



**T.C.**

**TOKAT GAZİOSMANPAŞA ÜNİVERSİTESİ**

**SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ**

**İSLAM HUKUKUNDA CEZALARIN İNSAN ONURU  
ÜZERİNDEKİ ETKİSİ**

**Hazırlayan**

Fadime AKTAŞ

Temel İslam Bilimleri Anabilim Dalı

İslam Hukuku Bilim Dalı

Yüksek Lisans Tezi

**Danışman**

Dr. Öğr. Üyesi Hilal ÖZAY

**TOKAT-2019**

İSLAM HUKUKUNDA CEZALARIN İNSAN ONURU  
ÜZERİNDEKİ ETKİSİ

Tezin Kabul Ediliş Tarihi: 22 / 02/ 2019

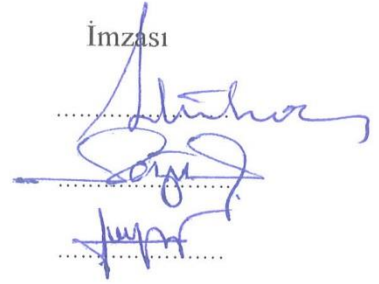
Jüri Üyeleri (Unvanı, Adı Soyadı)

Başkan : Prof. Dr. Sabri ERTURHAN

Üye : Doç. Dr. Nazım BÜYÜKBAŞ

Üye : Dr. Öğrt. Üyesi Hilal ÖZAY

İmzası



Bu tez, Gaziosmanpaşa Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yönetim Kurulunun  
.05./02./2019 tarih ve 14-01 sayılı oturumunda belirlenen jüri tarafından kabul  
edilmiştir.

Prof.Dr.Mustafa ÇOLAK  
Enstitü Müdürü: .....Enstitü Müdürü



## BİLİMSEL ETİK SAYFASI

Gaziosmanpaşa Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü tez yazım kılavuzuna göre, Hilal Özay danışmanlığında hazırlamış olduğum “İslam Hukukunda Cezaların İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi” adlı Yüksek Lisans tezimin bilimsel etik değerlere ve kurallara uygun, özgün bir çalışma olduğunu, aksinin tespit edilmesi halinde her türlü yasal yaptırımını kabul edeceğimi beyan ederim.

... / ... / ...

Fadime Aktaş

İmza

## ÖNSÖZ

Semavi dinler ve bütün hukuk sistemleri insanın onurunu muhafazaya matuf hükümler vaz etmişlerdir. İslam hukukunda da insanın onuru dikkate alınarak düzenlemeler yapılmıştır. İnsanın temel hak ve hürriyetine yönelik her türlü fiil zarar suç kabul edilmiş ve doğal olarak bu suçlara cezai müeyyideler konulmuştur. Suçların ve cezalarının büyük bir kısmı naslarla tayin edilmiştir. İslam ceza hukukunda Allah tarafından özenle yaratılmış insanın, mağdur durumda hakkı arandığı gibi suçlu olması halinde de ceza müeyyidelerinden insan tabiatına aykırı, insani niteliklerden yoksun bir ceza şekli ve usulü asla benimsenmemiştir.

Bu çalışmanın konusu, İslam ceza hukuku gaye ve hikmetleri doğrultusunda cezaların insan onuru üzerindeki etkisini, verilen cezaların, insanı insan yapan değerlerini koruduğunu ve İslam ceza hukukunda insana saygının esas olduğunu tespit etmektir.

Böyle bir çalışma yapma gereği, İslam hukukundaki cezaların bir kısmının bedene yönelik ağır müeyyideler ihtiva etmesi kimi çevreler tarafından bu cezaların insan onuru ve çağla bağdaşmadığı yönündeki eleştirilerin yapılması ve bu eleştirilere cevap olacak tarzda doğrudan bir çalışmanın yapılmamış olmasıdır.

Araştırmanın kapsamı ise, İslam ceza hukuku alanıdır. Çünkü insan onuru kavramı çok geniş anlamları içerisinde barındırdığı için ceza alanıyla sınırlandırmak gerekli görülmüştür. Konuya ön hazırlık mahiyeti taşıyan giriş kısmında; araştırmanın konusu, önemi, kaynakları ve yöntemine ilişkin bilgilere yer verilmiştir. Devamında asıl araştırmanın omurgasını oluşturan insan onuru kavramının tanımı ve insan onuru anlamına gelen çeşitli kavramların üzerinde durulmuştur. İnsan onuru kavramının gerek ilk çağda gerekse diğer toplumlarda tarihsel konumu hakkında bilgiler verilmiştir.

Araştırmanın ikinci bölümünde ise, İslam ceza hukukunun temel ilkeleri olan suç ve ceza bağlamında insan onuru kavramının niteliği genişletilmiştir. Araştırmada, suç ve ceza kavramları çerçevesinde, oluşturulan kanunların insan onurunu korumak amacıyla va'z edildiği ve her bir cezanın insan onuru üzerindeki etkisinin olduğu tespit edilmiştir.

Bu bağlamda bu çalışmada, İslam ceza hukukunda verilen cezaların onur, şeref, haysiyet gibi insanlara has olan değerleri korumak adına aldığı tedbirlerin pratiğe

dökülmüş halini ele alınmıştır. Şari'nin verdiği cezalarda insan onurunun ve değerinin zedelenmeden vuku bulduğu gösterilmeye çalışılmıştır.

Bu çalışmanın tamamlanmasında büyük emeği bulunan, metotlu çalışmanın önemini gösteren ve desteğini her zaman hissedeceğim tez danışanım Dr. Öğrt. Üyesi Hilal ÖZAY'a; fikirlerinden ve kütüphanesinden yararlandığım hocalarım Doç. Dr. Nazım BÜYÜKBAŞ ve Doç. Dr. Ahmet İNANIR' a; zaman ayırarak çalışmayı okuyan ve yapıcı eleştirileriyle katkıda bulunan arkadaşım Nafıye KILINÇ' a; okuldaki yükümü hafifletip ders çalışmam adına yardımda bulunan arkadaşım Vildan ÖZKAL'a; kaynak araştırmalarım boyunca her türlü desteği veren arkadaşım Zeynep SELİM'e; bilişim alanında eksiklerimi tamamlama gayreti gösteren arkadaşım Ceylan UYSAL ve eşine; son olarak bu çalışmayı tamamlamak adına her türlü fedakârlığı yapan kardeşlerime ve babama en samimi teşekkürlerimi arz ederim.

Fadime AKTAŞ

Tokat 2019

## ÖZET

Hemen hemen her toplumda, suç ve ceza türleri farklı olsa da insanları korumak adına suçluların cezalandırıldığı görülmektedir. Bu cezaların insanların kişiliklerini zedelemeyen, onurunu kırmadan vuku bulması esastır. İnsanı insan yapan değerleri korumak için kaynağını; ilahi bir kudretten ve hüküm koyucu, açıklayıcı, teyit edici yönleriyle sünnetten alan İslam ceza hukuku, insanları her açıdan koruyan hükümleri barındırmaktadır.

Araştırmanın birinci bölümünde öncelikle insan onuru terimi ve insan onuru anlamına gelen “hak, şeref haysiyet, ırz, izzet, tekrim, takvim, halife” kavramları açıklanmıştır. Akabinde insan onuru kavramının tarihi arka planı çerçevesinde genel olarak İslam ile diğer medeniyetlerin cezalarında insan onurunun ne kadar gözetildiği veya gözetilmediği üzerinde durulmuş ve kıyaslama yapılmıştır.

İkinci bölümde ise İslam ceza hukukunda suç ve ceza tanımları yapılmış, suç ve ceza ilkelerinden hareketle insan onuru kavramı başta Kur’an ve Sünnet olmak üzere diğer deliller ışığında ele alınmıştır. Daha sonra cezaların amaçları bağlamında insan onuruna değinilmiştir. Son olarak cezaların çeşitleri başlığı altında ayrıntılı bir şekilde İslam Ceza hukukunda her bir ceza ve bu cezanın insan onuru üzerindeki etkisine yer verilmiştir.

Bu araştırma neticesinde İslam Ceza Hukukunda cezalandırma yönteminin hem mağdur hem de suçlu tarafından iki yönlü olarak insan onurunu koruma amacına matuf olduğu tespit edilmiştir. Ayrıca araştırma sadece ceza alanının bir kısmını kapsadığından; bu konu çerçevesinde daha kapsamlı yeni araştırmaların yapılması da gerekli görülmüştür.

**Anahtar Kelimeler;** Suç, Ceza, İnsan, İnsan Onuru

## ABSTRACT

It is seen that criminals are punished to protect people in almost every society even if types of crime and punishment are different. It is essential that the punishments should not damage people's personality and tarnish their honour. There are rules which protect people in any case in Islamic Criminal Law which takes its source from divine power and also Sunnah which is making rule, explaining and confirming to preserve human values.

In the first chapter of this study, It is explained firstly the term of human dignity and the terms "right, honour, dignity, chastity, izzah, takreem, taqweem, khalifa" which mean human dignity. After that, It is emphasized whether human dignity is protected or not in the Islamic and the other civilizations' criminal law and made comparison between two.

In the second chapter, It is defined crime and punishment in Islamic Criminal Law and emphasized human dignity based on principles of crime and punishment in the light of Quran and Sunnah in particular and other evidences in general. After that, It is focused on human dignity in the context of the purposes of the punishments. Lastly, It is emphasized every single punishment in Islamic Criminal Law and their effects on human dignity under the title of 'Types of the Punishments' in detail.

It is decided after this study, the method of punishing in Islamic Criminal Law aims to protect human dignity for both victim and criminal. It is considered necessary to be made far reaching researches about this subject because this study involves only some part of subject of punishment.

**Key Words:** Crime, Punishment, Human, Human Dignity

## İÇİNDEKİLER

<b>BİLİMSEL ETİK SAYFASI.....</b>	<b>i</b>
<b>ÖNSÖZ .....</b>	<b>ii</b>
<b>ÖZET .....</b>	<b>iv</b>
<b>ABSTRACT.....</b>	<b>v</b>
<b>İÇİNDEKİLER .....</b>	<b>vi</b>
<b>KISALTMALAR .....</b>	<b>xi</b>
<b>GİRİŞ .....</b>	<b>1</b>
<b>ARAŞTIRMANIN KONUSU, ÖNEMİ, AMACI, KAYNAKLARI VE YÖNTEMİ 1</b>	
<b>1. ARAŞTIRMANIN KONUSU VE SINIRLARI.....</b>	<b>2</b>
<b>2. ARAŞTIRMANIN AMACI VE ÖNEMİ .....</b>	<b>2</b>
<b>3. ARAŞTIRMANIN KAYNAKLARI.....</b>	<b>3</b>
<b>4. ARAŞTIRMANIN YÖNTEMİ .....</b>	<b>4</b>
<b>BÖLÜM 1: İNSAN ONURU KAVRAMI.....</b>	<b>6</b>
<b>1. İNSAN ONURUNUN TANIMI .....</b>	<b>6</b>
<b>2. İNSAN ONURU ANLAMINA GELEN KAVRAMLAR.....</b>	<b>8</b>
2.1. Hak (حق).....	8
2.2. Şeref (شرف).....	9
2.3. Haysiyet (حيثيت).....	9
2.4. Irz (عرض).....	10
2.5. İzzet (عزت).....	11
2.6. Tekrim (تكريم).....	11
2.7. Takvim (تقويم).....	12
2.8. Halife (خليفة).....	12
<b>3. İNSAN ONURUNUN TARİHSEL GELİŞİMİ.....</b>	<b>13</b>
3.1. İlk Çağ Toplumlari Dönemi Ceza Hukukunda .....	13
3.2. Eski Türk Ceza Hukukunda .....	14
3.3. Hristiyan Ceza Hukukunda .....	14
3.4. İnan Hukukunda .....	15
3.5. Roma Hukukunda .....	16
3.6. Yahudi Hukukunda .....	17



3.7. Cahiliye Devri Arap Hukukunda .....	17
3.8. Modern Ceza Hukukunda .....	20
<b>İKİNCİ BÖLÜM: İSLÂM CEZA HUKUKUNDA İNSAN ONURU .....</b>	<b>22</b>
<b>1. GENEL OLARAK.....</b>	<b>22</b>
<b>2. SUÇ VE CEZALARDA İNSAN ONURUNUN KORUNMASI .....</b>	<b>26</b>
<b>2. 1. Suçlarda İnsan Onurunun Korunması.....</b>	<b>26</b>
2.1.1. Suçun Tanımı.....	26
2.1.2. Suçların Kısımları .....	28
2.1.3. Suçun Unsurları .....	29
2.1.3.1. Kanunilik .....	30
2.1.3.2. Maddi unsur .....	32
2.1.3.3. Hukuka Aykırılık .....	34
2.1.3.3.1.Hakkın İcrası.....	34
2.1.3.3.2. Meşru Müdafaa .....	35
2.1.3.3.3. Zaruret Hali.....	36
2.1.3.3.4. Mağdurun Rızası.....	38
2.1.3.4. Manevi unsur .....	42
2.1.3.4.1. Kasıt ve taksir .....	44
2.1.3.4.2. Yaş Küçüklüğü .....	45
2.1.3.4.3. Akıl Hastalığı.....	45
2.1.3.4.4. Sarhoşluk .....	46
2.1.3.4.5. İkraah .....	47
<b>2.2. Cezalarda İnsan Onurunun Korunması.....</b>	<b>49</b>
2.2.1. Cezanın Tanımı.....	49
2.2.2. Cezaların Hikmet ve Gayeleri.....	50
2.2.3. Ceza İlkeleri.....	52
2.2.3.1. Cezaların Kanuniliği.....	52
2.2.3.2. Cezaların Şahsiliği .....	54
2.2.3.2.1. Âkile.....	55
2.2.3.2.2. Kâsame.....	55
2.2.3.3. Cezaların Umumiliği (Genelliği veya Eşitliği).....	56
2.2.3.4. Suç- Ceza Denkliği .....	58

2.2.3.5. Cezaların Sübjektifliği .....	59
2.2.3.6. Cezaların Diniliği.....	59
2.2.4. Cezanın Amaçları .....	60
2.2.4.1. Kefaret (Ödeticilik).....	60
2.2.4.2. Genel Önleme .....	61
2.2.4.3. Özel Önleme .....	62
2.2.4.4. Suçtan Doğan Mağduriyetin Giderilmesi .....	63
2.2.4.5. Toplumun Korunması .....	65
2.2.5. Cezanın Çeşitleri.....	66
2.2.5.1. Had Cezaları .....	66
2.2.5.1.1. Zina Suçu ve Cezası.....	69
2.2.5.1.1.1. Zinanın Celde Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	70
2.2.5.1.1.2. Zinanın Sürgün Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	73
2.2.5.1.1.3. Zinanın Recm Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	75
2.2.5.1.1.4. Değerlendirme .....	77
2.2.5.1.2. Kazf (Zina İsnadı/İffete İftira) Suçu ve Cezası.....	79
2.2.5.1.2.1. Kazfın Aslı ve Tâbi (Maddi-Manevi) Cezasının İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	81
2.2.5.1.2. Değerlendirme .....	84
2.2.5.1.3. Şübh/ Sekr/Sarhoşluk/İçki İçme Suçu ve Cezası.....	85
2.2.5.1.3.1. Şübhün Celde Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	86
2.2.5.1.3.2. Değerlendirme .....	86
2.2.5.1.4. Hırsızlık (Sirkat) Suçu ve Cezası.....	87
2.2.5.1.4.1. Sirkatin El Kesme Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	89
2.2.5.1.4.2. Değerlendirme .....	90
2.2.5.1.5. Yol Kesme (Hırâbe, Eşkiyalık, Teröristlik) Suçu ve Cezası .....	91
2.2.5.1.5.1. Hirâbenin Ölüm ve Asma Cezasının İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	93
2.2.5.1.5.2. Hirâbenin Öldürme Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	94
2.2.5.1.5.3. Hirâbenin Kesme Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	95
2.2.5.1.5.4. Hirâbenin Sürgün Cezası ve İnsan Onuru Üzerinde Etkisi.....	95
2.2.5.1.5.5. Değerlendirme .....	96
2.2.5.1.6. İrtidâd/ Dinden Çıkma Suçu ve Cezası.....	97

2.2.5.1.6.1. İrtidatın Aslı (Ölüm) Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	98
2.2.5.1.6.2. İrtidatın Bedel Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	99
2.2.5.1.6.3. İrtidatın Fer'i Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	100
2.2.5.1.6.4. Değerlendirme .....	101
2.2.5.1.7. İsyân/ Bağy/Kurulu Düzene Başkaldırı Suçu ve Cezası.....	103
2.2.5.1.7.1. Bağy Suçunun Aslı (Ölüm) Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	104
2.2.5.1.7.2. Bağy Suçunun Fer'i Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	105
2.2.5.1.7.3. Müsadere Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	105
2.2.5.1.7.4. Tazmin Sorumluluğu ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	106
2.2.5.1.7.5. Değerlendirme .....	106
2.2.5.2. Kısas (Cinâyet) Cezaları .....	107
2.2.5.2.1. Kasten (Amden) Adam Öldürme Suçu ve Cezası .....	110
2.2.5.2.1.1. Kasten Adam Öldürmedeki Kısas Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	111
2.2.5.2.1.2. Diyet Cezaları ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	113
2.2.5.2.1.3. Kefâret Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	115
2.2.5.2.1.4. Mirastan Mahrumiyet Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	116
2.2.5.2.1.5. Değerlendirme .....	117
2.2.5.2.2. Müessir Fiil Suçu ve Cezası.....	120
2.2.5.2.2.1. Müessir Fiillerde Kısas Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	121
2.2.5.2.2.2. Müessir Fiillerde Diyet Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	123
2.2.5.2.2.3. Müessir Fiillerde Diyet Yahut Erş Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	123
2.2.5.2.2.4. Değerlendirme .....	124
2.2.5.3. Ta'zir Cezaları .....	125
2.2.5.3.1. Ta'zir Cezasından Ölüm Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	128
2.2.5.3.2. Ta'zir Cezasından Sopa Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	129
2.2.5.3.3. Ta'zir Cezasından Hapis Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	130
2.2.5.3.4. Ta'zir Cezasından Sürgün Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	132
2.2.5.3.5. Tazir Cezasından Nasihat Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi.....	133
2.2.5.3.6. Tazir Cezasından Mahkemeye Celb Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	133

2.2.5.3.7. Ta'zir Cezasından Kınama Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	134
2.2.5.3.8. Ta'zir Cezasından Tehdit Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	134
2.2.5.3.9. Ta'zir Cezasından Tecrit (Terk) Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .	134
2.2.5.3.10. Ta'zir Cezasından Azl ve Teşhir Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi .....	135
2.2.5.3.11. Değerlendirme .....	135
<b>SONUÇ .....</b>	<b>139</b>
<b>ÖZGEÇMİŞ .....</b>	<b>159</b>



## KISALTMALAR

- b. : İbn (Oğul demektir)
- c. : Cilt
- Çev. : Çeviren
- DİA : Diyanet İslam Ansiklopedisi
- Ed. : Editör
- md. : Madde
- r.a : Radıyallahü anh
- s.a.v. : Sallallâhü aleyhi ve sellem
- s. : Sayfa
- sy. : Sayı
- ŞİA: Şamil İslam Ansiklopedisi
- TCK : Türk Ceza Kanunu
- vb : Ve benzeri

## GİRİŞ

### ARAŞTIRMANIN KONUSU, ÖNEMİ, AMACI, KAYNAKLARI VE YÖNTEMİ

Ceza hukukuna hâkim olan bazı ilkeler bulunmaktadır. İşte bu ilkelerden birisi de insan haysiyetinin korunmasıdır. Toplumda yaşayan insanların, sosyal hayatlarını disipline etmek, rahat bir hayat sürmelerini sağlamak, herhangi bir zarara uğradığında tamir ve telafi edebilmek için bir hukuk ilkesi esasına uygun hareket etmesi gerekmektedir. İslâm hukuku da bu esas doğrultusunda, insan haysiyetinin korunması adına bazı tedbirlere başvurarak insan haysiyeti kavramını değerler sisteminin odak noktası yapmaktadır.

