

# İÇİNDEKİLER

TAKDİM .....	5
ÖNSÖZ.....	7
İÇİNDEKİLER .....	9
KISALTMALAR DİZİNİ.....	15
<b>GİRİŞ .....</b>	<b>17</b>
I. Çalışmanın Önemi ve Amacı .....	17
II. Çalışmanın Kapsamı.....	19

## BİRİNCİ BÖLÜM

### MÜŞTEREK FAİLLİĞİN GENEL İŞTİRAK TEORİSİNDEKİ KONUMU

<b>§ 1. FAİLLİĞİN TESPİTİNDE FİİLİN KAPSAMI .....</b>	<b>22</b>
I. Geniş ve Dar Faillik Kavramları .....	22
II. Nedenellik Anlayışı: Geniş Fail Kavramı .....	23
III. Suç Tipi Anlayışı: Dar Fail Kavramı .....	26
IV. Değerlendirme.....	27
<b>§ 2. SUÇA İŞTİRAKİN DÜZENLENİŞ ŞEKLİNE GÖRE KANUNİ SİSTEMLER .....</b>	<b>28</b>
I. Genel Açıklama.....	28
II. Teklik Sistemi.....	29
A. Sistemin Esası ve Yöneldiği Amaç .....	29
B. Teklik Sisteminin Türleri .....	31
1. Şekli Teklik Sistemi .....	31
2. Fonksiyonel Teklik Sistemi .....	32
C. Avusturya Ceza Kanunu Örneği .....	33
D. Teklik Sistemine Yönelik Eleştiriler .....	35
III. İkilik Sistemi.....	37
A. İkilik Sisteminin Esası .....	37
B. İkilik Sisteminde Şeriklerin Haksızlığının Esasına İlişkin Teoriler.....	39
1. Kusura ve Haksızlığa İştirak Teorisi .....	40
2. Başkasının Haksızlığıyla Dayanışma Teorisi.....	42
3. Saf Neden Olma Teorisi.....	44
4. Bağlılığı Esas Alan Neden Olma Teorisi .....	45
5. Bağlı Hukuki Değere Saldırı Teorisi .....	46
6. Değerlendirme .....	48

C. İkilik Sistemi ve Bağlılık Kuralı .....	49
1. Bağlılık Kuralının Esası .....	49
2. Bağlılık Kuralının Fonksiyonu .....	50
3. Bağlılık Kuralının Görünüm Biçimleri .....	51
4. Bağlılığın Konusu .....	54
D. Alman Ceza Kanunu Örneği .....	54
E. İkilik Sistemine Yönelik Eleştiriler .....	56
IV. Değerlendirme .....	57
<b>§ 3. TÜRK CEZA KANUNU'NDA SUÇA İŞTİRAK ŞEKİLLERİ .....</b>	<b>59</b>
I. İştirak Hükümlerine İlişkin Sistematik .....	59
II. İştirak Şekillerinin İkili Ayrımı .....	60
III. Faillik .....	62
IV. Şeriklik .....	66
A. Azmettirme .....	66
B. Yardım Etme .....	68
<b>§ 4. MÜŞTEREK FAİLLİĞİN BAĞIMSIZ BİR FAİLLİK ŞEKLİ OLARAK ORTAYA ÇIKIŞI .....</b>	<b>71</b>
I. Genel Açıklama .....	71
II. Türk Hukukunda .....	72
A. 765 Sayılı Türk Ceza Kanunu'nda Müşterek Faillik .....	72
B. 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nda Müşterek Faillik .....	79
III. Kıta Avrupası Hukukunda .....	81
A. 19. Yüzyıl Öncesindeki Gelişmeler .....	81
1. Roma Hukukunda Suça İştirak Edenler Arasında Ayrım Yapılması Fikri .....	81
2. Geç Orta Çağ İtalyan Hukukçularının İştirake İlişkin Görüşleri .....	82
3. Ortak Hukuk Devri ve Carolina Ceza Kanunu .....	85
B. 19. Yüzyılda Müşterek Faillik .....	90
<b>§ 5. GENEL FAİLLİK TEORİLERİ KAPSAMINDA MÜŞTEREK FAİLLİK .....</b>	<b>94</b>
I. Sübjektif Teoriler .....	94
A. Teorilerin Esası .....	94
B. Aşırı Sübjektif Teoriler .....	99
1. Şekli Sübjektif Teoriler (Kast Teorileri) .....	99
2. Maddi Sübjektif Teoriler (Menfaat Teorileri) .....	102
3. Aşırı Sübjektif Teorilerin Alman Mahkeme Kararlarındaki Etkisi .....	104
C. Sınırlandırılmış Sübjektif Teori (Normatif Kombinasyon Teorisi) .....	109
D. Değerlendirme .....	114
II. Objektif Teoriler .....	117
A. Şekli Objektif Teoriler .....	117

