarınca fuhuş yaptırmak maksadıyla tehdit, baskı, cebir veya şiddet uygulamak, nüfuzu kötüye kullanmak, kandırmak veya kişiler üzerindeki denetim olanaklarından veya çaresizliklerinden yararlanarak rızalarını elde etmek suretiyle kişileri ülkeye sokan, ülke dışına çıkaran, tedarik eden, kaçırın, bir yerden başka bir yere götüren veya sevk eden ya da barındıran kimse insan ticareti suçunu işlemiş olacaktır. Yargıtay'a göre insan ticareti ile fuhuş suçu birbirinden bağımsız suçlardır ve her iki suçta gerçek içtima kuralı uygulanır. İnsan ticareti suçunun tamamlanması için amacın gerçekleşmesi gerekmekte ise de amaç gerçekleşir ve örneğin, fuhuş yapmak amacıyla tedarik edilen mağdur fuhşa teşvik edilirse fail her iki suçtan da sorumlu olacaktır⁹³. Fuhuş amacıyla kişilerin ülkeye sokulması veya ülke dışına çıkartılması fiillerinde fuhuş amacıyla mağdurun ikna edilmesi, teşvik edilmesi, bunun yolunun kolaylaştırılması, aracılık edilmesi, yer temin edilmesi halinde fail her iki suçtan ayrıca cezalandırılacaktır⁹⁴.

Fuhuş amacıyla mağdurun barındırılması, yer temini gibi fiillerin gerçekleştirilmesi durumunda mağdurun rızasının bulunmaması halinde iki farklı suç işlenmiş olacak ve fail ayrıca TCK 109. madde uyarınca hürriyeti tahdit suçundan sorumlu tutulacaktır.

karşısında, aynı suç işleme kararının icrası kapsamında aynı mağdura yönelik değişik zamanlarda birden fazla kez fuhuş suçunu işleyen sanık hakkında 5237 Sayılı TCK'nın 43. maddesi uyarınca zincirleme suç hükümlerinin uygulanmasının zorunlu olduğu kabul edilmelidir..." Yar. CGK., E. 2017/14-572, K. 2019/2, T. 15.1.2019, Erişim: www.kazanci.com.tr

⁹³ Tezcan - Erdem - Önok, 127.

⁹⁴ TCK 80. madde karşısında TCK 227/4. fıkranın gereksiz olduğu hususunda bkz: Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 100.

TCK m. 227/1. fıkrada fuhuş suçunun mağduru çocuk olduğundan, fuhşun gerçekleşmesi halinde müşteri olan, bir başka deyişle fuhşun tarafı olan diğer kimse çocukların cinsel istismarı ya da reşit olmayanla cinsel ilişki suçunun faili olacaktır. Fuhuş suçunun faili ise bu suçlardan aynı zamanda yardım eden ya da azmettiren olarak sorumlu tutulacaktır. Mağdur yetişkin olmakla birlikte cinsel ilişki rızası hilafına gerçekleşmişse fiil cinsel saldırı suçuna iştiraki oluşturacaktır.

TCK m. 227/ 4. fıkrada suçun cebir ve tehdit kullanılarak gerçekleştirilmesi nitelikli hal olarak düzenlenmiştir. Bu nedenle fail ayrıca tehdit ve cebir suçundan cezalandırılmayacaktır ancak cebir kullanarak mağdurun fuhşa sevk edilmesi veya fuhuş yapmasının sağlanması halinde, cebrin mağdurun direncini kırmanın ötesine geçmek suretiyle nitelikli yaralamaya sebebiyet vermesi durumunda fail ayrıca yaralama suçundan sorumlu olacaktır⁹⁵. Böylelikle fail hem TCK m. 227 hem de TCK m. 86/1 veya m. 87'den cezalandırılacaktır.

B. İŞTİRAK

Fuhuş suçu iştirak kuralları açısından herhangi bir özellik arz etmemektedir. Maddede özel bir düzenleme bulunmamaktadır; dolayısıyla TCK 37 vd. maddelerde düzenlenmiş olan hükümler uygulanır. Fail ya da müşterek fail olmayan kimselerin iştirak durumları ise fiile katılan, aracılık eden, yardım eden olarak değerlendirilmeleri hususunda somut olayın özelliklerine göre belirlenecektir⁹⁶. Suç tipinde fuhuş “satan” ile fuhuş “alan” kimsenin fiilleri suç olarak belirtilmemişse de cinsel duygularını tatmin eden aynı zamanda mağduru fuhşa teşvik etmiş, özendirmiş veya maddede yer alan diğer fiillerden birini gerçekleştirmiş ise fuhuş suçunun faili olacaktır⁹⁷.

⁹⁵ Özbek - Doğan - Bacaksız - Tepe, 895; Zafer, 3175; Gerçekler, 4594.

⁹⁶ Taneri, 106.

⁹⁷ Atalay, 86.

IV. YAPTIRIM VE YARGILAMA

A. YAPTIRIM

TCK m. 227/1. fıkrada suçun yaptırımı, dört yıldan on yıla kadar hapis ve beş bin güne kadar adli para cezasıdır. Maddenin ikinci fıkrasında yer alan suçun yaptırımı ise, iki yıldan dört yıla kadar hapis ve üç bin güne kadar adli para cezasıdır. Üçüncü fıkrada yer alan fuhşu kolaylaştırmak veya fuhşa aracılık etmek amacıyla hazırlanmış görüntü, yazı ve sözleri içeren ürünleri vermek, dağıtmak veya yaymak ise bir yıldan üç yıla kadar hapis ve iki yüz günden iki bin güne kadar adli para cezası ile cezalandırılmıştır. Kanun koyucu her üç fıkra için para cezası ile hapis cezasını bir arada düzenlemiş ve hapis cezası ile adli para cezasının birlikte uygulanmasına hükmetmiştir. Maddede yer alan suçların, örgüt faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinde cezalar yarı oranında artırılabilecektir. Fuhuş suçundan dolayı tüzel kişiler hakkında ayrıca bunlara özgü güvenlik tedbirlerine hükümlenmektedir.

B. YARGILAMA

Resen soruşturulan bir suç tipi olan fuhuş suçunun yargılamasında Asliye Ceza Mahkemeleri görevlidir. Yetkili merci ise fuhşun gerçekleştirildiği değil, maddede sayılan seçimlik hareketlerin gerçekleştirildiği yerdeki yargı merciidir.