Hayatın anlamlandırılmasında, yaşamın biçimlendirilmesinde yol gösterici olan bu değerler sisteminin odak noktası hiç şüphesiz ki insan onuru kavramıdır. O halde insan onurunu koruyacak, hayat verecek en önemli unsur ise Kuran-î değerdir. Bu bağlamda düşünen insanı yüceltmek, haysiyetini korumak, sanık veya suçlu olduğu hallerde dahi insan hakkını ve haysiyetini gözetme gayesi taşıyan İslam'ın, insan onuru kavramıyla ifade ettiği değeri bir bütün olarak ele alalım.

İslam ceza hukukunda cezaların insan onuru üzerindeki etkisini içerisine alan bu çalışmada; insan onuru bağlamında verilen cezaların, insan şahsiyetini ve insani değerleri ne denli koruduğu ortaya konmak istenmiştir.

İslam hukuku bağlamında insan onurunun ne anlama geldiğini değerlendirmek için bu kavramın tarihsel arka planına bakmak ve genel olarak ne şekilde kullanıldığını incelemek gerekmektedir. Bu bakımdan çalışmanın birinci bölümünde insan onuru kavramı genel hatlarıyla incelenmiş, İslam'ın insana ve onuruna ne kadar değer verdiği ayet ve hadislerle açıklanarak İslamiyet'ten önceki ve sonraki insan onuru algısı kıyaslanmış ve insana yakışacak değerlerin İslam'la birlikte kazanıldığı ortaya konulmak istenmiştir. Ayrıca sadece insan onuru kavramını açıklamakla yetinmeyip; onur kavramıyla aynı anlamlara gelen çeşitli kavramlara da yer verilip içerik daha da zenginleştirilmiştir.

Çalışmanın ikinci bölümünde ise, suç ve ceza kavramları açıklanarak, ceza çeşitleri bağlamında; had, kısas ve taz'ir cezaları uygulanırken insan onurunun ne

şekilde korunduğu üzerinde durulmuştur. Söz konusu cezaların her bir bölümünün sonunda genel değerlendirme yapılmış, ulaşılan sonuçlar ele alınmıştır. Çalışma sonucunda elde edilen bilgilere de sonuç kısmında yer verilmiştir.

### **1. ARAŞTIRMANIN KONUSU VE SINIRLARI**

Araştırmanın konusu, İslam ceza hukukunda verilen cezaların onur, şeref, haysiyet gibi insanlara has olan değerleri korumak adına ne denli görev üstlendiğidir. Dolayısıyla bu araştırmada, hem suçlu hem de mağdur gözüyle olaylara bakılıp objektif bir bakış acısı kullanılarak değerlendirilmeye çalışılmıştır. İslam hukukunun insan onurunu korumak için ne gibi tedbirlere yer verdiği açıklanmıştır.

İnsan onuru kavramı, genel itibariyle çok geniş bir alanı ihtiva ettiğinden dolayı sadece İslam ceza hukuku alanında ele alınıp insan onuruna dair bir çerçeve oluşturularak sınırlandırılmıştır. Çünkü insan onurunu ceza hukuku bağlamında dar bir çerçeveye sınırlandırmamak çok geniş çaplı bir araştırmaya konu olacağından burada sadece ceza alanında bilgiler verilmesi gerekli görülmüştür.

Araştırmada, gerekli görüldüğünden yer yer modern hukuk tanım ve kaynaklarına yer verilmiştir. Çalışmada yer alan klasik tanımların beraberinde insan onuru bağlamında yeni tanımlamalara da değinilmiştir.

### **2. ARAŞTIRMANIN AMACI VE ÖNEMİ**

İslam ceza hukukundaki suçlara öngörülen cezaların gerek tespitinde gerek ifasında gerekse de ifa sonucunda insan tabiatına aykırı olabilecek halleri barındırmamaktadır. Bu araştırma Şari'nin verdiği cezalarda insan onurunun ve değerinin zedelenmeden vuku bulduğunu göstermeyi amaçlamaktadır. Ayrıca bu araştırmada, İslam hukukunun suçluyu ıslah ve suç mağdurunu rahatlatmak için tayin ettiği cezaların insani esaslara ne kadar bağlı olduğu ortaya çıkarılarak bu cezalarla ulaşılmak istenen hedefler belirlenmeye çalışılmıştır.

Bu çalışma, Kur'an-ı Kerim'in ve Hz. Peygamber (s.a.v.)'in insana ve onuruna verdiği önem çerçevesinde oluşturulmuştur. Yaratılış bakımından diğer varlıklara oranla muhteşem özellikler barındırarak var olagelen, en üstün ve en değerli olan insanın onuru, haysiyeti, kişiliği İslam hukuku açısından da oldukça önemli olduğu

görülmüştür. Bu derece önem atfedilen varlığa verilen bu değeri cezalarda da hissettiğimizi açıklamak üzere bu çalışma; istifadenize sunulmak istenmiştir.

### 3. ARAŞTIRMANIN KAYNAKLARI

Araştırılan konunun açıklığa kavuşturulması bağlamında gerek görülen kelime ve terimler için İbn Manzûr (ö.711/1142) *Lisanü'l Arab*, Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, Mehmet Erdoğan *Fıkıh ve Hukuk Terimleri Sözlüğü*, Hüseyin Özcan *Ansiklopedik Hukuku Sözlüğü*, TDK *Türkçe Sözlük* gibi lügatlerden ve ansiklopedi maddelerinden yararlanılmıştır. Musa Bilgiz *Kur'an'da İnsan Onuru Hakkı Aydın İslam Ve Modern Hukukta İşkence Suçu*, M. Akif Aydın *Türk Hukuk Tarihi*, Sulhi Dönmezer-Sahir Eman *Nazari ve Tatbiki Ceza Hukuku*, Saffet Köse *İslam Hukukunda Hakkın Kötüye Kullanılması*, Hüseyin Tekin Gökmenoğlu *İslam'da Şahsiyet Hakları*, Nagehan Gürbüz *Biyotıp Hukukunda İnsan Onuru*, Hayrettin Karaman *İslam Hukuk Tarihi* gibi eserlerden faydalanılmıştır. Bu eserlere daha çok birinci bölümün oluşturulmasında başvurulmuştur. Birinci bölümün yazılmasında DİA maddeleri ve insan onuruyla alakalı çeşitli makalelerden de yararlanılmıştır.

Araştırmanın esasını oluşturan ikinci bölümde ise İslam hukukundaki hükümleri tespit etmek için klasik fıkıh kaynakları incelenmiştir. Konuyla alakalı bütüncül anlamda bir eser bulunmasa da konunun işlendiği yerlerden hareketle genellemeler yapılarak konu bütünlüğü sağlanmıştır. Merginânî *el-Hidâye*, Serahsî *el-Mebsut*, Maverdi *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, İbnü'l-Hümmam *Şerhu Fethu'l-kadîr*, Kâsânî *Bedâ'î'u's-sanâ'î'fi tertîbi's-şerâ'î'*, Şeyh Nizâm *el-Fetâva'l-Hindiyye*, Abdülkadir Üdeh *et-Teşrî'u'l-cinâ'iyü'l-İslâmî*, Mevsilî, *el-İhtiyâr li-ta'lîli'l-Muhtâr*, Abdülaziz Musa Âmir *et-Ta'zîr fi's-şerîat'i'l-İslâmiyye*, Meydânî *el-Lübâb fi şerhi'l-Kitâb*, Abdülkerim Zeydan *Mecmû'atü buhûs fıkhiyye mu'âsıra*, Abdülkerim Zeydan *el-Kısâs ve'd-diyât fi's-şerî'ati'l-İslâmiyye*, M. Ebu Zehre *el-Cerîme ve'l- el-'ukûbe fi'l-fıkhi'l-İslâmî* gibi eserler taranmıştır. Bu kaynaklara ek olarak Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukuki İslamiyye ve Istılahatı Fıkhiyye Kamusu*, M. Cevat Akşit *İslam Ceza Hukuku İnsani Esasları*, Şamil Dağcı *İslam Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, Sabri Erturhan *İslam Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, Abdullah Çolak *İslam Hukuku Ceza ve Borçlar*, Mustafa Avcı *Osmanlı Ceza Hukuku Genel hükümler/ Özel hükümler*, Yaşar Yiğit *İslam Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, Talip Türcan *İslam Ceza*



*Hukuku El Kitabı*, Suat Erdoğan *Kuran ve Sünnet Işığında Suç Ceza Uygunluğu*, Osman Şekerci *İslam Ceza hukukunda Tazir Suçları ve Cezaları* adındaki eserlere de başvurulmuştur. Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu'dan da araştırmaya yönelik bölümlerden yararlanılmıştır.

Tefsir ve hadis alanındaki kitaplardan da bilgiler alınmış araştırmaya serpiştirilmiştir. Son olarak çeşitli tez ve makaleler taranmış ilgili her türlü bilgi kullanılmıştır.

Böyle bir çalışma yapmanın sebebi, bu konudaki tam anlamıyla başucu kaynaklarının bulunmamasıdır. Her ne kadar Sabri Erturhan'ın *İslam Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar* kitabı ve *İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış* adlı makalesi mevcut olsa da daha geniş kapsamlı müstakil bir esere ihtiyaç duyulduğu tespit edilmiştir. Bu konuda başka çalışmalar, yeni ufuklara kapı aralayacaktır.

#### 4. ARAŞTIRMANIN YÖNTEMİ

Konumuzla ilgili araştırma yaparken; ilgili terimlere, hem klasik fıkıh sözlükleri hem de güncel sözlükler taranıp incelenmiştir. Terimlerin tanımları için DİA maddelerinden yararlanılmıştır.

İslam ceza hukuku bağlamında insan onurunu etki eden her türlü kavram incelenip gerekli veriler toplandıktan sonra; insan onuru ve insan onuru kavramına yakın anlamlı terimler açıklanıp Kur'an ve sünnette insan onuruyla ilgili deliller dile getirilmiştir. Ayrıca İslam'dan önceki bütün medeniyetlerin ve İslam'ın insana verdiği değer mukayese edilmiştir.

İslam ceza hukukunun temel iki kavramı olan suç ve ceza terimleri örneklerle açıklanmıştır. Suç ve ceza ilkeleri doğrultusunda insan onuruna etki eden olumlu olumsuz bütün amiller değerlendirmeye tabi tutulmuştur. Konuyla alakalı klasik fıkıh kitaplarından ceza ile alakalı bölümler incelenip, okunmuş ve gerekli düzeltmeler yapılarak dipnot olarak konunun içerisinde yer almıştır. İslam ceza hukukunda ceza çeşitleri açısından had, kısas ve ta'zir cezaları uygulanırken insan onurunun ne denli korunduğu, alınan tedbirler çerçevesinde açıklayıcı bir metotla konu bütünlüğü sağlanmıştır. İslam ceza hukukuna ek olarak gerek görülen yerlerde Türk ceza hukuku maddelerinden ve Türk ceza hukuku sisteminden yararlanılmıştır. Ayrıca her konu

sonunda, konuyla alakalı değerlendirme yapılarak, konu özeti mahiyetinde o konuya son verilmiştir. Edinilen gerekli bilgilerden yola çıkarak özgün bir araştırma yapmaya çalışılmıştır.



## BİRİCİ BÖLÜM

### İNSAN ONURU KAVRAMI

#### 1. İNSAN ONURUNUN TANIMI

İnsan onuru kavramına geçmeden önce “insan ve insan tabiatı” konusunda bilgi vermek araştırmamızın seyri açısından daha yararlı olacaktır.

İnsan, Arapça bir sözlük olan “ins” kelimesinden meydana gelmektedir. “Beşer, insan topluluğu” manasına gelen ins, daha çok insan türünü ifade etmekte olup bu türün erkek veya kadın her ferdine insî / enesî yahut insan denmektedir.<sup>1</sup>

İnsan, Allah’ın yarattığı varlıklar içinde en güzel biçimde yaratılanı, olgun, üstün nitelikli, Allah korkusunun verdiği fazilet hissine sahip kimse<sup>2</sup> olarak tanımlanırken; başka bir ifadeyle, ruh ve bedenden meydana gelen Allah’ın bu âlemdeki halifesidir.

İnsan, Allah’ın bu âlemde kendine halife olarak,<sup>3</sup> ahsen-i takvim<sup>4</sup> ve mükerrem bir sürette yarattığı,<sup>5</sup> dağların ve yerin taşıyamadığı emaneti yüklediği,<sup>6</sup> kendi ruhundan bir nefha bahşettiği,<sup>7</sup> yerde ve gökte bulunan her şeyi emrine verdiği,<sup>8</sup> kendisine kulluk ve ibadeti için<sup>9</sup> kendi suretinde halk ettiği<sup>10</sup> eşref-i mahlûkat/onurlu bir varlıktır.<sup>11</sup>

Kur’an’da insan, yaratılışı, mahiyeti ve gayesi<sup>12</sup> ile bütün yönleriyle ele alınmış bir varlıktır.<sup>13</sup> Hatta Hz. Peygamber (s.a.v.)’in insan tasavvuru, Kur’an ayetlerinde

<sup>1</sup> İlhan Kutluer, “İnsan”, *DİA*, c., XXII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2000, 321.

<sup>2</sup> Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, İşaret Yayınları, İstanbul 2005, s. 222.

<sup>3</sup> Bakara 2/30.

<sup>4</sup> Tin 95/4.

<sup>5</sup> İsrâ 17/70.

<sup>6</sup> Ahzab 33/72; Haşr 59/21.

<sup>7</sup> Hicr 15/29.

<sup>8</sup> Lokman 31/20.

<sup>9</sup> Zariyat 51/56.

<sup>10</sup> Ebü'l-Hüseyn Müslim b. el-Haccâc b. Müslim el-Kuşeyrî, *el-Câmi‘u’s-sahîh*, Dâr İhyâ al-Turath al-‘Arabî, Beyrut ts. “Birr”, 115.

<sup>11</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 185-186; Kamil Yılmaz, “İrfan Gelenegimizde İnsan Onuru” *Hz. Peygamber ve İnsan Onuru*, DİB Yayınları, Ankara 2013, s. 29.

<sup>12</sup> İnfitar 82/6-8; Tin 95/4; İsrâ17/70; Beled 90/4; Bakara 2/286; Nisa 4/28; İsrâ 17/11; Kehf 18/84; İsrâ 17/67; İsrâ 17/83; İsrâ 17/100; Mearic70/19.

<sup>13</sup> İlhan Kutluer, “İnsan”, *DİA*, XXII, 321.

anlatılan insan tasavvurundan da farklı değildir. Hem ayetlerde hem de hadislerde<sup>14</sup> asıl olan insanın özüdür ve sorumlu bir varlık olması itibariyle şahsiyettir.<sup>15</sup>

İnsan tek yönlü maddesel bir varlık değil, ruhsal yönü de mevcut olan bir canlıdır. Hem fiziki hem de ruhsal yetenekleriyle insan; kendi bütünlüğü içinde bilen, yapan, eden, değerleri olan, tavır takınan, özgür olan, önceden görüp tayin eden ve inanan varlıktır.<sup>16</sup> “İnsan onuru” kavramı daha çok insanın maddi ve fiziki yapısı ile değil, manevi varlığı ve ruhu ile ilgili kavramdır.<sup>17</sup>

İnsan, insan olması hasebiyle onur veya şeref sahibidir. Yani onun onuru, insan olmasından gelir.<sup>18</sup> Buradan hareketle; onur, birbiriyle ilişkili iki anlamda kullanılmaktadır. Birinci manada onur, izzetinefis, haysiyet ve insanın kendisine duyduğu öz saygı anlamında kullanılmaktadır.<sup>19</sup> İkinci anlamda ise, bir insana başkalarının gösterdiği saygının dayandığı kişisel değere, şerefe ve gurura atıf yapar. Asıl olarak her iki anlamda da onur, insanın, duyan, düşünen ve özgür bir varlık olarak taşıdığı değeri, şeref, itibar ve haysiyeti bünyesinde barındırmaktadır.<sup>20</sup>

Onur kavramına yüklenen anlam, insanı tanımlama ve kavrama biçimiyle doğrudan ilişkilidir.<sup>21</sup> İnsan onuru, insanın yaratılıştan getirdiği doğasına verilen bir değer bir yansımasının sonucu olarak ortaya çıkmış bir terim olarak gözükmemektedir.<sup>22</sup> Bir başka ifadeyle insan onuru, insanın kendini gerçekleştirme, kendisi ve çevresini şekillendirme, kendi geleceği üzerinde söz sahibi olma iradesi ve gücü olarak da anlaşılabilir.<sup>23</sup> Diğer bir deyişle insan onuru, bir varlık olarak insanın en yüksek akli ve

<sup>14</sup> Ebû Abdillâh Muhammed b. İsmâîl b. İbrâhîm el-Cu'fî el-Buhârî, *el-Câmi 'u's-sahîh*, Daru Tavki'n-necat, b.y. 1422, “Rikak”, 35; Müslim “Birr” 33, 34.

<sup>15</sup> Bünyamin Erul, “Hz. Peygamberlerin Dilinde İnsan”, *H. Peygamber ve İnsan*, Ankara 2014, s. 46-47.

<sup>16</sup> İlhan Kutluer, “İnsan” md., *DİA*, XXII, 322-323.

<sup>17</sup> Ekrem Keleş, “Şahitlik Ehliyetini Kaybetmemek”, *H. Peygamber ve İnsan Onuru*, s. 40.

<sup>18</sup> Ejder Okumuş, “Toplumsal Hayatta İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “H. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 51.

<sup>19</sup> Mehmet Doğan, *Büyük Türkçe Sözlük*, Yenişafak Yayınları, b.y. 1996, s. 862.