1. Teorilerin Esası .....	117
2. Teorilere İlişkin Görüşler .....	118
3. Değerlendirme .....	120
B. Maddi Objektif Teoriler .....	121
1. Teorilerin Esası .....	121
2. Teorilere İlişkin Görüşler .....	122
3. Değerlendirme .....	126
III. Fiil Hâkimiyeti Teorisi .....	127
A. Teorinin Esası .....	127
B. Teorinin Gelişimi .....	128
1. Fiil Hâkimiyeti Kavramının Ortaya Çıkışı .....	128
2. Fiil Hâkimiyeti Teorisinin Kurucuları .....	130
a. Welzel'in Görüşleri .....	130
(1) Final Hareket Teorisi .....	130
(2) Final Fiil Hâkimiyeti Teorisi .....	131
b. Maurach'ın Görüşleri .....	132
c. Gallas'ın Görüşleri .....	134
C. Fiil Hâkimiyeti Teorisinin Hâkim Görüş Haline Gelmesi .....	136
1. Roxin'in Fiil Hâkimiyeti Teorisi .....	136
a. Metodolojisi .....	137
b. Fiil Hâkimiyeti Teorisinin Oluşumu .....	140
(1) Fiil Hâkimiyeti Şartının Sınırı .....	140
(2) Fiil Hâkimiyetinin Türleri .....	140
aa. Harekete Hâkimiyet .....	141
bb. İradeye Hâkimiyet .....	142
cc. Fonksiyonel Hâkimiyet .....	145
(3) Fiil Hâkimiyetinin Geçerli Olamayacağı Suçlar .....	145
2. Teorinin Güncel Faillik Öğretilerinde Temsili ve Değerlendirme .....	146

## İKİNCİ BÖLÜM

### MÜŞTEREK FAİLLİĞİN HUKUKİ ESASI, YAPISI VE ŞARTLARI

<b>§ 6. MÜŞTEREK FAİLLİĞİN HUKUKİ ESASINA İLİŞKİN GÖRÜŞLER .....</b>	<b>152</b>
I. Müşterek Faillliği Hâkimiyet Kavramından Hareketle Açıklayan Görüşler .....	152
A. Fonksiyonel Fiil Hâkimiyeti Görüşü .....	152
B. Kısmi Hâkimiyet Temelinde Sübjektif Kriter Görüşü .....	159
C. Karar Birliği (Entscheidungsverbund) Görüşü .....	161
D. Özerklik İlkesi (Autonomieprinzip) Temelinde Kanuni İstisna Görüşü .....	162