<sup>20</sup> TDK *Türkçe Sözlük*, s. 1806; Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, Fecr Yayınları, Ankara 2013, s. 11; Raşit Küçük, “Hz Peygamber’in Örneğinde İnsan Onuru”, *H. Peygamber ve İnsan Onuru*, s. 21.

<sup>21</sup> M. Ali Kirman, “Modern Dünyada Bir Değer Olarak İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “H. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 65.

<sup>22</sup> M. Ali Kirman, “Modern Dünyada Bir Değer Olarak İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “H. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 66.

<sup>23</sup> M. Ali Kirman, “Modern Dünyada Bir Değer Olarak İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “H. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 65.

ahlaki değerlere, dokunulmaz, vazgeçilmez ve kaybedilmez bir şekilde sahip olmasını ifade etmektedir.<sup>24</sup>

Özetle, insan onuru, sırf insan olmanın getirdiği vasıflarla, her durumda korunması ve saygı gösterilmesi gereken vazgeçilmez, devredilmez bir değer olarak görülebilir.

## 2. İNSAN ONURU ANLAMINA GELEN KAVRAMLAR

Onur kavramını açıkladıktan sonra, onur kavramına eş veya yakın anlama gelebilecek kelimeler şöyle sıralanabilir: Hak, şeref, haysiyet, ırz, izzet, tekrim, takvim ve halifedir.<sup>25</sup> Şimdi bu kavramları sırasıyla görelim.

### 2.1. Hak (حق)

Sözlükte hak kelimesi “doğru, gerçek olan şey,<sup>26</sup> adalet, insaf, doğruluk,<sup>27</sup> gerçek, doğru ve sabit olmak, olabilirlik niteliği taşımak, sürekli var olmak, gerekli ve layık olmak, gerçeğe uygun bulunmak; bir şeyi gerekli ve sabit kılmak” anlamlarına gelir.<sup>28</sup> Hak, çerçevesi hukuk devleti ilkesi esaslarına göre belirlenmiş olan ferde hür iradesiyle kendi kaderine yön verme ve kendi etrafını biçimlendirme yeteneği veren gücü ifade eder.<sup>29</sup> Bireyler arasında özel ilişkileri düzenleyen hukuk kurallarının ortaya koyduğu haklar olarak da tanımlanabilir. Örneğin şahsiyet hakları, isim, namus, şeref gibi vb. hakları içinde barındırır.<sup>30</sup>

İslâm hukuku, kendi ilkelerini ve değişkenlerini ortaya koyarken insan onurunu esas alır. Çünkü İslam’a göre insan hukuk ve onur ile bütünleşmiş bir varlıktır.<sup>31</sup>

İslam’ın hayat hakkı, şeref, haysiyet, hürriyet gibi haklar söz konusu olduğunda mükellef olarak tüm insanlığın sorumlu tutulması,<sup>32</sup> hakkın, insanlığa emanet edilip

<sup>24</sup> Musa Bilgiz, *Kur’an’da İnsan Onuru*, s. 12.

<sup>25</sup> Musa Bilgiz, *Kur’an’da İnsanlık Onuru*, s. 15.

<sup>26</sup> Ebü'l-Fazl Cemâlüddîn Muhammed b. Mükerrrem b. Alî b. Ahmed el-Ensârî er-Rüveyfî İbn Manzûr, *Lisânü'l-'Arab*, Darü's-Sâdır, Beyrut 2007, IV, 332-342.

<sup>27</sup> Hüseyin Özcan, *Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, Ankara 1985, s. 273.

<sup>28</sup> Bekir Topaloğlu, “Hak” md., *DİA*, c., XV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1997, 152.

<sup>29</sup> Bahri Öztürk-Mustafa R. Erdem-Veli Özer Özbek, *Uygulamalı Ceza Hukuku ve Emniyet Tedbirleri Hukuku*, Seçkin Yayınevi, Ankara 1998, s. 225.

<sup>30</sup> D.Yılmaz Tekin, *Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, Ankara 2007, s. 131.

<sup>31</sup> Rıfat Koral, “İslâm Hukukunda İnsan Onurunun Evrensel Parametreleri (İnsan Onurunu Korumaya Yönelik Hükümler, İnsan Onuruna Karşı İşlenen Suçlar)”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 346.

<sup>32</sup> Hüseyin Tekin Gökmenoğlu, *İslam’da Şahsiyet Hakları*, s. 22.

korunmakta olduğunu akıllara getirirken; bu terimin, insan onuru kavramıyla da ilişkili olabileceğinin de kanıtıdır.

Bu bağlamda “İnsan onuru, insan haklarının üzerinde inşa edildiği binanın zeminindeki kaya gibidir.” benzetmesiyle insan onurunu, bir temel hak olarak değil de insan haklarının kaynağı ve varlık nedeni olarak görülebilir.<sup>33</sup> O halde insan, hak ve onur kavramlarıyla bütünleşmiş bir varlıktır denilebilir.

## 2.2. Şeref (شرف)

Sözlükte; “insanlarca gösterilen saygının dayandığı öz değer; onur, haysiyet,<sup>34</sup> mecd, yükseklik, şeref, izzet, necabet, asalet, ünlü olma, yüksek olma, makam ve mertebesi yüce olmak, manevi yüsekliğe sahiplik ve ululuk” manalarına gelmektedir.<sup>35</sup>

Şeref kavramı, şahısların toplum hayatının bireyi olarak en baştan insan olmaları nedeniyle sahip oldukları ve sosyal hayatta gerçekleştirdikleri ilişkilerle çevreye karşı kazandıkları bir nevi manevi değerdir. Bugün ki dilde buna “onur ve saygınlık” da denilmektedir.<sup>36</sup>

İftira ve dedikodular, yersiz suçlamalar, küfür ve hakaretler şeref olgusuna yönelik saldırılara örnek olarak verilebilir. İslam’ın gayesi ise, bu saldırılara karşı tedbirler almak ve insanın fitratına, varoluş gayesine, şeref ve saygınlığına yaraşır bir şekilde yaşamasını temin etmektir.<sup>37</sup> Şeref ve insan onuru kavramları hemen hemen aynı muhtevaya sahip olduğu söylenebilir.

## 2.3. Haysiyet (حيثيت)

Arapça bir kelimedir. Onur,<sup>38</sup> itibar, değer,<sup>39</sup> saygınlık, öz saygısı gibi anlamlara gelmektedir. Haysiyet, bir kimseye toplum tarafından verilen manevî değerlerin toplamı olarak tanımlanmaktadır.<sup>40</sup> Türkçe ’de insanın şerefi, insanın değeri ve itibarıyla ilgili

<sup>33</sup> Nagehan Gürbüz, *Biyotıp Hukukunda İnsan Onuru*, On İki Levha Yayıncılık, İstanbul 2014, s. 12-20.

<sup>34</sup> Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, s. 439.

<sup>35</sup> Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, s. 439.

<sup>36</sup> Hüseyin Tekin Gökmenoğlu, *İslam’da Şahsiyet Hakları*, s. 131.

<sup>37</sup> Hüseyin Tekin Gökmenoğlu, *İslam’da Şahsiyet Hakları*, s. 131-132.

<sup>38</sup> Hüseyin Özcan, *Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, s. 292; D. Yılmaz Tekin, *Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, s. 136.

<sup>39</sup> Hüseyin Özcan, *Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, s. 292; Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, s. 182.

<sup>40</sup> Mahmut Bingöl, *Sinema Filmleri Yoluyla Şeref ve Haysiyetin İhlali ve Uygulamada Ortaya Çıkan Sorunlar*, Gazi Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Ankara 2017, s. 86.

olarak çokça kullanılmaktadır.<sup>41</sup> Buradan anlaşılın Şu ki; haysiyet kavramı da insan değeri ve onuruyla bağlantılıdır.

#### 2.4. Irz ( عرض )

Arapça bir kelimedir. Lügatta övgüye değer yaratılış, kişinin bedeni, soyu sopu, ruhu<sup>42</sup> namus, Őan, Şeref, haysiyet, iffet, ismet,<sup>43</sup> gibi anlamlara gelmektedir. Istılahı anlamda ise, ırz kelimesi, daha ziyade insan özüyle, bilhassa da onun dokunulmazlığı bulunan manevi, ruhsal veya ahlaki yönleriyle ilgili manaları ifade eder. Irz insanı insan yapan, insana toplum içinde saygınlık ve Şeref kazandıran, bu sebeple de her türlü saldırı karşısında ayrıcalığı bulunan kişilik değerlerini ifade etmektedir. Bu tanımlardan hareketle bütüncül bir kıyaslama yapılacak olursa ırzın aŐaęılama, sövme ve saldırılara karşı korunması istenen insanî bir değer olduğu anlaşılacaktır. Bu bağlamda; bireyin toplum içindeki konumunu teminat altına almayı amaçlayan namus, izzet, Şeref, onur ve itibar gibi kavramlar ırz kavramıyla bağlantılı hale geldiği görölmektedir.<sup>44</sup>

Kur'ân-ı Kerîm'de ırz sözcüğü geçmemekte, ancak insanın öteki yaratıklar arasındaki üstün, izzetli ve Şerefli konumu açık bir Şekilde vurgulanmaktadır.<sup>45</sup> Nitekim Kur'an-ı Kerim'e göre insan olmak başlı başına haysiyet taşıyan bir değer olarak gözükmetedir. Hadislerde ise manevi Şahsi değerleri ifade etmek üzere ırz kelimesinin sıkça kullanıldığı görölmektedir. Hz. Peygamber (s.a.v) Veda hutbesinde Müslümanların kanları, malları ve ırzlarının dokunulmaz olduğunu<sup>46</sup> açık Şekilde beyan etmiştir.<sup>47</sup>

Sonuç olarak; yukarıda anlamları verilen "ırz" kelimesi ile daha önce anlamı verilen "onur" kavramının kapsamlarının büyük ölçüde örtüŐtüęü görölmektedir.<sup>48</sup>

<sup>41</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 16.

<sup>42</sup>İbn Manzûr, *Lisânü'l-Arab*, X, 99.

<sup>43</sup> Elmalılı Muhammed Hamdi Yazır, *Alfabetik İslâm Hukuku ve Fıkıh İstılahları Kamusu*, Eser Neşriyat Yayınevi, İstanbul 1996, II, 384.

<sup>44</sup> Hayati Hökelekli, "Irz", *DİA*, c., XIX, Türkiye Diyanet Vakfı Yyayınları, İstanbul 2016, 134.

<sup>45</sup> Bakara 2/30; İsrâ 17/70.

<sup>46</sup> Buhârî, "İlim", 9; Müslim, "Őasâme", 29, 30.

<sup>47</sup> Hayati Hökelekli, "Irz", *DİA*, XIX, 134.

<sup>48</sup> Bünyamin Erul, "Hadislerde Geçen "Irz" Kavramı ve "Onur" ile İlişkisi", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 222-235.

## 2.5. İzzet ( عزت )

Sözlükte “değer, itibar, şeref, yücelik, kuvvet ve kudret, galebe, üstünlük” gibi anlamlara geldiği gibi;<sup>49</sup> insanın kendi kişiliğini aşağılatmayıp koruması,<sup>50</sup> insanı alçaltacak her türlü hareketten alıkoyma iyi özellikler anlamına da gelir.<sup>51</sup>

Ayrıca izzet kelimesi, bir kimsenin başkaları karşısında bedenî, ruhî, ekonomik ve sosyal statü gibi yönlerden güçlü, etkili ve saygın olması, baskı altına alınamaz bir konumda bulunması durumunu da ifade eder ve “alçaklık, acizlik” manasındaki zilletin<sup>52</sup> zıttı olacak manalara gelmektedir. Görüldüğü üzere izzet kelimesi de onur kavramıyla aynı anlamlara gelirken, insana saygının değerine vurgu yapar.

## 2.6. Tekrim ( تكريم )

Kelime olarak “üstün tutma, saygı gösterme”<sup>53</sup> manalarına gelir. Allah’ın insanlara şeref, soyluluk, ululuk, üstünlük gibi manevi nitelikler bahşetmesinin yanında, mal ve mülk vermesini de ifade eder.<sup>54</sup> Nitekim Kuran-ı Kerim’deki “*Andolsun, biz insanoğlunu şerefli kıldık. Onları karada ve denizde taşıdık. Kendilerini en güzel şeylerden ve en temiz şeylerden rızıklandırdık ve onları yarattıklarımızın birçoğundan üstün kıldık.*”<sup>55</sup> ayeti, insanı yeryüzünde, Allah’ın ihsanına en çok mazhar olmuş, en seçkin, en değerli varlık olarak göstermektedir. İnsana seçkinlik kazandıran özellikler, akıl, zekâ, temyiz, düşünme, yazma gibi yetilerden başlayarak çeşitli psikolojik ve fizyolojik özelliklere, estetik zevklere, ahlâkî yatkınlıklara, canlı ve cansız varlıklar üzerinde tasarruf yetkisine, ekonomik faaliyetlerde bulunma özelliğine, şehirler ve medeniyetler kurma yeteneğine kadar birçok niteliğe sahip olmasıyla izah edilebilmektedir.<sup>56</sup>

Tekrim kelimesi, onur kavramıyla aynı anlamı taşımakla birlikte insanı yücelten de bir terimdir.

<sup>49</sup> Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, s. 236-237.

<sup>50</sup> D. Yılmaz Tekin, *Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, s. 173.

<sup>51</sup> Ahmet Özalp, “İzzet”, *ŞİA*, c., IV, Şamil Yayınevi, İstanbul 2000, 207.

<sup>52</sup> Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, s. 236-237; D. Yılmaz Tekin, *Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, s. 133.

<sup>53</sup> Muhammed Revvas Kal’acî, Hamid SadıkKuneybî, *Mucemu Lugatil Fukaha*, Dârü’n Nefâis, b.y. 1408, s. 142.

<sup>54</sup> Muhammed b. el-Mufaddal Ragıp el-İsfahani, *el-Müfredât fî garîbi’l-Kur’an*, Darü’l Kalem, Darü’l Şamiye, Dimeşk-Beyrut 1412, s. 707.

<sup>55</sup> İsra 17/70.

<sup>56</sup> <http://www.dindersi.com/depo/mbsts-pdf/kuran-yolu.pdf> (23.11.2018).



## 2.7. Takvim (تقويم)

Sözlükte, eğriyi doğrultma, nizama koyma, kıymetlendirme, maddi ve manevi her türlü güzellik anlamına gelir. Akıl, idrak, değerli ve süslenmiş anlamlarına geldiği de ifade edilmiştir. Kur'an-ı Kerim'de, “ *Biz, gerçekten insanı en güzel bir biçimde (ahsen-i takvim üzere) yarattık.*”<sup>57</sup> denilmektedir. Ayetteki “ahsen-i takvim” ifadesi, insanın cinsini maddeten ve manen doğrultmanın, kıvama koymanın, biçimlendirmenin en güzelinde, en güzel şekli ve en güzel niteliklerle yarattık demektir.<sup>58</sup> İnsan, potansiyel olarak çok üstün niteliklerle süslenmiştir. Bu potansiyel kabiliyetlerini müspet manada yani yaratılış amacına yönelik olarak kullanırsa, daha da yücelir; varlık derecelerinin yüksek ufuklarına erişir; bu kabiliyeti olumsuz anlamda kullanırsa da alçaldıkça alçalır.<sup>59</sup>

Takvim kavramı insana verilmiş olan onur vasfının kesbi değil vehbi olduğunu,<sup>60</sup> insanın davranışlarıyla yücelip yine davranışlarıyla alçalabileceğini anlatan bir tabirdir.

## 2.8. Halife (خليفة)

Bir kimseden sonra gelip onun yerine geçen, onu temsil eden kimse veya hakiki hâkim Allah olduğundan, O'nun bu âlemdeki hâkimiyetini sembolize etme gibi anlamları içerisinde barındırır.<sup>61</sup>

Halife, İslâm hukukunun koyduğu kurallar çerçevesinde; birbirinin hakkını gözeten, her türlü haksızlığa uğrayan kimseyi koruyan, şerefli herhangi bir kimseyi ifade etmektedir. Özetle halife insan onurunu korumak için dünyada emaneti yüklenen kimsedir.

İnsan, Allah'ın hükümleri icra etme ve onun emirlerini uygulamakla sorumlu kılındığı için yeryüzünün halifesi olarak isimlendirilmiştir. “*Ey Davud! Gerçekten biz seni yeryüzünde halife yaptık.*”<sup>62</sup> mealindeki ayette de bu manada kullanılmıştır. Bu ayetle insana Allah'ın yeryüzündeki halifesi olma onuru bahşedilmiştir. Kur'an'da

<sup>57</sup> Tin 95/4.

<sup>58</sup> Elmallı Muhammed Hamdi Yazır, *Hak Dini Kur'an Dili*, Ebu'z-Ziya Matbaası, İstanbul 1938, VIII, 5935-5936.

<sup>59</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 17.

<sup>60</sup> Şerafettin Gölcük, “Bazı Kur'anî Kavramlar ve Kur'an'da İnsan Tipleri”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 199.

<sup>61</sup> Hasan Akay, *İslami Terimler Sözlüğü*, s. 172.

<sup>62</sup> Sad 38/26.

insanın hak ve adaleti gerçekleştirmek, faydalı ve iyi işler yapmak üzere ağır bir mesuliyet taşıyarak yeryüzüne gönderildiği anlaşılmaktadır. İnsanın yeryüzünde şerefli ve izzetli bir varlık oluşu da bu durumdan kaynaklanmaktadır.<sup>63</sup>

İnsan onuru anlamına gelen yukarıda sayılan bu kavramlar, insan onurunun temel unsurlarını oluşturmaktadır. İnsan onuru bu unsurlarla varlık bulurken; bunların tamamı insan onurunun ayrılmaz parçaları olarak görülmektedir.

### 3. İNSAN ONURUNUN TARİHSEL GELİŞİMİ

İnsan onuru düşüncesi, siyaset ve hukuk alanında fazla bir geçmişe sahip değilse de, bir ideal olarak, kökleri eski uygarlıklara kadar dayanmaktadır.<sup>64</sup>

Bu başlık altında dünyanın bilinen en eski medeniyetlerinden ve ilahi din geleneğinden hareketle insan onuru konusunda elde edilen veriler vasıtasıyla ulaşılan sonuçlara yer verilecektir.

#### 3.1. İlk Çağ Toplulukları Dönemi Ceza Hukukunda

İlk Çağ hukuk sistemlerinde suç ve cezada denge gözetilmiyor, suça verilen tepki genellikle çok katı oluyordu.<sup>65</sup> İlk Çağ toplumlarında cezaların vazgeçilmez nitelikleri olan kanunilik, şahsilik, eşitlik ve bireysellikten bahsedilemeyeceği açıktır.<sup>66</sup>

Örneğin; ateşe veya suya atma, diş sökme, kemik kırma, kör etme, dil kesme, kadınların memelerini kesme, kamçılama, kulak kesme işkence edilerek öldürülme, kazığa vurulma, dudak veya dil kesme, yakılma, boğaza kızgın demir sokma gibi insan onuruna, haysiyetine ve şerefine uymayan farklı işkence türleri uygulandığı anlatılmaktadır. Ayrıca savaşlarda esir düşen kimselerin bu işkencelere dayanamayarak canlarına kıydığı da söylenmektedir.<sup>67</sup> Bu tür cezalar insan özelliklerine uygun olmayıp adaletsizliği ve işkenceyi hatırlatmaktadır.

Ayrıca İlk Çağ'da ceza hukuku, intikam yani öç alma esasına dayanmaktadır. Kabahatli, işlediği fiilin durumuna göre, suçtan zarar gören kimsenin akrabaları veya

<sup>63</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 18.

<sup>64</sup> Nazlı Hilal Demir, *Yasak Deliller ve İnsan Onuru*, İstanbul Kültür Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, İstanbul 2012, s. 19.

<sup>65</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbiki Ceza Hukuku*, Beta Yayıncılık, İstanbul 1986, I, 41.

<sup>66</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge*, Atatürk Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Doktora Tezi, Erzurum 2015, s. 47.

<sup>67</sup> Abdulhalim Yılmaz, *Türk Ceza Hukukunda İşkence Suçu*, İstanbul Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, İstanbul 2007, s. 101.

bizzat kendisi tarafından yakalanarak cezalandırılırdı. İntikam alma usulü, ilk anda akla ve mantığa uygun gibi görünse bile, gerçekte iş hiç de öyle değildir. Çünkü intikam veya öç almanın herhangi bir sınırı yoktur. Herhangi bir saldırıya karşı yapılacak bir mukabele için objektif bir ölçü bulmak mümkün değildir. İnsan, tabiatı icabı kendisine yapılacak bir tecavüze karşı en az iki üç mislini yapmak ister. Kendisini yaralayana öldürmek, bir tokat atana birçok tokat atmak fikrine kapılabilir. Hatta karşılık daha şiddetli, daha ağır olmadıkça öcünü tamamıyla almış saymayacağından öç almanın da arkası kesilmeyecektir.<sup>68</sup> İlk çağ toplumlarında insan onur ve değeri düşünülmeden suçlar ve cezaların belirlendiği görülmektedir.

### 3.2. Eski Türk Ceza Hukukunda

Türk devletlerindeki ceza hukuku hakkında ayrıntılı bilgilere sahip olmamakla beraber, bilinen ilk Türk devletlerinden itibaren cezalandırma yetkisinin devlete geçtiği ve bireylerin yetkilerinin kaldırılmış olduğu görülmektedir. Suçlar genel olarak ağır bir şekilde cezalandırılmaktadır.<sup>69</sup>

Eski Türk devletlerinde, birisine kılıç çeken öldürülmekte, eşkıyalık yapanın ailesi ise, devlet memurları tarafından rehine olarak tutulmaktaydı. Basit suç işleyenler araba tekerleği altında ezilmekte (yüzün damgalanması veya sopayla dövme); büyük suç işleyenler ölümle cezalandırılmaktaydı. Adam öldürmenin, barış zamanı başkasına kılıç çekmenin, hırsızlık yapmanın ve ırza tecavüz etmenin karşılığı idamdı.<sup>70</sup> Eski Türk Ceza Hukukunda da durum diğer eski çağlardaki toplumlarından pek farklı değildir.

### 3.3. Hristiyan Ceza Hukukunda

Hristiyan geleneğinde onur kavramı, insanın Tanrı'nın suretinde yaratılması ile ilişkilendirilmiştir. Teorik olarak insan onuru Hristiyanlık düşüncesinde Tanrı'nın suretinde yaratılma açısından içsel bir değer olarak kabul edilmiş olsa da pratik açıdan bakıldığında statülerin ön planda olduğu bir onur anlayışı daha belirgindir. Buna göre soylu kimseler ve ruhban sınıfı daha onurlu kabul edilmiştir. Kadınlar, serfler ve Hristiyan olmayanlar bu onurun dışında tutulmuşlardır.<sup>71</sup> Bu durum Hristiyan

<sup>68</sup> Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, Beyan Yayınları, İstanbul 1997, s. 102.

<sup>69</sup> M. Akif Aydın, *Türk Hukuk Tarihi*, Beta Yayınları, İstanbul 2001, s. 15.

<sup>70</sup> Coşkun Üçok- Ahmet Mumcu, *Türk Hukuk Tarihi*, Savaş Yayınevi, Ankara 1996, s. 23-24; Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 47-48.

<sup>71</sup> Mahmut Aydın, Asım Duran, "Evrensel Bir Değer Olarak İnsan Onuru," *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 41-42.

öğretilerinin kendi içerisinde çeliştiğini göstermekle birlikte sözde bir insan onuruna sahip oldukları inancı taşımaktadırlar.

Hristiyanlığa göre insan, yeryüzünde günahın ve bir suçun sonucu meydana gelmiştir. Hz. Âdem'in Havva'ya yaklaşması sebebiyle, artık her doğan çocuğun bu günahla dünyaya geldiği inancı hâkimdir. Bu günahın temizlenmesi için İsa, çarmıha gerilmiş, kendisini feda etmiştir. O'nun kanıyla insanların bu günahından kurtulduğu inancı, Hristiyanlığın en temel inançlarından birini oluşturmaktadır. Böyle bir yaklaşım, insanı günahın kaynağı, değersiz ve hakir bir varlık haline getirirken,<sup>72</sup> Hristiyan hukukunda doğuştan itibaren günahkâr kabul edilen insan algısının mevcudiyeti de insanı kıymetsizleştiren bir doktrin olarak karşımıza çıkmaktadır.

### 3.4. İran Hukukunda

Bütün şark memleketlerinde olduğu gibi eski İran dinlerinde de (Mazdeizm-Maniheizm) medeni hukuk ile ceza hukuku dine bağlıdır. Bir kimsenin diğerine fiili tecavüzü kırbaçla cezalandırılır. Bu tarz saldırılar silah çekmekten, ağır yaralama ve duyu organını iptale kadar yedi mertebede olup bunların cezası beşten doksana kadar kırbaçla vurmaktır. Kırbaç, tazminat ödenerek satın da alınabilir. Gerçeğin ve suçlunun anlaşılabilmesi için bir süre suya batırma, kaynar sudan altın yüzüğü çıkarma ve ateş ile korkutma gibi manevi tecrübeye dayalı cezalandırma esasları kullanılmıştır.<sup>73</sup>

Ayrıca ceza intikam alma esasına dayanır, şiddetlidir ve şahsi değildir. Birisi diğerini öldürünce maktulün yakınları büyük bir gürültü çıkarır ve ağıt yakarlardı. Devlete karşı hıyanet eden kimse aile efradı ile beraber öldürülürdü. Askerden kaçmak veya askere gitmemek, dinden çıkma gibi eylemler idam cezasını gerektirirdi. Devlet aleyhinde işlenen ağır suçlar, gözlerin çıkarılması, el veya ayakların kesilmesi gibi yaptırımlarla karşılanır. Ancak bu cezaların paraya çevrilmesi de olası bir durumdu.<sup>74</sup> Doğu memleketlerinde verilen cezanın da hak, hukuk, adalet sağlama gibi insan onurunu koruyan özellikte olmadığı görülmektedir.

<sup>72</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 56.

<sup>73</sup> Hayrettin Karaman, *İslâm Hukuk Tarihi*, İz Yayıncılık, İstanbul 2009, s. 26-27.

<sup>74</sup> Hayrettin Karaman, *İslâm Hukuk Tarihi*, s. 30.

### 3.5. Roma Hukukunda

Roma hukukunda, asillerle halk arasında eşitlik sağlamak, idarecilerin keyfi davranışlarını engellemek amaçlansa da şahsî intikam düşüncesinin ağır bastığı, birçok ağır müeyyidelerin bulunduğu ve üst tabakaların bu ciddi yaptırımlardan korunmaya çalışıldığı bilinmektedir. Nitekim devlet eşrafından birisine kısas cezası lazım geldiğinde kısas cezası verilmeyip, sürgüne gönderilirken alt tabakadan birisi aynı suçu işlerse kısas cezasına çarptırılması,<sup>75</sup> Roma hukukunun halk arasında eşitlik sağlayamadığı ve idarecilerin keyfi davranışlar sergilemesine imkân sağlayan bir karaktere sahip olduğu görülmektedir.

Roma hukukunda da kişilerin haklarından söz edilemez. Ayrıca Roma hukukunda mülkiyete, insandan daha çok önem verilmiştir.<sup>76</sup> Bu bakımdan kişi haklarını tanıyan ve koruyan bir hukuk olmadığı gibi, suçsuz kişileri koruyacak bir ceza hukuku ve yargılama hukuku da olmamıştır. İnsana insan gibi değer veren, ona herhangi bir hak tanıyan düşünce ve tatbikatın izlerine rastlanmamaktadır.<sup>77</sup>

Köleler hak sahibi insan değil, onlara karşı işlenen suçlar mala karşı yapılan tecavüz olarak nitelendirilir, suç işleyen köleler ise hürlere nispeten çok daha sert cezalarla yargılamaya tabi tutulurdu.<sup>78</sup> Suçüstü yakalanan hırsız öldürülebilir veya köle statüsüne geçirilebilirdi;<sup>79</sup> hırsızlığı sonradan ortaya çıkarsa çaldığı malın iki katı ödettilirdi. Borcunu ödemeyen borçlunun, asker kaçağının ve mahkûmların köleleştirilmesi yaygındı. Köleler olur olmaz sebeplerle ölüme mahkûm edilebilir, efendileri veya suçların bilinmeyen fâilleri adına cezalandırılabilirdi.<sup>80</sup> Nitekim köleler sahibinin malı olarak görüldüğü için çeşitli onur kırıcı davranışlara uğraması normal karşılanmıştır.

Roma hukukunda ceza müeyyideleri incelendiğinde, halkın tabakalara ayrılması, malın insandan daha değerli kabul edilmesi, köle anlayışının benimsenmesi gibi ilkelerin varlığı bu hukukta, insan onurunun gözetilmediğini göstermektedir.

<sup>75</sup> Hayrettin Karaman, *İslâm Hukuk Tarihi*, s. 30-36.

<sup>76</sup> Ziya Umur, *Roma Hukuku*, İstanbul Üniversitesi Yayınları, İstanbul 1982, s. 362-363

<sup>77</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 54.

<sup>78</sup> Ziya Umur, *Roma Hukuku*, s. 364; Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 51.

<sup>79</sup> Ziya Umur, *Roma Hukuku*, s. 361.

<sup>80</sup> Ali Bardakoğlu, "Ceza", *DİA*, c., VII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1993, 471.

### 3.6. Yahudi Hukukunda

Yahudilikte insan ve insan onuru konusundaki en temel kaynak Yahudi Kutsal Kitabı Tevrat ve onun yorumu olan Talmuttur. Kitab-ı Mukaddes'e göre insan, beden ve ruhtan oluşan, Tanrı tarafından kendi suretinde yaratılan ve akılla donatılan canlı varlık olarak bahsedilse de yaratılışındaki bu ayrıcalık,<sup>81</sup> Yahudilerin, kendilerini seçilmiş bir millet olarak kabul ederek, diğer bütün insanları kendilerine hizmet etmek için yaratılmış varlıklar olarak görmelerine sebep olmuştur. Tabii böyle bir anlayış, Yahudilerin diğer insanlara karşı şefkat ve adaletle yaklaşmasının en büyük engellerinden birisi olmuş, yeryüzünde birçok savaş ve kargaşanın çıkmasına da sebep olmuştur.<sup>82</sup>

Ayrıca Yahudi ceza hukukunda, şahsi intikam men edilmiş, toplum namına yasayla cezalandırma esası getirilmiş, kısas usulü benimsenmiştir.<sup>83</sup> Cezanın şahsiliği kabul edilmiştir. Suçlu yakalanmadığı takdirde onun yakınlarının cezalandırılması ve onlardan öç alınması yasaklanmıştır.<sup>84</sup> Öldürme suçunda kullanılan alet nazarı itibara alınmış, zarar verici aletler kullanıldığı takdirde “maktülün yakını katili bulduğu yerde öldürür” denmiştir.<sup>85</sup> Gasp edilmiş mal beşte bir fazlasıyla iade edilmiş,<sup>86</sup> çalınan mal ise, iki katı olacak şekilde ödenmiş,<sup>87</sup> yalancı şahitlik ise hırsız gibi kabul edilmiştir.<sup>88</sup> Yahudi Hukukunda, her ne kadar bazı unsurlar görünüşte insandan yana olsa da tam manada insan onuruna değer verilmediği görülmektedir.

Yukarıda değinilen medeniyetlerde bugünkü anlamda insan hakları olmadığı gibi İslam'daki hak ve adalet anlayışının da çok gerisindedir.<sup>89</sup>

### 3.7. Cahiliye Devri Arap Hukukunda

Uygar ve yerleşik uluslara göre nispeten farklı, gerçek ve bir olan Allah inancından uzak oldukları ya da ilim ve irfanla alakası olmayan İslam'dan önceki

<sup>81</sup> Ömer Faruk Harman, “İlahî Dinlerde İnsan Onuru Öğretisi (Hristiyanlık ve Yahudilikte İnsan Onuru Öğretisi)”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 109.

<sup>82</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 55.

<sup>83</sup> Tekvin: 9, Sayılar: 35/16.

<sup>84</sup> Tesniye:24/16.

<sup>85</sup> Sayılar:35.

<sup>86</sup> Levililer:6.

<sup>87</sup> Çıkış:22.

<sup>88</sup> Hayrettin Karaman, *İslâm Hukuk Tarihi*, s. 40.

<sup>89</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 49-50.

Araplara, “cahiliye devri Arapları” adı verilmiştir.<sup>90</sup> Bu devrin Arapları Allah’ı hakkıyla bilmedikleri, O’na şüphe etmeden iman etmedikleri, gerek ferdî gerekse içtimaî hayat itibariyle bilgiden, nizamdan, uzak oldukları, güçlü ve soylu sayılanları daima haklı kabul ettikleri ve adaletten yoksun bir yaşam tarzı benimsedikleri için Cahiliye toplumu olarak adlandırılmıştır.<sup>91</sup>

Cahiliye zihniyetinin en belirgin özellikleri; ırkçılık, asabiyet, kabilecilik, şiddet, saldırganlık, cinsiyet ayrımcılığı, kibir, haksız uygulamalar, kan davaları ve bağışlamaya yer vermeyen barbarca hareketlerdir. Bu hareketler, cahiliye döneminde savaşlara ve mücadelelere sebebiyet vermiştir.<sup>92</sup>

Cahiliye dönemi Arapları, kabile hayatına önem verirlerdi. Kabile, aynı sülaleden gelen kimselerin oluşturduğu, fertlerin birbirine nesep ve kan bağıyla birbirine bağlı olan topluluktur.<sup>93</sup> Bu topluluk, daha çok birbirinin zorunlu ihtiyaçlarını karşılamak ve yardım etme amacına yöneliktir. Bu sebeple cahiliye döneminde herhangi bir kabile, zorunlu ihtiyaçlarını temin etmek için kendilerine hasım olan kabileyi basarlar, develerini sürüp götürürler, kadınlarını ve çocuklarını esir alırlardı. Aralarında düşmanlık hiç eksik olmazdı.<sup>94</sup> Kabile fertlerinden birine karşı işlenen suç, bütün kabileye yönelik işlenmiş sayıldığından yargılamada suçlunun kabilesine ait olma yeterli sebep kabul edilerek suçlu-suçsuz ayırımı gözetilmeksizin misilleme cihetine gidiliyor, suçta kasıt-hata ayırımı yapılmayarak maddi sonuçla yetiniliyordu. Öldürülenin kanının intikamını alma mukaddes ve onur kazandıran bir vazife sayıldığından güçlü kabilelerin bazen öldürülen bir üyesine karşılık, zayıf olan kabileden birden fazla kişinin öldürüldüğü oluyor veya diyete rıza gösteriyordu.<sup>95</sup>

Cahiliye devri Arap toplumunda kisasın, hırsızın elinin kesilmesinin ve diyet cezasının yaygın olduğu bilinmektedir. Araplar “ölümü en iyi ölüm yok eder” derler, bununla da kisası kastederlerdi. Ancak onların zihniyet ve tatbikatına göre sadece katil

<sup>90</sup> Hayrettin Karaman, *İslâm Hukuk Tarihi*, s. 42-47.

<sup>91</sup> Mustafa Fayda, “Câhiliye”, *DİA*, c., VII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1993, 18.

<sup>92</sup> Ramazan Altıntaş, “Cahiliye Zihniyeti ve Çiğnenen İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 127.

<sup>93</sup> Casim Avcı-Recep Şentürk, “Kabile”, *DİA*, c., XXIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2001, 30.

<sup>94</sup> Ramazan Altıntaş, “Cahiliye Zihniyeti ve Çiğnenen İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 132.

<sup>95</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 52.

değil onun bütün yakınları sorumlu sayılır, intikam için kısasa dâhil edilir, kısas şahsi öç alma şeklinde uygulanırdı.<sup>96</sup> Kısasın uygulanmasında örf ve adet hukuku kadar kabileler arası güç dengesinin de belirleyici bir önem taşıması, cezanın uygulanmasında çok defa keyfilik ve şahsi intikam esasına dayalı aşırılıkları doğurmakta, bu da yerine göre kutsal kabul edilen ve zincirleme olarak kuşaktan kuşağa intikal eden kan davalarını beslemekteydi.<sup>97</sup> Belirli bir statüye sahip insanlar istisna edilmekte, suçsuz veya zayıf insanlara kısas cezası tam anlamıyla uygulanmaktaydı. Ayrıca suçun şahsiliği de bertaraf edilmekte, akılsız varlıklara ceza kesilmekteydi. O halde bu zikredilenlerden, cahiliye Arap toplumunda her ne kadar kısas cezasının ismi geçse de, insanlar arasında tam anlamıyla kısasın uygulanmadığı ve pek çok açıdan haksızlık yapıldığı sonucu çıkarılabilir.<sup>98</sup>

Cahiliye Arap toplumunda varlıklı ve hür kadınlar nispeten kendi konumlarını korumada bir ayrıcalığa sahip olmakla birlikte, yoksul hür kadınlar ve cariyeler, gerek aile içerisinde ve gerekse de etrafına hükmetme ve saygınlık görme bakımından varlıklı hür kadınların derecesine yaklaşamamışlardır. Kadınlar, işi gücü erkekleri kandıran, baştan çıkartan, ayartan, haklar bakımından erkeğin dînunda bir varlık olarak görülür, efendisi tarafından her türlü eziyete maruz bırakılırdı.<sup>99</sup> Kadın, savaş sonunda bir meta gibi, kendisinden çeşitli yollarla faydalanılan bir ganimet olarak kabul edilirdi. Hatta bazıları haysiyet ve itibarlarını düşüreceği korkusuyla kız çocuklarını öldürüyorlardı. Kadınların şerefini zedeleyen bu ve bunun gibi davranışlar bütün insan neslini felakete sürüklerken<sup>100</sup> kadının, insanlar arasındaki değerini de kaybettirmiştir.