E.	Biçim Hâkimiyeti (Gestaltungsherrschaft) Görüşü .....	164
II.	Müşterek Failliği Diğer İştirak Şekilleriyle Açıklayan Görüşler .....	170
A.	Karşılıklı Dolaylı Faillik Görüşü.....	170
B.	Karşılıklı Azmettirme Görüşü.....	173
III.	Diğer Görüşler .....	174
A.	Objektif İsnadiyet Görüşü .....	174
B.	Özel Hüküm Problemi Görüşü .....	180
C.	Davranış Normları Temelinde Arka Plandaki Kişi (Hintermann) Görüşü .....	181
IV.	Müşterek Failliğin Hukuki Esasına İlişkin Kanaatimiz .....	184
<b>§ 7.</b>	<b>FONKSİYONEL FİİL HAKİMİYETİNE DAYALI MÜŞTEREK FAİLLİĞİN YAPISI .....</b>	<b>189</b>
I.	Müşterek Faillerin Asli Sorumluluğu ve Kanuni Düzenlemenin Niteliği .....	189
A.	Müşterek Faillerin Asli Sorumluluğu .....	189
B.	Müşterek Faillige İlişkin Kanuni Düzenlemenin Niteliği .....	190
II.	Müşterek Faillik ve Bağlılık Kuralı.....	194
A.	Bağlılık Kuralı (Akzessorietätsprinzip) Açısından Değerlendirme .....	194
B.	Müşterek Faillerin Karşılıklı Bağımlılığı (wechselseitige Abhängigkeit) .....	196
III.	Müşterek Faillikte Karşılıklı İsnadiyet.....	197
A.	Genel Açıklama.....	197
B.	Karşılıklı İsnadiyetin Konusu.....	200
C.	Nitelikli Hallerin Karşılıklı İsnadiyeti .....	202
D.	Kısmi Müşterek Faillik .....	203
E.	Cezalandırmayı Engelleyen Bir Sebebin Varlığı Halinde Müşterek Faillik .....	206
F.	Kabahatlerde Karşılıklı İsnadiyet .....	208
<b>§ 8.</b>	<b>MÜŞTEREK FAİLLİĞİN ŞARTLARI .....</b>	<b>210</b>
I.	Birlikte Suç İşleme Kararı .....	210
A.	Birlikte Suç İşleme Kararının Esası .....	210
B.	Birlikte Suç İşleme Kararının Kapsamı .....	218
C.	Birlikte Suç İşleme Kararının Oluşumu .....	220
D.	Birlikte Suç İşleme Kararının Zamanı.....	228
1.	Hazırlık Aşamasında Birlikte Suç İşleme Kararı .....	228
2.	İcra Aşamasında Birlikte Suç İşleme Kararı: Art Arda Müşterek Faillik (Die sukzessive Mittäterschaft).....	228
E.	Suç Planından Önemsiz Sapmalar ve Müşterek Faillikte Sınırın Aşılması.....	232
1.	Önemsiz Sapmalar (unwesentliche Abweichungen) .....	232
2.	Müşterek Faillikte Sınırın Aşılması (Mittäterexzess).....	234
a.	Sınırın Kasten Aşılması .....	234
b.	Sınırın Kast Olmaksızın Aşılması.....	236

(1) Suçun Konusunda Hata Halinde Müşterek Faillik .....	237
(2) Hedefte Sapma Halinde Müşterek Faillik .....	240
(3) Neticesi Sebebiyle Ağırlaşan Suçlarda Müşterek Faillik .....	242
II. Suçun İşlenmesine Objektif Katkı .....	244
A. Genel Açıklama .....	244
B. Katkının Yapılacağı Zaman .....	246
1. Hazırlık Aşamasında Suça Katkı .....	246
2. İcra Aşamasında Suça Katkı .....	248
3. Değerlendirme .....	252
C. Katkının Esaslı Olması .....	254
1. Genel Açıklama .....	254
2. “Açık” Bir Kavram Olarak Esaslı Katkı .....	255
3. Esaslı Katkının Tespiti .....	255
4. Pozitif ve Negatif Fiil Hâkimiyeti Ayrımı .....	260
5. Esaslı Katkının Nedenselliği .....	262
a. Olmazsa Olmaz ve Esaslı Katkı Ayrımı .....	262
b. Katkının Nedenselliğine İlişkin Özel Durumlar .....	263
(1) İlave Müşterek Faillik (Die additive Mittäterschaft) .....	263
(2) Alternatif Müşterek Faillik (Die alternative Mittäterschaft) .....	265
(3) Korelatif Müşterek Faillik (Die korrelative Mittäterschaft) .....	267

## ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

### MÜŞTEREK FAİLLİĞİN ÖZELLİK ARZ ETTİĞİ CEZA HUKUKU KURUMLARI

<b>§ 9. MÜŞTEREK FAİLLİKTE TEŞEBBÜS, VAZGEÇME VE ETKİN PİŞMANLIK .....</b>	<b>270</b>
I. Teşebbüs .....	270
A. Genel Açıklama .....	270
B. Bütüncül Çözüm .....	271
C. Bireysel Çözüm .....	272
1. Dar Bireysel Çözüm .....	273
2. Yenilenmiş Bireysel Çözüm .....	274
D. Değerlendirme .....	275
II. Teşebbüste ve Birlikte Suç İşleme Kararında Vazgeçme .....	276
A. Suça Teşebbüste Vazgeçme .....	276
B. Birlikte Suç İşleme Kararında Vazgeçme .....	279
C. Görünüşte Müşterek Faillik .....	280
III. Etkin Pişmanlık .....	282

<b>§ 10. MÜŞTEREK FAİLLİĞİN ÖZELLİK ARZ ETTİĞİ SUÇLAR .....</b>	<b>283</b>
I. Özgü Suçlar ve Bizzat İşlenebilen Suçlar .....	283
A. Özgü Suçlarda Müşterek Faillik .....	283
1. Terminoloji: “Yükümlülük Suçu” ve “Özgü Suç” Kavramları .....	283
2. Özel Faillik Niteliğine İlişkin Yeter Şart Tartışması .....	285
3. Gerçek ve Görünüşte Özgü Suçlarda Müşterek Faillik.....	287
B. Bizzat İşlenebilen Suçlarda Müşterek Faillik.....	288
II. İhmalî Suçlar.....	289
A. İhmalî Suçların Özgü Suçlarla İlişkisi .....	289
B. İhmalî Suçlarda Fail-Şerik Ayrımı .....	290
1. Genel Açıklama.....	290
2. İcraî Suça İhmalî Davranışla İştirakte Fail-Şerik Ayrımı .....	292
a. Ayrımı Reddeden Görüş.....	292
b. Potansiyel Fiil Hâkimiyeti Görüşü .....	293
c. Yardım Eden Teorisi .....	294
d. Yükümlülük Suçu Görüşü .....	295
e. Koruma ve Gözetim Garantörü Ayrımını Esas Alan Görüş.....	297
f. Değerlendirme .....	298
C. İhmalî Suçlarda Müşterek Faillik Açısından İki Temel İhtimal .....	299
1. İcraî ve İhmalî Davranışın Birlikteliği.....	299
2. Birden Fazla Kimsenin İhmalî Davranışta Bulunması .....	300
III. Taksirli Suçlar .....	302
A. Genel Açıklama.....	302
B. Tartışmalara Zemin Hazırlayan Yargı Kararları .....	303
C. Alman Hukukundaki Görüşler .....	306
1. Aleyhe Görüşler .....	306
2. Lehe Görüşler .....	308
D. Türk Hukukundaki Görüşler .....	312
E. Değerlendirme .....	317
IV. Zincirleme Suçlar.....	320
V. Çok Failli Suçlar .....	323
VI. Örgütlü Suçlar .....	326
VII. Birden Fazla Kişi Tarafından Birlikte İşleme Nitelikli Halini İhtiva Eden Suçlar .....	329
<b>§ 11. MUHAKEME VE YAPTIRIM .....</b>	<b>335</b>
I. Müşterek Faillğin Özellik Arz Ettiği Bazı Ceza Muhakemesi Kurumları .....	335
II. Müşterek Failler Hakkında Cezanın Belirlenmesi.....	338
<b>SONUÇ.....</b>	<b>341</b>
<b>KAYNAKLAR .....</b>	<b>349</b>
<b>KAVRAM DİZİNİ .....</b>	<b>371</b>