Görüldüğü üzere İslam'dan önce cahiliye döneminde verilen cezai yaptırımları dikkate alındığında, insanın değerinden, itibarından ve onurundan söz etmek oldukça zordur. Bu dönemde, insanlar cansız varlıklarla eş tutulmuş, statü farkı gözetilmiş, adil ve eşit davranılmamış, onuruna karşı zulümler ve ihlaller yaşanmıştır.

<sup>96</sup> Hayrettin Karaman, *İslâm Hukuk Tarihi*, s. 42-47.

<sup>97</sup> Ali Bardakoğlu, "Ceza", *DİA*, VII, 471; Ali Bardakoğlu, "Diyet", *DİA*, c., IX, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1994, 473-474.

<sup>98</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 53.

<sup>99</sup> Ramazan Altıntaş, "Cahiliye Zihniyeti ve Çiğnenen İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, s. 131.

<sup>100</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 59.



### 3.8. Modern Ceza Hukukunda

Modern ceza hukuku, bir zamanların müşterek ceza hukuku gibi çağın ortak ceza hukuku olarak telakki edilmektedir. Modern ceza hukuku klasik doktrinlerin sentezini temsil etmektedir. Klasik nazariyeden “ manevi mesuliyet, acı veren ve suçluyu mahrum kılan ceza, suçta ve cezada kanunilik, ceza ile manevi sorumluluk arasındaki denge” ilkelerini almıştır.<sup>101</sup> Bu demek oluyor ki Modern ceza hukuku İslâm ceza hukukundan faydanmış ve beslenmiştir.

Modern ceza hukukunun iki özelliği vardır. Bunlardan birincisi liberal, ikincisi de otoriter bir yapıya sahip olmasıdır. Liberal ceza hukuku anlayışında insan hak ve hürriyetleri daha ön planda yer alırken; otoriter ceza hukukunda ise tek gaye sosyal müdafaayı sağlayabilmektir.<sup>102</sup>

Modern ceza hukukunda, cezanın ölçüsü hiçbir zaman suçtan elde edilecek faydadan az olmamalıdır. Aksi halde cezanın tesirinden söz edilemez. Ayrıca daha ağır ihlal neticesinde öngörülmüş ceza, kişiyi daha hafifine yöneltmeye yeterli olmalıdır. Ayrıca ceza, belli suçu işlemeye karar veren kişinin hedefine ulaşması için gerekenden daha fazla kötülük yapmasını önlemeli ve ihlal edeni bir adım ileri gitmesini engelleyecek tarzda düzenlenmelidir. Herhangi bir ihlali gerçekleştiren kişiye uygulanan cezanın miktarı, benzer suçları işleyenlerinkiyle uyumlu olmalı; ancak bireyin duyarlılığını etkileyen çeşitli şartlar da her zaman hesaba katılmalıdır.<sup>103</sup>

Çağdaş ceza hukukunda yargılama esası artık şahsi ve keyfi değildir. Cezalandırmada objektif, genel, şahsi olmayan ve mücerret kaideler uygulanmaktadır. Şiddete ve insan onuruna karşı yapılan herhangi bir olumsuz tutum ve davranışa yer yoktur. Ceza vermede, kanunilik sosyal düzen ve sükûn ile kişi hak ve hürriyetlerinin mümkün olduğu kadar korunması esastır. Bu hak ve hürriyetlerin başında insan şahsiyetinin bütünlüğünün korunması, özellikle yer almaktadır.<sup>104</sup>

<sup>101</sup> Hayrettin Karaman, *Mukayeseli İslâm Hukuku*, İz Yayıncılık, İstanbul 2009, s. 176.

<sup>102</sup> Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 180; Hayrettin Karaman, *Mukayeseli İslâm Hukuku*, s. 176.

<sup>103</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 53-54.

<sup>104</sup> Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 181.

Kanunlarla insan onurunun<sup>105</sup> korunması gereken bir değer olduğu belirtilmiş, kimsenin insan onuruyla (haysiyetiyle) bağdaşamayan muameleye tabi tutulamayacağı bildirilmiştir. İnsanların, işkence ve eziyete, onur kırıcı davranışlara maruz kalmaması, hukukun esas ideallerinden biridir. Bu idealin korunması modern devlet düzenlerinin en önemli konusu olmuştur.<sup>106</sup> Modern ceza hukuku insana önem vermiş, insan onurunu kırarak çeşitli davranışlara karşı önlem ve tedbir almıştır.

Modern ceza hukukunda savunulan suç-ceza orantısı, İslâm Ceza Hukukunun vazgeçilmez niteliklerinden bazılarının günümüze yansıyan modern ifadeleridir. Çünkü İslam, yukarıda arz edilen kriterleri ve daha fazlasını cezalarda bulunması gereken nitelikler içerisinde bundan bin dört yüz yıl önce ilan etmiş ve insanlığa örnek olmuştur.<sup>107</sup>

---

<sup>105</sup> TCK 17. Madde.

<sup>106</sup> Abdulhalim Yılmaz, *Türk Ceza Hukukunda İşkence Suçu* (Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi), İstanbul, 2007, s. 101.

<sup>107</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 55-56.

## İKİNCİ BÖLÜM

### İSLÂM CEZA HUKUKUNDA İNSAN ONURU

#### 1. GENEL OLARAK

Kur'an, bütün insanlığın aynı nefisten yaratıldığını, kaynağının bir olduğunu,<sup>108</sup> her insanın eş değer bir fitrat kanunu üzere yaratıldığını, insanın zatî değerini ve yaratılış itibarıyla onurlu kılındığını göstermektedir. İslam'da, "fitrat" yani yaratılıştaki üstün ilahi nitelikle donatılmış<sup>109</sup> insan anlayışı mevcuttur.<sup>110</sup> Bu bağlamda, İslâm düşüncesinde insan, onurunu, değer ve şerefini ilahi vahiyle ve bu vahyin en son hitabı olan Kur'an'la birlikte elde etmiştir.<sup>111</sup> Nitekim Kur'an, " *Andolsun, biz insanoğlunu şerefli kıldık*"<sup>112</sup> ayetiyle insanın izzetli/şerefli/onurlu bir varlık olarak yaratıldığına güçlü bir vurguda bulunurken; insanı ilahî mesajın muhatabı eşsiz bir varlık olarak da tanıtır.<sup>113</sup>

İslâmiyet, bütün mahlûkat için rahmet dini olmasının tabii sonucu olarak dünya ile ahiret arasında denge ve bütünlük kurmuş, ferdin yaratana ile ilişkilerinin yanı sıra içtimaî münasebetlerini de ana hatlarıyla ele alıp tanzim ve ıslah etmiş, çok defa genel, gerektiğinde de özel ilke ve hükümlerle insan hayatını geliştirmeyi ve korumayı gaye edinmiştir. İslâm dini, Cahiliye dönemi Arap toplumu da dâhil kendinden önceki ilâhî din ve hukuk düzenlerinde cezalandırma ile ilgili mevcut aşırılık ve dengesizlikleri kaldırmış, suçların önlenmesinde dinî ve ahlâkî zemini, ferdî mesuliyet duygusunu ön plana çıkarmış, hakkaniyet esasına dayalı bir uygulamayı gündeme getirmiş, niyet, kasıt ve saiki devreye sokmuş, belli suçlar için de elverişli, tatminkâr, önleyici, ıslah edici ve uslandırıcı cezaî kaideler koymuştur.<sup>114</sup>

İslam'da mahremiyle zina yapma, eziyet ederek katletme, tekerrür, suçların içtimaî gibi hususların cezalandırmada ağırlaştırıcı nedenler arasında gösterilmesi; hata, şüphe, bilgisizlik, ilk defa işlemiş olma, hırsızlıkta çalınan malın değersiz veya suçun

<sup>108</sup> Nisa 4/1; Araf 7/180; Hucurat 49/13.

<sup>109</sup> Rum 30/30.

<sup>110</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 61.

<sup>111</sup> Alak 96/1-5.

<sup>112</sup> İsra 17/70.

<sup>113</sup> Saffet Köse, "İslâm Hukukunda İnsan Onuruna Dayalı Bazı Hükümler", *Hz. Peygamber Ve İnsan Onuru*, s.117.

<sup>114</sup> Ali Bardakoğlu, "Ceza", *DİA*, VII, 472.

akrabalar arasında olması gibi daha pek çok faktörlerin cezayı hafifletici sebepler arasında sayılması, insana ne kadar değer verdiğini gösterir. Kuran'daki mevcut şartlar dikkate alındığında kısas cezası uygulanırken muhtemel acıyı en aza indirecek bir tarzın uygulanması da İslam'ı, diğer dinlerden ayıran bir diğer özelliktir. Bu prensip mağdurda ve onun ailesine mensup kişilerde oluşan öfkeyi dindirmekte, böylece ortaya çıkabilecek gereksiz zararlar da engellenmiş olmaktadır. İslam'da, ne Yahudilikte olduğu gibi yalnız kısas, ne de Hıristiyanlıkta olduğu gibi yalnız af öngörülmüş, bu ikisi arasında mutedil bir yol benimsenmiştir. Ayrıca diğer dinler mağdur veya yakınlarına bir tek seçenek sunarken İslâm kısas, diyet veya af ve îsâr olmak üzere üç seçenek sunmuştur. Hz. Peygamber (s.a.v.) de bu konuda aynı çizgide hareket ederek İslam'ın diğer dinlerden farkını ve üstünlüğünü gözler önüne sermiştir.<sup>115</sup>

İslâm nazarında her insan, Allah'ın kuludur ve hepsi aynı tabii haklara sahiptir. İslamiyet, sınıf farklarını kaldırmış ve bu ayrımlara dayanan bütün gurur ve kibirleri kırmıştır. Hangi ırka, hangi sınıfa, hangi mesleğe, hangi mertebeye sahip olursa olsun, her insan, insan olmak bakımından bir takım eşit haklara sahiptir. Allah nezdinde, insanlar arasındaki üstünlük, ölçüsü sadece takvadır.<sup>116</sup> Hz. Peygamber (s.a.v.) birçok uygulamasında insanlar arasında farklı bir statünün bulunmadığına işaret etmiştir.<sup>117</sup> Bazı eserlerde nakledilen ve de çok yaygın olan "*İnsanlar bir tarağın dişleri gibi eşittir.*"<sup>118</sup> hadisi ile Hz. Peygamber (s.a.v.), insanların eşitliğini en güzel şekilde dile getirmiştir.

İslam, insanlık tarihinin büyük bir bölümünde köle durumuna düşürülmüş insanları ihmal etmemiş ve kölelerin hakları korunmaya almıştır. Kölelerin aşağılandığı bir toplumda Hz. Peygamber (s.a.v.), insanın şeref ve haysiyetinin zedelenmemesine dikkat çekmiş, siyah bir köle olan Bilâl-i Habeşî'yi kendisine müezzin edinmiş<sup>119</sup> ve kölelikten azad olan Usâme b Zeyd'i, Hz. Ebu Bekir ve Hz. Ömer'in de bulunduğu

<sup>115</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 53-54.

<sup>116</sup> Hucurat 49/13.

<sup>117</sup> Ali Bardakoğlu "Ceza", *DİA*, VII, 475.

<sup>118</sup> Alî b. Hüsâmiddîn b. Abdilmelik b. Kâdihân el-Müttakî el- Hindî, *Kenzü'l-ummâl fi süneni'l-aşvâl ve'l-efâl*, Müessetür'risale, b.y. 1981, IX, 38 (no: 24822, 24823); Muhammed b. Abdilhâdî el-Cerrâhî el-Aclûnî, *Keşfü'l-hafâ ve müzîlü'l-ilbâs*, Mektebetü'l Asriyye, b.y. 2000, II, 326 (no:2847).

<sup>119</sup> Buhârî, "Ezan", 1; Müslim, "Salât", 1.

İslâm ordusunun başına komutan tayin ederek,<sup>120</sup> insanların rengiyle ve köle olması ile horlanamayacaklarını fiilî olarak göstermiştir.<sup>121</sup>

İslâmiyet, insan haklarına tam manada önem vermiş ve bu hakların korunmasını emretmiştir.<sup>122</sup> İslam'da insan hakları, kul hakları olarak ifade edilmiş ve kul hakkı denince; insanların canları, bedenleri, ırz ve namusları, manevi şahsiyetleri, makam ve mevkileri, dini inanç ve yaşayışları gibi konulardaki kişilik haklarıyla, mal-mülk ve aile fertlerine ilişkin hakları kastedilir. Bu haklara saygılı olmamak, insanın çevresinde var olan haysiyet düşürücü, onur kırıcı sözler sarf etme veya aynı anlama gelen davranışlarda bulunmak haramdır. Ayrıca kul hakkı konusunda Müslüman olan kimse ile, olmayan kimse arasında bir ayırım yoktur, yapılan her türlü haksızlık kul hakkına girer.<sup>123</sup> İnsanın şeref, haysiyet ve izzetiyle oynama gibi manevi değerleri üzerinde derin izler bırakan tahribata neden olduğu için kul hakkının en ağırı olarak kabul edilmiş ve büyük günahlar içinde zikledilmiştir.<sup>124</sup>

Hırsızlık, tefecilik, falcılık, kumar, gaspçılık, ölçü ve tartıda hile, rüşvet verme, aldatma ve adam öldürme, hak yeme, iftira, alay, karalama, çekiştirme, kötü lakap takma, gıybet, kusur arama, kötü zan besleme gibi olumsuz tutum ve davranışlar da,<sup>125</sup> insanların manevi şahsiyetlerini yaralamakta ve zarar vermektedir.<sup>126</sup> İslam, Müslümanın şerefine, izzetine ve haysiyetine dil uzatılmasını, ona bu yönden zarar verilmesini yasaklamıştır.<sup>127</sup> Çünkü İslam'da insanlar, aşağılanacak, istenildiği zaman haklarına saygısızlık edilecek ve dil uzatılabilecek bir varlık olmayıp, yüce Allah'ın üstün yetkilerle donattığı özel vazifeler verdiği mükerrem ve muhteşem varlıklardır.<sup>128</sup>

<sup>120</sup> Buhârî, "Eymân", 2; Ebû İsâ Muhammed b. İsâ b. Sevre (Yezîd) et-Tirmizî, *es-Sünen*, Mektebetu Mustafa el-Bâbi el-Halebî, Mısır 1975, "Menâkıb", 39.

<sup>121</sup> Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 307.

<sup>122</sup> Bakara 2/188.

<sup>123</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 62-63; Ali Bardakoğlu, "Hak", *DİA*, c., XV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1997, 137-150.

<sup>124</sup> Saffet Köse, "İslâm Hukukunda İnsan Onuruna Dayalı Bazı Hükümler", *Hz. Peygamber Ve İnsan Onuru*, s. 118-119.

<sup>125</sup> Bakara 2/188; Nisa 4/29-30; Hucurat 49/11-12.

<sup>126</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 66.

<sup>127</sup> Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 305.

<sup>128</sup> Musa Bilgiz, *Kur'an'da İnsanlık Onuru*, s. 66.

İslam, toplumun kadınlara bakış açısını tamamiyle değiştirmiş ve kadınların haysiyetini, onurunu, adalet ve merhamet ilkelerine dayalı olarak belirlemiştir.<sup>129</sup> İslam'la birlikte kadınlar, erkeklere tanınan temel haklardan hepsine kavuşmuş, Cahiliye dönemindeki gibi savaş sonrası ganimet olmaktan çıkmış, hak ettiği şeref ve onurunu kazanmıştır.<sup>130</sup> İslam, kız çocuğuna özenli bir şekilde davranmayı, iyi bir eğitim vermeyi, ev kadını ve anne olarak güzelce terbiye etmeyi büyük bir fazilet, takva ve ibadet olarak kabul etmiştir.<sup>131</sup> Nitekim Hz. Peygamber (s.a.v), değersiz görülen, aşağılanan, itip kakılan, hatta zaman zaman dövülen kadınları adeta yetimler gibi telakki etmiş ve şöyle buyurmuş: “Allah’ım! İki zayıf kimsenin (yetimle kadının) hakkının zayi edilmesinden (insanları) şiddetle sakındırıyorum.”<sup>132</sup>

Öte taraftan İslam, insanın sadece yaşayanına değil, ölmüş olanına da değer verirken; insan onurunun incitilmemesine azami özen gösterir. İslam’da insan bedeni çok değerli kabul edilir, öldüğünde kişi yıkanır ve temiz bir beze sarılarak toprağa verilir.<sup>133</sup> Öldükten sonra kemiklerinin kırılması,<sup>134</sup> kabrinin üzerine oturulması, mezarının çiğnenmesi vb. diğer rencide edici her türlü fiil<sup>135</sup> yasaktır.<sup>136</sup> Öyle ki Hz. Peygamber (s.a.v.), bir Yahudi cenazesinin dahi önlerinden geçmesi üzerine ayağa kalkmış ve onun insanlığına saygı göstermiştir. Orada bulunanlar ise, bunun bir Yahudi cenazesi olduğunu haber vererek, kendi düşüncelerine göre ayağa kalkmayı gerektiren bir durum olmadığını ifade etseler de Hz. Peygamber (s.a.v.), bu anlayışlarının yanlış olduğunu bildirerek onlara şöyle demiştir: “O’da bir nefis (insan) değil miydi?”<sup>137</sup> Hz. Peygamber (s.a.v.)’in bu tutumu, inancı farklı bile olsa insanın ölüsüne de hürmetli davranılması gerektiğini ümmetine öğretmektedir.

İslâm özü itibariyle bütün yaratıklara şefkat ve merhameti esas alan bir din olduğundan sadece insanın değil canlı cansız bütün varlıkların onuruna değer vermiş ve

<sup>129</sup> Musa Bilgiz, *Kur’an’da İnsanlık Onuru*, s. 73.

<sup>130</sup> Musa Bilgiz, *Kur’an’da İnsanlık Onuru*, s. 73-75.

<sup>131</sup> Müslim, “Birr”, 149; Tirmizi, “Birr”, 13.

<sup>132</sup> Ebû Abdillâh Muhammed b. Yezîd Mâce el-Kazvîni, *es-Sünen*, Darü’l kitabü’l arabi, b.y. ts., “Edep”, 6.

<sup>133</sup> Musa Bilgiz, *Kur’an’da İnsanlık Onuru*, s. 54-69.

<sup>134</sup> Ebû Dâvûd Süleymân b. el-Eş’as b. İshâk es-Sicistânî el-Ezdi, *es-Sünen*, Mektebetü’l asriyye, Beyrut ts., “Cenaiz”, 60; İbn Mace, “Cenaiz”, 63.

<sup>135</sup> Müslim, “Cenaiz”, 33; İbn Mace, “Cenaiz”, 78.

<sup>136</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 186.

<sup>137</sup> Buhari, “Cenaiz”, 49; Müslim, “Cenaiz”, 78.

bütün mahlûkata ibretle, ulu bir nazarla bakmayı gerekli kılmıştır. Bu bağlamda İslam'da, hayvanların öldürülmeleri, hapsedilerek ölüme terk edilmeleri, hedef yapılımları,<sup>138</sup> dövüştürülmeleri, ağır yük taşımaları aç susuz bırakılımları,<sup>139</sup> dayak atılımları, işkenceye maruz bırakılımları vb. fiiller şiddetle yasaklanır.<sup>140</sup> Hz. Peygamber (s.a.v.), Uhud dağı bir baba dostu gibi ziyarete gitmiş, ona ne yaptığını soranlara ise, “*Uhud bir dağdır amma, o bizi sever biz onu severiz*”<sup>141</sup> demesi, mahlûkatın sıradan bir obje olarak görme değil, aksine kendilerine değer verilmesi gereken Allah'ın eseri olan kıymetli bir varlık olarak görmenin ve her varlığın hukukuna riayet etmenin somut örneklerindedir.<sup>142</sup>

Bu örnekler, insan ve diğer varlıkların onurunu korumanın ancak ilahî öğretiyeye inanma ve bu öğretiyeye yaşamayla sağlanabildiğinin göstergesidir. Dolayısıyla çiğnenen insan onurunu yeniden sağlamanın yolu da Allah ve Hz. Peygamber (s.a.v)'in getirdiklerinde aramaktan geçer.<sup>143</sup>

## 2. SUÇ VE CEZALARDA İNSAN ONURUNUN KORUNMASI

Suç ve ceza, ceza hukukunun temel iki kavramıdır. Dolayısıyla bu araştırmada da İslâm ceza hukukunun temelini oluşturan kavramlara ve ilkelere değinerek suç-ceza prensiplerini açıklamak gerekecektir.<sup>144</sup> Böylece İslâm ceza hukuku alanında korunan insan onurunu suç ve ceza ilkelerinden yararlanarak daha da açıklığa kavuşturulacaktır. Önce suç kavramı açıklanıp, daha sonra da ceza kavramı ele alınacaktır.

### 2. 1. Suçlarda İnsan Onurunun Korunması

#### 2.1.1. Suçun Tanımı

Suç ve cezanın kökeni insanlık tarihi kadar eskidir. İnsanın var olduğu yerde suç vardır denebilir. Tarihsel süreç içinde suçun olduğu yerde nitelik ve nicelik değişse de

<sup>138</sup> Ebû Abdîrahmân Ahmed b. Şuayb b. Alî en-Nesâî, *es-Sünen*, Mektebü matbu'ati'l İslamiyye, Haleb 1986, “Dahaya”, 41; İbn Mace, “Zebaih”, 10.

<sup>139</sup> Buhari, “Bedü'l halk”, 15; Müslim, “Selam”, 151-152.

<sup>140</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 187.

<sup>141</sup> Buhârî, “Cihâd”, 71, 74; Müslim, “Hac”, 504.

<sup>142</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 187.

<sup>143</sup> Ramazan Altıntaş, “Cahiliye Zihniyeti ve Çiğnenen İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 136.

<sup>144</sup> Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, Çorum 2017, s. 23.

cezanın gerekliliği konusunda aynı fikirler öne sürülmüştür.<sup>145</sup> Kur'an-ı Kerim'de "suç" anlamında kullanılan bazı sözcükler bulunmaktadır. Cerime (الجريمة) veya cürm(الجرم),<sup>146</sup> ism(الاثم),<sup>147</sup> ma'siyet(المعصية),<sup>148</sup> hatie(الخطية),<sup>149</sup> cünah(الجناح),<sup>150</sup> zenb (الذنب),<sup>151</sup> seyyie,<sup>152</sup> isyan,<sup>153</sup> kebire, hûb, haram ve münker gibi kavramlar bunlardan bazılarıdır.<sup>154</sup>

Ceza hukukunun temel kavramlarından olan "suç"a İslâm hukuk kitaplarında "cerime" veya "cürm" , "ma'siyet" ve "cinâyet" denilmektedir. Arapça'da cerime ve cürm kelimesi ise "kesmek ve elde etmek, kazanmak, suç, günah, kabahat"<sup>155</sup>, "günah, yapılması memnû olan şey"<sup>156</sup> gibi anlamları ihtiva etmektedir. "Ma'siyet" itaatsizlik, başkaldırma, emre kasıtlı muhalefet,<sup>157</sup> "cinayet" insanın nefesine veya âzâ ve kuvasından herhangi birine taalluk eden memnû bir fiil<sup>158</sup> olarak tanımlanmakla beraber her üç kelimenin de günah ve haddi aşma anlamında hemen hemen aynı anlamları ihtiva ettiği görülmektedir. Ancak ceza hukuku açısından "cinayet ve cerime" kelimelerinin suç kavramı için kullanıldığı<sup>159</sup> söylenilebilir.

İslâm ceza hukukunda suç, terim anlamıyla birkaç şekilde tarif edilmiştir.

Suç, Allah'ın had- ta'zir cezalarıyla men ettiği dini yasaklardır.<sup>160</sup> Ya da suç, ilahi irade tarafından sevk edilen emir ve yasakları ihlal eden her türlü davranışı ifade etmektedir.<sup>161</sup>

<sup>145</sup> Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, Sistem Ofset Yayıncılık, Ankara 2012, s. 28.

<sup>146</sup> Maide 5/8; Hud 11/89; Kamer 54/47; Mürselat 77/46; Mutaffifin 83/29.

<sup>147</sup> Ali İmran 2/173; Furkan 25/68.

<sup>148</sup> Mücadele 58/8-9.

<sup>149</sup> Nisa 4/112.

<sup>150</sup> Ali İmran 2/235.

<sup>151</sup> Şu'ara 26/14; Ankebut 29/40.

<sup>152</sup> Bakara 2/81; Nisa 4/31 el-En'âm 6/160.

<sup>153</sup> Hucurat 49/7; Zümer 39/13.

<sup>154</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, Mimoza Yayıncılık, Konya 2014, s. 15; Nazım Büyükbaş, "Klasik İslâm Hukuku Literatüründe "Suç"", *Uluslararası Sosyal Araştırmalar Dergisi*, 2016, IX, sy. 42, s. 1760-1761.

<sup>155</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-'Arab*, III, 129.

<sup>156</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye ve Istilâhât-ı Fıkhiyye Kâmûsu*, Ravza Yayınları, İstanbul 2013, III, 10.

<sup>157</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 10.

<sup>158</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 10.

<sup>159</sup> Nazım Büyükbaş, "Klasik İslâm Hukuku Literatüründe "Suç"", *Uluslararası Sosyal Araştırmalar Dergisi*, 2016, c. IX, sy. 42, s. 1761.

<sup>160</sup> Ebü'l-Hasen Alî b. Muhammed b. Habîb el-Basrî el-Mâverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye ve'l-vilâyâtü'd-dîniyye*, Daru'l-Erkam, Beyrut ts., s. 297.



Başka bir tarife göre suç, İslâm hukukunun kanunla haram kılıp üzerine ceza tayin ettiği bir fiil veya terktir.<sup>162</sup>

Çağdaş İslâm ceza hukuku kaynaklarında ise suç, ceza yaptırımını öngörülerek yasaklanan bir davranışın yapılması ya da emredilen bir davranışın terk edilmesi biçiminde tanımlanmaktadır.<sup>163</sup>

Konu bütünlüğü açısından insan onurunu ilgilendiren bir tanımlama daha yapılacak olursa suç, memnû olan bir şeyin ihlali, dolayısıyla Şâri'in emrine muhalefet etmek ise, Allah'ın "yapma" dediği bir fiili yapmakla kişi, onur ve haysiyetini zedelemiş olmaktadır. Bu bakımdan fâil hem Allah'ın emrine uymamasıyla hem de yasak olan fiili yapmasıyla iki kez onurunu incitmiştir. Dolayısıyla Şâri bir fiili mutlaka bir mefsedete binâen yasakladığından bu davranışı yapmanın fâile bir yarar sağlayamayacağı gibi insan onuru ile de bağdaşmayacağı âşikârdır.<sup>164</sup>

Buradan hareketle suç, İslâm hukukunun kanunla yasakladığı, karşılığında insan onurunu korumak amacıyla ceza tayin ettiği, sorumlu bir şahsın, hukuka aykırı her türlü davranışı olarak tanımlanabilir.

### 2.1.2. Suçların Kısımları

Suç bir tek şekil ve surette olmayıp değişik yönlerden bazı tasnife tabi tutulmuştur. Bu sınıflandırmaların ana gayesi belirli açılardan ortak yönleri ve özellikleri olan türleri bir araya getirerek tek başlık altında toplamaktır.<sup>165</sup> Bu tasniflere göre cezalar aralarındaki var olan ilgi bakımından, miktarları üzerinde hâkimin takdir yetkisinin bulunup bulunmaması açısından, kendilerine uygulanacak hükümlerin gerekliliği (seçimlik ceza) yönünden, uygulandıkları yer ve kendileri için belirlenmiş suçlar bakımından, gruplandırılmışlardır.<sup>166</sup>

<sup>161</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î fi's-şer'i'ati'l-İslâmiyye ve'l-kânûni'l-vad'î*, Dar'ül kitabi'l arabi, Beyrut ts., I, 73; Talip Türcan (Ed.), *İslâm Hukuku*, Grafiker Yayınları, Ankara 2012, s. 304.

<sup>162</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 66; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, Gümüşev Yayıncılık, İstanbul 2015, s. 66.

<sup>163</sup> Talip Türcan (Ed.), *İslâm Hukuku*, s. 304.

<sup>164</sup> Sabri Erturhan, "İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 204.

<sup>165</sup> Haluk Songur, "İslâm Ceza Hukuku Üzerine -Genel Kısım Özel Kısım Ayırımı ve Belirlenmiş Suçlar Bakımından Cezaların Taksimi", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2003, sy. 1, s. 190.

<sup>166</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 632-634; Haluk Songur, "İslâm Ceza Hukuku Üzerine -Genel Kısım Özel Kısım Ayırımı ve Belirlenmiş Suçlar Bakımından Cezaların Taksimi", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2003, sy. 1, 187-195.

Cezanın büyüklüğü bakımından suçlar incelendiğinde; hadler, kısaslar, cinayetler veya ta'zîrler olarak bölümlere ayrıldığı görülür. Suçlar, işleyenin kastı bakımından/manevi unsur bakımından; kasten işlenmiş suçlar, kasıtsız olarak işlenen suçlar, işlenmesi veya işlenmemesinin cezâlandırılması yönünden; icrâî ve ihmâlî, keşfedildiği vakte göre; vaktinde keşfedilmiş/meşhud ve vaktinde keşfedilmemiş/gayri meşhud suçlar, işleniş şekline göre; basit ve itiyâdî suçlar, bir diğer tasnifle; icra suçları, ihmal suçları, ihmal yoluyla icra suçları, basit suçlar, itiyadi suçlar, suçun özelliği açısından; topluma karşı işlenen suçlar, fertlere karşı işlenen suçlar, âdi suçlar ve siyâsî suçlar, kendisini belirleyen kaynağa göre; Kur'ân'la belirlenen, sünnet'le belirlenen ve cezâsı yöneticilere bırakılan suçlar,<sup>167</sup> konusu bakımından; hayata, vücut dokunulmazlığına, cinsel dokunulmazlığa, şerefe ve mal varlığına karşı işlenen suçlar,<sup>168</sup> ihlal ettiği menfaat ya da hukuki yarar esas alınarak da suçlar; şahıslar aleyhine işlenen suçlar, din ve devlet aleyhine işlenen suçlar, aileye karşı işlenen suçlar, topluma karşı işlenen suçlar<sup>169</sup> şeklinde farklı açılardan tasnif edilmiştir.

Suçların farklı açılardan kısımlara ayrılması yine insanların hakkını ihlal etmemek ve onlara zulmetmeden işledikleri suçlara uygun ceza vermek maksadıyladır. Tasnif karışıklığı ve belirsizliği ortadan kaldırır. Tasnifden sonra her bir suç için belirlenen unsurlar ile keyfiliğin ve farklı muamelenin önüne geçilerek insan hak ve onuru korunmuş olur.

### 2.1.3. Suçun Unsurları

İslam'da emir ve yasaklar akıl sahibi insandan başkasına yöneltilmez ve teklif edilemez. Çünkü hayvan ve cansız gibi akıl ve anlayışı olmayana hitapta bulunmak imkânsızken; sevap-ceza gibi kavramları kavrayamayan, mümeyyiz olmayan ve zihinsel engelli kimseler de emir ve yasaklardan mükellef tutulamaz.<sup>170</sup>

Böylece mevcut hukukta bir fiilin suç sayılabilmesi için; onun ceza yasasında suç olarak tanımlanmış, işlenmesinin hukuka aykırı, fâilin fiilini sadece planlamakla kalmayıp bir şekilde açığa vurmuş olması, iradi veya dikkatsizlikle yapılmış olması,

<sup>167</sup> Muhammed b. Ahmed b. Mustafâ Ebû Zehre, *el-Cerîme ve'l- el- 'ukûbe fi'l-fikhi'l-İslâmî*, Darü'l fikri'l arabi, Kahire 2006, s. 125; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 78.

<sup>168</sup> Mehmet Boynukalın, "Suç", *DİA*, XXXVII, 455.

<sup>169</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 121-160; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 78-111.

<sup>170</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 110.

yasa koyucu tarafından bu fiil için ceza belirlenmiş bulunması gerekir. Bu bağlamda; İslâm ceza hukukunda da bütün suçlara şamil unsurlar vardır.<sup>171</sup>

Suç kavramına dair yapılan tespitlerden hareketle, suçun unsurlarını tanımlama imkânımız bulunmaktadır. Suçun unsurları; kanuni unsur, maddi unsur, hukuka aykırılık ve manevi unsur biçiminde ayrılabilir.<sup>172</sup> Belirtilen unsurlardan herhangi birinin yokluğu durumunda, söz konusu fiil veya davranış hukuken suç kapsamında değerlendirilemez.<sup>173</sup>

Buradan hareketle, İslâm ceza hukukunda, suçun oluşması için herhangi bir şartın aranması veya suç unsurlarının mevcudiyeti, İslâm hukukunun insan hayatına verdiği önemi akıllara getirmekteyken; insan onuruna karşı zararı da bertaraf ettiğini görmek mümkündür.

### 2.1.3.1. Kanunilik

Kanunilik prensibi, suç ve cezanın kanun tarafından düzenlenmesi ceza hukukunun temel ilkelerinden birisi olarak kabul edilmekte<sup>174</sup> ve hukuken sorumluluğu olan şahsa uygulanacak cezanın açıklanması gerektiğini ifade eder.<sup>175</sup>

Nitekim birçok ayet ve hadis, kanunilik ilkesinin İslâm ceza hukukunun temel prensiplerinden olduğuna delil teşkil etmektedir.<sup>176</sup>

İslâm hukukunda nass ile cezaları belirlenen fiiller adam öldürme, yaralama, organ izalesi (müessir fiil) ile<sup>177</sup> zina, kazf, sarhoşluk, hırsızlık, hirâbe (eşkiyalık), irtidat

<sup>171</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, Diyanet İşleri Başkanlığı Yayınları, Ankara 1999, s. 13.

<sup>172</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 111; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 67-73; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 13-17; Talip Türkan, *İslâm Hukuku* (Ed.), s. 309; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 26-59; Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, s. 29-37.

<sup>173</sup> Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, s. 29.

<sup>174</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 148; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 99; Suat Erdoğan, *Kuran ve Sünnet Işığında Suç Ceza Uygunluğu*, Süleymaniye Vakfı Yayınları, İstanbul 2014, s. 43.

<sup>175</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 99; Yaşar Yiğit, "İslâm Ceza Hukukunda Kanunilik İlkesi ve Kanûnu Bilmemenin Cezalara Etkisi", *Diyanet İlmî Dergi*, 2000, c. XXXVI, sy. 1, s. 57.

<sup>176</sup> İsra 17/15; Kasas 28/59; Nisa 4/24-165; E'nam 6/119; Bakara 2/286. Buhari, "İman", 39; Buhari, "Büyu", 3; Müslim, "Müsakat", 107; Müslim, "Hudud", 12; Ebu Davud, "Hudud", 23; Tirmizi, "Hudud", 8; İbn Mace, "Hudud", 7.

<sup>177</sup> Ebû Bekr Şemsü'l-eimme Muhammed b. Ebî Sehl Ahmed es-Serâhsî, *el-Mebsût*, M. Cevat Akşit (Ed.), Gümüşev Yayıncılık, İstanbul 2008, XXVI, 60- 63; M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 68-69; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 114.

ve bağı (devlete karşı isyan) suçlarından oluşmaktadır.<sup>178</sup> Her bir suçun kendine özgü özel yasaklanma gerekçeleri yanında suç sayılması ve bu fiillerin naslar tarafından belirlenmesi kanunilik ilkesinin, insan onurunu korumak için var olduğunu gözler önüne sermektedir.

Suç ve cezanın kanuniliği prensibi “*Kanunsuz suç ve ceza olamaz*” ilkesine dayanmaktadır.<sup>179</sup> Ayrıca Türk Ceza Kanununda bu prensip “*Kanunun açıkça suç saymadığı bir fiil için kimseye ceza verilmez ve güvenlik tedbiri uygulanmaz. Kanunda yazılı cezalardan ve güvenlik tedbirinden başka bir ceza ve güvenlik tedbirine hükmolunamaz*” şeklinde ifade edilmiştir.<sup>180</sup> Bu sebeble bir taraftan insan temel hak ve hürriyetleri teminat altına alınıp devletin cezalandırma hak ve yetkisinin sınırları yasalarca düzenlenirken, diğer yandan suça verilecek cezanın yine yasayla belirlenmesiyle de yargılamada keyfiliğe engel olunmaktadır.<sup>181</sup> Örneğin; tam ehliyet sahibi olmayan çocuk veya deli veyahut ma'tuh kimseler hırsızlık yapsa elleri kesilmez. Onların bu fiili suç değildir. Ancak çalınan malı tazmin ederler.<sup>182</sup> Bu durum konumuz bağlamında değerlendirildiğinde kanunilik ilkesi, uygulamada keyfiliğin önlenmesi, bireylerin vücut bütünlüğünün korunması ve insan onurunu ön planda tutmasında etkin rol oynadığı görülmektedir.

İnsan onurunu oluşturan veya temel evrensel değerler olarak kabul edilen can, ırz-namus, din, akıl ve maldan oluşan “zarûrî maslahatların” gözetilmesi amacıyla cezaların kanunda belirtilmesi ve bahse konu fiillerin yasaklanması ile hem fertlerin dokunulmaz hak ve onurunun hem de toplumun onurunun korunmuş olması,<sup>183</sup> kanunilik prensibinin insan hayatını koruyan bir etkiye sahip olduğunu da kanıtlar.

Yine kanunilik prensibinin önemli sonuçlarından birisi de ceza kanunlarının geçmişi kapsamamasıdır. Yani ceza kanunları ancak yürürlüğe giriş tarihinden sonra

<sup>178</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 119.

<sup>179</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 133-134; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 118.

<sup>180</sup> TCK 2/1. Madde.

<sup>181</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 13; Adnan Akalın, “İslâm Hukuku Açısından Suçun Unsurları”, *Şarkiyat İlmi Araştırmalar Dergisi*, Kasım, 2013, 5, s. 56.

<sup>182</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 189; Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 305.

<sup>183</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, 185-214.

işlenen suçlara tatbik edilmektedir.<sup>184</sup> Ceza hukuku hükümlerinin geçmişi kapsıyor olması, kişiyi bilmediği bir şeyle yükümlü tutma anlamına gelir ki yukarıda da ifade edilen, “Allah Teâla tarihi süreç içinde hiçbir fert ya da toplumu yükümlülük konusunda hükümleri tebliğ eden bir peygamber göndermedikçe sorumlu tutmaz” ifadesiyle çelişen bir yapı arz edecektir.<sup>185</sup> O halde kanunilik ilkesinin bu özelliğinin de insan onurunu korumaya yönelik olduğu göz önüne alınmalıdır. Çünkü insana bilmediği bir suçtan ötürü ceza vermek; insanın kişiliğini rencide eden bir haksızlıktır. Suç sayılan şey kanunda belirtilmediği takdirde kimse onu suçlu olarak itham edemez. Bu bakımdan insan değerlidir, hukuk da bu değeri korumak için varlığını sürdürmektedir. Kanunilik, devlet otoritelerinin müdahalesinden sınırlandırılarak bireyin onurunu, canını malını kısacası tüm haklarını korumayı amaçlayan ilke olarak karşımıza çıkmaktadır.

### 2.1.3.2. Maddi unsur

Ceza hukuku açısından, maddi unsur, kalpteki suç kastı, iradi bir fiil şekline dönüşmedikçe, suç teşekkül etmeyeceğini ve kimsenin düşüncesinden dolayı cezalandırılmayacağını ifade eden bir ilkedir.<sup>186</sup> Bir fiilin suç oluşturması ve cezalandırılabilmesi için hukuken koruma altına alınan hak ve menfaatleri ihlal etmesi gerekir.<sup>187</sup>

Sözle veya fiille tezahür eden bir hareket bulunmadıkça suç teşkil etmez.<sup>188</sup> Maddi unsurun suçun teşekkülü için zorunlu olduğu şu hadislerde açıkça ifade edilir. “Allah ümmetimin kalplerine geçen kötülükleri, yapmadıkça veya konuşmadıkça affetmiştir.”<sup>189</sup> ve “Kim bir iyiliğe niyet eder de onu yapamazsa, ona bir iyilik sevabı yazılır. Kim de bir kötülüğe niyet eder de, onu yapamazsa, ona hiçbir şey yazılmaz.”<sup>190</sup> Buna göre bir adam diğerine zina iftira etmeyi kalbinden geçirse kazf olmaz. Hırsızlık

<sup>184</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri‘u’l-cinâ‘i*, I, 262; Samil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, 14; TCK 7/1. madde; Adnan Akalın, “İslâm Hukuku Açısından Suçun Unsurları”, *Şarkiyat İlmî Araştırmalar Dergisi*, Kasım, 2013, 5, s. 56.

<sup>185</sup> Yaşar Yiğit, “İslâm Ceza Hukukunda Kanûnilik İlkesi ve Kanûnu Bilmemenin Cezalara Etkisi”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2000, c. XXXVI, sy. 1, 55-84.

<sup>186</sup> Alâüddîn Ebû Bekr b. Mes‘ûd b. Ahmed el-Kâsânî, *Bedâ‘i‘u’s-sanâ‘i‘ fi tertibi ‘ş-şerâ‘i‘*, Daru’l Kütübi’l İlmîyye, b.y. 1986, VII, 42.

<sup>187</sup> Adnan Akalın, “İslâm Hukuku Açısından Suçun Unsurları”, *Şarkiyat İlmî Araştırmalar Dergisi*, Kasım, 2013, 5, s. 57.

<sup>188</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 68.

<sup>189</sup> Buhari, “Talak”, 169; İbn Mace, “Talak”, 658.

<sup>190</sup> Müslim, “İman”, 203; Tirmizi, “Tefsir”, 6.

yapmaya niyetlenen kişi malı almadıkça, hırsızlık suçu işlemiş kabul edilmez.<sup>191</sup> Bu tür yasaklara niyet bazında da olsa yeltenen kimselerin manevi boyutta bir sorumlulukları olsa da manevi boyuttaki bu sorumluluk, hukuki anlamda bir sorumluluğu gerektirmez.<sup>192</sup>

Suçta hazırlığın habercisi olan hareketlerin varlığı, suçun işlenmiş olduğu anlamına gelmemektedir. Mesela bir kısım insanlar ortaya şarap koyup etrafında toplansalar, kimse onları içerken de görmeseler, yani henüz içmeseler, onlara şarap içme cezası uygulanamaz. Keza fâsik yani haramdan sakınmayan bir adam, içki içmek için evine şarap fıçısı tedarik etse içtiği görülmeden yakalansa, ona şarap içme cezası verilmez. Kişiler ancak şüpheden uzak, kesinlik taşıyan suçtan dolayı sorumlu tutulurlar.<sup>193</sup> Bu bağlamda İslâm hukukunda, tam anlamıyla suç sayılabilecek etmenler oluşmadıkça cezanın verilmesinden kaçınıldığını görmek, insan kıymetinin sebebiyle olduğunu düşündürmektedir.

Yine Ebu Hanife'ye yapılan şu itiraza verilen cevap da insan onurunu koruyan bu ilkenin varlığından haberdar etmekte ve Ebu Hanife'nin insan onurundan yana bir hüküm verdiğini göstermektedir. Ebu Hanife'ye, belli ki o, içki aletini hazırlamış, içecek, onun için had vurulmalıydı, diyenlere: *“Dediğiniz gibi içecek olursa o adamı önce recm etmeniz gerekir. Zira zina aleti onda hazır duruyor”*, karşılığını vermiş, suçta hazırlığın cezalandırılmayacağını göstermiştir.<sup>194</sup>

Özetlemek gerekirse maddi unsur, davranışlarla belirmeyip zihinde kalan fikir, zan, düşünce ve inançların cezayı gerektirmeyeceğini,<sup>195</sup> ortaya koymaktadır. Dolayısıyla bu ilke, insan onuru bağlamında tahlil edildiğinde; suçun oluşması için gerekli şartların oluşması dâhilinde; ancak uygulamaya geçilmesi, İslâm ceza hukukunun, ceza verirken; insandan yana bir tavır takındığını ve insanı ve onurunu koruduğunu gösterir.

<sup>191</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 195.

<sup>192</sup> Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, s. 33.

<sup>193</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 347-348.

<sup>194</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXIV, 195.

<sup>195</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 15.

### 2.1.3.3. Hukuka Aykırılık

Bu kavram, cezai sorumluluğu fiile bağlı olarak kaldıran “mübahlık sebepleri” diğer bir ifade ile “beraat sebepleri” olarak da adlandırılmaktadır.<sup>196</sup> Bu ilke, şer’i bir nas tarafından suç sayıldığı halde, bazı şartları taşımaları sebebiyle, yine şer’i naslarca suç kabul edilmeyen fiillerin mevcudiyetini ifade eder.<sup>197</sup>

Gerek İslâm ceza hukukunda gerekse günümüz ceza hukuk sistemlerinde, işlenmesi yasak olan fiil ve eylemler, bazen çeşitli nedenlere bağlı olarak serbest hale gelmektedir. Bu serbestlik, fâilin, ya kendisi için kullanmasına hukukun izin verdiği bir haktan ya da fâili, hukukun yerine getirmekle sorumlu tuttuğu bir görevden kaynaklanmaktadır.<sup>198</sup> Hakkın kullanılması, görevin yerine getirilmesi, meşru müdafaa, mağdurun rızası ve zorunluluk halleri hukuka uygunluk sebeplerini kapsar.<sup>199</sup> Bu durumların da insan onuruyla ilişkisi vardır.

#### 2.1.3.3.1. Hakkın İcrası

Hakkın icrası, fâil açısından kullanılması hak olan şahsi menfaatler olarak tanımlanabilir.<sup>200</sup> Örneğin ana babanın çocuğunu te’dip hakkı vardır. Bu maksatla onu hafifçe dövebilir. Çünkü anne ve babanın çocuklarının ahlakını güzelleştirmek adına onları terbiye etmek için dövmeleri suç sayılmaz. Tabi ki bu hakkın da hudutları aşılmamalıdır.<sup>201</sup> Buradan hareketle; sınırları aşmamak kaydıyla anne ve babaya verilen bu hak, çocuğun onurunu korumak ve yaratılışında var olan onuru çocuğuna fark ettirip kaybetmemesi adına terbiye veren ebeveyni ceza almaktan kurtarıırken, bu ilkenin de insan onurunu korumak adına ifa edildiği görülebilir.

<sup>196</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri’u’l-cinâ’î*, I, 467; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 47; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 21.

<sup>197</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 21.

<sup>198</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri’u’l-cinâ’î*, I, 467, 469.

<sup>199</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 69-72; Talip Türcan (Ed.), *İslâm Hukuku*, s. 313; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 45.

<sup>200</sup> Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 47.

<sup>201</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 70.

### 2.1.3.3.2. Meşru Müdafaa

Meşru müdafaa bir kişinin; hayatına, malına, ırzına, namusuna yani hukuken korunan haklarına yönelik haksız saldırılara karşı savunması için yaptığı ölçülü hareketlerdir.<sup>202</sup>

Bu bağlamda, Kur'an-ı Kerim'de, “ *O halde kim size saldırırsa, size saldırdığı gibi siz de ona saldırın,(fakat ileri gitmeyin). Allah’a karşı gelmekten sakının ve bilin ki Allah kendine kaşı gelmekten sakınanlarla beraberdir.*”<sup>203</sup> buyurulmaktadır. Bu ayette, kişilere karşı yapılan haksız tecavüzlerde, kendilerini savunma hakkı tanınmıştır. Yine Hz. Peygamber (s.a.v)’in uygulamasından örnek vermek gerekirse; bir münâzaa sırasında parmaklarını ısırın kişinin ağzından, elini kurtarmak için çeken, ısırın adamın dişlerini sökene kısas uygulamaması,<sup>204</sup> meşru müdafaaın insanı korumak için oluşturulmuş bir tedbir ve güvence olduğunu gösterir.

Ayrıca kişinin namusuna yönelik saldırılarda, meşru müdafaaın vacip (görev) olduğu konusunda, İslâm hukukçularının görüşlerinin aynı<sup>205</sup> olması, mağdur kimsenin haklarını güvenceye alma düşüncesi yatmaktadır.

Meşru müdafaa yalnızca kişinin canına yönelik saldırılarda söz konusu değildir. Meşru müdafaaın hukuki esasını oluşturan delilleri aktarırken, Hz. Peygamber (s.a.s)’in, “ *... Kim malını korumak uğruna öldürülürse, o da şehittir.*”<sup>206</sup> sözü, kişinin malvarlığına karşı girişilecek haksız saldırılarda yapılacak savunmanın da bu kapsamda değerlendirilebileceğinin göstergesidir.<sup>207</sup> O halde, Hz. Peygamber (s.a.v)’in bu yönlendirmesi, meşru müdafaaın sadece can için değil mal için de yapılması, insanın kıymetli olduğu kadar malının da kıymetli olduğunu göstermektedir.

<sup>202</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri‘u‘l-cinâ‘i*, I, 473; H. Yunus Apaydın, “Meşru Müdafaa”, *ŞİA*, c., V, Şamil Yayınevi, İstanbul 2000, 217; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 71; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 49-50; Yaşar Yiğit, “İslâm Ceza Hukukuna Göre Meşrû Müdafaa ve Hukûkî Sonuçları”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2003, c. XXXIX, sy. 1, s. 38.

<sup>203</sup> Bakara 2/194.

<sup>204</sup> Buhari, “Diyet”, 22; Müslim, “Diyet”, 22.

<sup>205</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri‘u‘l-cinâ‘i*, I, 474.

<sup>206</sup> Buhari, “Mezalim”, 33; Ebu Davud, “Sünnet”, 29.

<sup>207</sup> Ebû Abdilazîz Kutbüddîn Şah Veliyyullâh Ahmed b. Abdirrahîm b. Vecîhiddîn ed-Dihlevî el-Fârûkî, *Hüccetullâhi‘l-bâliğa*, Mehmet Erdoğan (çev.), İz Yayıncılık, İstanbul 1994, II, 495; Yaşar Yiğit, “İslâm Ceza Hukukuna Göre Meşrû Müdafaa ve Hukûkî Sonuçları”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2003, c. XXXIX, sy. 1, s. 41.



Bu bağlamda; meşru müdafaa, insanoğlunun sahip olduğu haklara yapılacak haksız davranışlara karşı ona tanınmış bir güvence olduğu âşikardır. Kişi, bu teminat ile haklarını koruyacak ve bu koruma anında savunma amaçlı eylemleri, suç kapsamında değerlendirilebilecek fiiller olsa da, kişi sorumlu tutulmayacağını bilerek kolaylıkla hareket edecek ve güven içinde, huzurlu yaşayacaktır.<sup>208</sup> İslâm ceza hukukunun, meşru müdafaa hakkıyla kişinin kendisine, malına yönelik tecavüzleri önleme fırsatı vermiş olması; İslam'ın, insan onurunu korumak amacıyla aldığı bir tedbirdir.

### 2.1.3.3.3. Zaruret Hali

Zaruret hali kişiye sıkıntı veren bir durumdur. Kişi bu durumdan nasıl kalkacağını düşünürken; insanları en güzel şekilde yaratan Allah, insanın gerek maddi gerekse manevi yönden zarara uğramasını istemediği için çeşitli ruhsatları insanoğlunun istifadesine sunmuştur.

Zaruret hali, dinin yasak ettiği bir şeyi yapmaya veya yemeye mecbur bırakan, sevk eden durumdur.<sup>209</sup> Kur'an-ı Kerim'de "Allah, size ancak leş, kan, domuz eti ve Allah'tan başkası adına kesileni haram kıldı. Ama kim mecbur olurda istismar etmeksizin ve zaruret ölçüsünü aşmaksızın yemek zorunda kalırsa ona günah yoktur. Şüphesiz Allah çok bağışlayandır, çok merhamet edendir."<sup>210</sup> ayeti zaruret halinin varlığını delillendirmektedir.<sup>211</sup> Örnek vermek gerekirse; şarap içmek haddi gerektiren bir suçtur.<sup>212</sup> Fakat zaruret halinde eşyanın haramlığı kalkar. Susuzluk sebebiyle zorda kalanın şarabı içmesi suç sayılmaz. Açlık sebebiyle, ölüm tehlikesiyle karşı karşıya kalan, başkasının malını gasb edip yiyebilir, günahı yoktur.<sup>213</sup> Bu nedenle zaruret halinin terki, nefsin veya bir uzvun telef edilmesiyle neticelendiğinden;<sup>214</sup> zaruret halini

<sup>208</sup> Yaşar Yiğit, "İslâm Ceza Hukukuna Göre Meşrû Müdafaa ve Hukûkî Sonuçları", *Diyanet İlmi Dergi*, 2003, c. XXXIX, sy. 1, s. 38.

<sup>209</sup> Hoca Emin Efendizâde Ali Haydar, *Dürerü'l-hükkam şerhu mecelleti'l-ahkam*, Hukuk Matbaası, İstanbul ts., I, 34.

<sup>210</sup> Bakara 2/173.

<sup>211</sup> Ebû İshâk İbrâhîm b. Mûsâ b. Muhammed el-Lahmî eş-Şâtîbî el-Gırnâtî, *el-Muvâfaqât*, Mehmet Erdoğan (çev.), İz Yayıncılık, İstanbul 2010, I, 320-321.

<sup>212</sup> Bakara 2/173; En'am 6/145.

<sup>213</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXIV, 29; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 58; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 72.

<sup>214</sup> Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, I, 332; Mustafa Baktır, "İslâm Hukukunda Zaruret Hali ve Faiz İlişkisi" Mehmet Bayyığit (Ed.), *I. Uluslararası İslâm Ticaret Hukukunun Günümüzdeki Meseleleri Kongresi*, 1997, 741-759.

kullanmak insan onurunu oluşturan can, mal ve namus bütünlüğünü koruyacak niteliktedir.<sup>215</sup>

Zaruret hali ve şartları ile ilgili olarak bize ışık tutacak bir hadis-i şerif de şöyle rivayet edilir. Cabir b. Semure (r. a) rivayet ediyor: “Yanında ailesi ve çocukları ile bir adam Harre denilen yere geldi. Birisi ona “*devem kayboldu, eğer bulursan sahip ol*” dedi. Bu adam (sonradan) deveyi buldu, fakat sahibini bulamadı. Deve hastalanınca hanımı onu kesmesini söyledi. Adam bunu kabul etmedi ve deve öldü. “*Derisini yüz de etini ve yağını kurutup yiyelim*” dedi. Adam “*Resulullah’a soralım*” diyerek gitti ve sordu. Hz. Peygamber (s.a.v.): *Yanında ihtiyacını giderecek bir şeyin var mı?*” diye sordu adam “*Hayır*” diye cevap verdi. Hz. Peygamber (s.a.v) “*O halde ondan yiyebilirsiniz*” buyurdular.<sup>216</sup> Dolayısıyla zaruret halinde bir kısım yasakların belirli şartlarla mubah hale geldiği görülebilir.

Zaruret halinde büyük güçlük ve sıkıntı vardır. İslâm hukukunun -doğruluğu kesin olarak kabul edilmiş- prensiplerinden birisi de güçlüğü kaldırmak ve insanlar için kolaylaştırmaktır.<sup>217</sup> Kur'an-ı Kerim ve Hz. Peygamber (s.a.v.)’in sünneti bu prensibi açıkça ortaya koymaktadır. “*Allah, size kolaylık diler, zorluk dilemez.*”<sup>218</sup> ve “*O, dinde üzerinize hiçbir güçlük yükledi.*”<sup>219</sup> ayetleri insanlardan güçlüğü kaldırmak için vaz edilmiş olan ruhsatlardır.<sup>220</sup> Bu bağlamda; zaruret hali, güçlüğü kaldırma ve kolaylaştırma prensibine uygun şekilde<sup>221</sup> insan onurunu korumak için oluşturulmuş araçlardan birisidir. Ayrıca insanın onurunu koruyacak nitelikteki bu müeyyide, insanın gücünü aşmamış, insanı iyiliğe teşvik etmiştir.

Zaruret halinde işlenen fiilin suç sayılmaması için; zaruretin başka yollarla giderilmesi mümkün olmamalı, ölüm tehlikesi bulunmalı, zaruret miktarını aşmamalı, başkasını muztar hale sokmamalı, başkasının helakine sebep olmamalıdır.<sup>222</sup> Bütün saydığımız bu şartlar, zaruret halinin keyfiliği önleyip zoraki durumlarda uygulanacak

<sup>215</sup> Abdülkerim Zeydân, “İslâm Hukukunda Zaruret Hâli I” Hayreddin Karaman (çev.), *Diyanet İlmî Dergi*, 1974, XIII, sy. 3, 165.

<sup>216</sup> Ebu Davud, “Et’ime”, 36.

<sup>217</sup> Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, II, 278-279.

<sup>218</sup> Bakara 2/185.

<sup>219</sup> Hacc 22/78.

<sup>220</sup> Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, I, 176.

<sup>221</sup> Abdülkerim Zeydân, “İslâm Hukukunda Zaruret Hâli I” Hayreddin Karaman (çev.), *Diyanet İlmî Dergi*, 1974, XIII, sy. 3, 162.

<sup>222</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXIV, 28-29; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 72.

yöntemleri gösterirken, başka insanı zor duruma düşürecek herhangi bir durumdan da uzak durulduğunun kanıtı olarak gözüktürken insanlığı koruyan bir nitelik taşıdığını gözler önüne sermektedir.

#### 2.1.3.3.4. Mağdurun Rızası

Mağdurun rızası denince, şahısların üzerinde tasarrufa yetkili buldukları haklarının kullanılması için karşı tarafa izin vermesi veyahut başta işlenmesi haram olan bir fiilin, daha sonra hak sahibinin izni vasıtasıyla suç olma niteliğini kaybetmiş olma halidir.<sup>223</sup> Örneğin; sahibinin izni dolayısıyla malı alan bir kimsenin hırsız sayılamayacağı bu esasa dayanmaktadır.<sup>224</sup>

Mağdurun rızasının bir hukuka uygunluk sebebi oluşturabilmesi için, rızanın verildiği konu üzerinde, hak sahibinin serbestçe tasarruf hakkına haiz olması ve tasarrufun kanuna, adaba ve ahlaka aykırı bir şekilde yapılmamış bulunması gereklidir.<sup>225</sup>

Bu bakımdan; Allah hakları üzerinde kişilerin herhangi bir şekilde tasarrufta bulunma yetkileri yoktur. Dolayısıyla mağdurun rızası, bu haklara yönelik işlenen suçları hukuka uygun hale getirmez.<sup>226</sup> Kişinin üzerinde rahatlıkla tasarruf edebileceği mal varlığına ilişkin haklar ise, hukuka uygunluk özelliği taşıırken; insanların tasarruflarının sınırlı tutulduğu şahsiyet haklarının mevcudiyeti de unutulmamalıdır.<sup>227</sup> Şu halde, mağdurun rızası, rızanın muteber olduğu durumlarda özellikle ceza hukuku bakımından önemsiz bir irade beyanı durumuna gelmekteyken;<sup>228</sup> rızanın geçerli olduğu durumlarda hukuka uygun hale gelmektedir.

Bireyin tasarruf yetkisinin sınırlı tutulduğu şahsiyet hakları üzerinde mağdurun rızası, hak sahibinin serbestçe tasarruf etmesine manidir. Örneğin; kişi kendi ruh ve bedeni üzerinde istediği gibi tasarrufta bulunamazken; canın haricinde vücudun diğer organlarında ise belirli şartlar dâhilinde rızanın konusunu oluşturabilirler. Bu sebeple

<sup>223</sup> Ahmet Ekşi, “İslâm Hukukunda Mağdurun Rızasının Hukuka Aykırılığa Etkisi ve Sorumluluk Bakımından Sonuçları”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2011, sy. 17, s. 351.

<sup>224</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 179.

<sup>225</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, Beta Basım Yayım, İstanbul1986, II, 81.

<sup>226</sup> Ebû İshâk İbrâhîm b. Mûsâ b. Muhammed el-Lahmî eş-Şâtîbî el-Gırnâtî, *el-Muvâfaqât*, Mehmet Erdoğan (çev.), İz Yayıncılık, İstanbul 2010, II, 378-379.

<sup>227</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 306.

<sup>228</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 68.

kişinin, zaruri durumlarda bir uzvunu başkasına vermesi uygun görülmüştür. Meğerki yapılan bu bağışla insanlar üzerinde var olan Allah hakları ihlal edilmiş olmasın. Aksi halde herhangi bir zorunluluk olmadığı durumlarda kişinin, kulağını veya parmağını kestirmesi de uygun bir fiil olarak gözükmemektedir.<sup>229</sup>

Diğer taraftan kişilerin manevi haklarını kapsayan şahsiyet, kişinin fiziki varlığını aşan, onun tüm maddi-manevi varlıklarını, değerlerini ve şahsi durumlarını ifade eden bir kavramdır. Bu durumda şahsiyet hakları, mal varlığı dışında kalan, başka bir ifadeyle paraya çevrilemeyen, şahsın daha çok manevi, sosyal ve kültürel yönünü ilgilendiren haklardır. Bunlar kişinin, hayat, vücut, hürriyet, sağlık, ruhsal bütünlük gibi insan olmaktan kaynaklanan kişisel değerler ile isim, onur, şeref, haysiyet, saygınlık ve özel yaşam gibi toplum içinde varoluşundan kaynaklanan kişisel değerlerin bütünüdür.<sup>230</sup> Bu hakların tamamı kişiye sıkı sıkıya bağlı olan haklardır. Bu nedenle miras yoluyla geçme ve başkasına aktarılabilme özelliğine sahip değildirler. Özetle bu haklar insan onurunu ilgilendiren haklar olup,<sup>231</sup> tarafların suça rıza göstermesi hukuka aykırılığı ortadan kaldırmaz.

İslam, insanın şahsi değerlerine yapılan tecavüzleri yasaklamış ve bunların korunmasını zaruret-i diniyye'den saymıştır.<sup>232</sup> Örneğin, şahsiyet haklarının başında gelen yaşam hakkının korunması amacıyla öldürme,<sup>233</sup> ötanazi, ölüme rıza, intihar, düello ve vücut organlarına karşılık müessir fiiller yasaklamıştır. İslâm Hukuku, şahsiyet haklarına dâhil olan şeref ve haysiyeti de himaye altına almış ve bu değerlere yönelik haksız fiilleri had ve ta'zir gibi cezalandırma yöntemlerini kullanarak bertaraf etmiştir.<sup>234</sup> Hatta bir kimsenin şeref ve haysiyetinin alaya alınmasını bile yasaklamıştır.<sup>235</sup> Aklın muhafazası için içki içmek haram kılınmış,<sup>236</sup> esrar, afyon, morfin, kokain ve eroin gibi sağlığa zararlı maddelerin kullanımını da uygun değildir.

<sup>229</sup>Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, II, 379-380; Ahmet Ekşi, "İslâm Hukukunda Mağdurun Rızasının Hukuka Aykırılığa Etkisi ve Sorumluluk Bakımından Sonuçları", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2011, sy. 17, s. 353.

<sup>230</sup>Ahmet Ekşi, "İslâm Hukukunda Mağdurun Rızasının Hukuka Aykırılığa Etkisi ve Sorumluluk Bakımından Sonuçları", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2011, sy. 17, s. 357.

<sup>231</sup>Ahmet Ekşi, "İslâm Hukukunda Mağdurun Rızasının Hukuka Aykırılığa Etkisi ve Sorumluluk Bakımından Sonuçları", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2011, sy. 17, s. 358.

<sup>232</sup>Zekiyüddin Şaban, *İslâm Hukuk İlminin Esasları* (Usulü'l-Fıkh), İ. Kafi Dönmez (çev.), Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1996, s. 413.

<sup>233</sup>Bakara 2/178; Maide 5/32-45; İsrâ 17/33.

<sup>234</sup>Hayrettin Karaman, *Mukayeseli İslâm Hukuku*, I, 113.

<sup>235</sup>Servet Armağan, *İslâm Hukukunda Temel Hak ve Hürriyetler*, DİB Yayınları, Ankara 1996, s. 73.

<sup>236</sup>Maide 5/90.

Neslin ve namusun korunması için iffetli kadınlara zina isnadında bulunanlar<sup>237</sup> ve zina fiilini işleyenler<sup>238</sup> had ile cezalandırılmıştır.<sup>239</sup>

Bütün bunlardan çıkan netice şudur: İnsanların gerek kişisel hakları gerekse malvarlığı hakları bizzat Allah tarafından kesin ifadelerle belirlenmiş; nasların belirttiği durumlar<sup>240</sup> haricinde insan hayatına son veren bütün müdahaleler yasaklanmış; onun korunması ve kollanması için maddi ve manevi bütün önlemler alınmıştır.<sup>241</sup> Bu bakımdan; mağdurun rızası, kişisel değerlerin bütünü oluşturduğu insan onuru ve şerefini koruyucu bir müeyyide olarak görülmelidir.

Şiddetli acı çeken ve hastalığının iyileşmesinden tıbbi anlamda ümit kesilmiş bir kimsenin, ölüm isteği veya yasal temsilcisinin buna izin vermesi, kişinin temel hakkı olan, hayat hakkı üzerinde yapılan bir tasarruf<sup>242</sup> olan ötenazi de insan onuruna zarar veren bir durumdur.

İnsanın, kendisi böyle bir hakka sahip olmadığı gibi, hayat hakkının kullanımını, kanuni temsilcisi de olsa başkalarına devretme hakkına da sahip değildir. Bu nedenle bir kişinin böyle bir tasarrufta bulunması mutlak olarak geçersizdir.<sup>243</sup> Nitekim İslam' da, kişilerin hayatlarına son verme hakları olmadığı gibi, böyle bir eyleme teşebbüs de haram kılınmıştır. Kur'an-ı Kerim'de bu yasak, "...Kendinizi *helâk etmeyin.*"<sup>244</sup> ayetiyle açıklığa kavuşurken,<sup>245</sup> çeşitli hadislerde de ıstırap ve elem içindeki insanın, Allah'tan ölüm talebinde bulunmasının bile hoş karşılanmayıp, yasaklandığı<sup>246</sup> dile getirilmiştir.

Yaşam-ölüm, Allah vergisidir. Ölüm kaçınılmaz bir sonudur. Çekilen acılar ne kadar ıstıraplı olursa olsun her türlü şart karşısında insanın, yaşamını devam ettirmek zorunda olduğunu, hiç kimse bu öldürme eylemini kendisine (erkek veya kadın) karşı veya başkasına karşı veya kendisine emanet edilen bakmakla yükümlü olduğu bir diğer

<sup>237</sup> Nur 24/4-5.

<sup>238</sup> Nur 24/2.

<sup>239</sup> Abulkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, II, 79.

<sup>240</sup> Bakara 2/178; İsrâ 17/3.

<sup>241</sup> Abulkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, I, 440-449.

<sup>242</sup> Yaşar Yiğit, "İslâm Ceza Hukukuna Göre Ötenazi," *Diyanet İlmî Dergi*, 2000, c. XXXVI, sy. 2, s. 47; Hayatî Hökelekli "İntihar", *DİA*, c., XXII, Türkiye DiyanetVakfı Yayınları, İstanbul 2000, 352; Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 87; Ali Kaya "İslâm Hukukuna Göre Ötenazi", *UÜ İlahiyat Fakültesi Dergisi*, c. VI, Bursa, 1994, s. 133.

<sup>243</sup> Kâsânî, *Bedâ'i'*, 1986, VII, 236.

<sup>244</sup> Nisa 4/29.

<sup>245</sup> Şâtıbî, *el-Muvâfakât*, II, 380.

<sup>246</sup> Buhari, "Merda", 19; Müslim, "Zikir", 10.

kişiye karşı olsun, talep etmeye hakkı olmadığı gibi, ne de o (erkek veya kadın) [böyle bir ölüme] açıkça veya üstü kapalı olarak rıza gösteremeye ehil değildir. Bu ilahi yasayı ihlal etme, insan şahsının onuruna karşı işlenen bir suç, yaşama karşı işlenen bir cinayet ve insanlığa karşı bir saldırı olarak kabul edilmiştir.<sup>247</sup> İnsan onuruna zarar veren ötenaziye karşı çeşitli yasal düzenlemeler getirilerek insan onuru koruma altına alınmıştır.

İnsan öldürme çeşitlerinden biri de intihardır. İntihar, kişinin kendi özgür iradesiyle ölümü seçip istemesi ve sonuçlarını bilerek kendisini öldürmesi şeklinde tanımlanmaktadır.<sup>248</sup>

İntihar; İslâm'a göre Yüce Allah'ın yaratmış olduğu cana/ hayata kişinin kendi eliyle kıyması ve son vermesidir. Bu yüzden de büyük günahlardandır. Zira dünyaya yaratılmasını tanıma, bilme, O'nun gösterdiği çizgide hayatını sürdürme amacıyla gönderilen<sup>249</sup> ve yaratılmış varlıklar içinde şerefli bir yere sahip olan insanın,<sup>250</sup> zarurat-ı diniye diye tanımlanan dinin vazgeçilmez temel unsurlarından biri ve intiharın zıddı/karşıtı olan yaşama hakkı İslâm nezdinde kutsal, şerefli ve korunması zorunlu olan bir haktır.<sup>251</sup>

İntihar eylemi, neticede insanlık ailesinin bir ferdi tarafından insanlık onuruna yapılan müdahaledir. İnsanlık onurunu koruma ve varlığını devam ettirtme amacıyla olan bütün dinlerin ve ahlaki kuramların tüketimidir ve onların anlam ifade etme niteliğini baltalamaktadır.<sup>252</sup>

İslâm, şahıslara yaşama haklarını kendi elleriyle yok etme demek olan intihar hakkını vermemiş, bunu büyük günahlar arasında saymış, inancı ve ameli ne olursa olsun bu kimselerin sırf intihar etmiş olması sebebiyle ahirette büyük bir cezaya çarptırılacağını bildirmiştir.<sup>253</sup> Hatta kişinin yaşama hakkına hürmet gösterilmesini sağlamak için bir takım maddî ve manevî yaptırımlar koymuştur. İslâm dini, inancı, dili,

<sup>247</sup> O. P. Austin Flannery, "Ötenazi Üzerine Beyanname", Osman Taştan (çev.), *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, XLIII, sy. 2, s. 408.

<sup>248</sup> Hayati Hökelekli, "İntihar", *DİA*, XXII, 351.

<sup>249</sup> *Zâriyât* 51/56.

<sup>250</sup> *Secde* 32/7-9; *Tîn* 95/4.

<sup>251</sup> Hüseyin Çelik, "İntihar Olgusu ve İslâm'ın Ruh Sağlığına Verdiği Önem", *Toplum Bilimleri Dergisi*, 2016, X, sy. 20, s. 37.

<sup>252</sup> Muhammed Kızılgeçit, "Bireyin İnsanlık Onuruna Modern Saldırısı: İntihar", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 699.

<sup>253</sup> Şâtübî, *el-Muvâfakât*, III, 127.

renği, ırkı ve sosyal konumu ne olursa olsun her insanın hayatını dokunulmaz bir değer olarak telakki edip, insan hayatına yönelik her türlü saldırı ve tehlikeyi en etkili bir biçimde önlemeye çalışmıştır.<sup>254</sup> Özetle, intihar eylemi de insan onurunu zedeleyen bir kavramdır. Bu eyleme karşı, İslâm gerekli müeyyideler koyarak insan onurunu koruyup kollamak adına çeşitli tedbirler almıştır.

#### 2.1.3.4. Manevi unsur

Bir şahsın gerek maddi gerekse manevi sorumluluk yüklenebilmesi için bazı şartları bulundurması gerekmektedir. Dolayısıyla sorumluluk alacak şahısları da çeşitli unsurlara binaen gruplandırmak ve bu şahıslara ne oranda sorumluluk verilebileceği manevi unsurlarca belirlemek gerekir.

Kusurluk terimiyle de ifade edilen manevi unsur, herhangi bir suç karşılığında cezai müeyyidenin uygulanabilmesi için ceza ehliyetine haiz bir şahsın söz konusu fiili özgür iradesiyle işlemesi anlamına gelmektedir.<sup>255</sup>

Kişinin, fiillerinden cezai yönden sorumlu tutulması onun, mükellef olmasına, yani temyiz kudretine ve hür iradeye sahip olması ön koşuluna bağlıdır.<sup>256</sup> Böylece hayvanlar ve cansız varlıklar akıl ve irade fonksiyonlarından mahrum oldukları için suç fâili kabul edilmemişlerdir.<sup>257</sup>

Bu unsur bulunmadıkça bir fiilin suç kabul edilmemesi insan uygarlığında büyük bir aşamayı oluşturmuştur.<sup>258</sup> Çünkü insana seçme hürriyeti veren bu unsur insana şahsiyet ve güven verirken, toplum karşısında da insanın bir eşya değil, isteyebilen ve istediğini yaşayabilen, haysiyet sahibi bir varlık olduğu belirtmiştir.<sup>259</sup> İrade ve ihtiyar kudretine sahip, kişiliği olan bir varlık olan insan için Kur'an-ı Kerim'de "*De ki Hak, Rabbinizdendir. Artık dileyen iman etsin, dileyen inkar etsin.*"<sup>260</sup> buyruğu; isteme ve seçme kudretini açıkça ifade eder.<sup>261</sup> Bu bağlamda; insanın cezai sorumluluğa tutuluyor

<sup>254</sup> Hüseyin Çelik, "İntihar Olgusu ve İslâm'ın Ruh Sağlığına Verdiği Önem", *Toplum Bilimleri Dergisi*, 2016, c. X, sy. 20, s. 39.

<sup>255</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 392; Suat Erdoğan, *Kuran ve Sünnet ışığında Suç Ceza Uygunluğu*, s. 44.

<sup>256</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s.125; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 20.

<sup>257</sup> Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 33.

<sup>258</sup> Sulhi Dönmezer- Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 157.

<sup>259</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 126.

<sup>260</sup> Kehf 18/29.

<sup>261</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 126.

olması, akıl yeteneği ile donatılmış olan insanı diğer varlıklara karşı onurlandırırken; İslâm ceza hukukunun irade yeteneğine sahip olmayan kimselerin işlediği suça ceza vermemesi adalet inancının sağlamlığını ve yargılamada insan fitratına uygun hareket edildiğinin göstergesidir.

İşlediği fiille topluma aynı ölçüde zarar veren her şahıs, aynı cezalara çarptırılmaz. İyiyi kötüyü ayırt edebilen ile bir küçüğü, bir akıl hastasını eşit tutmak hak ve adleti yerine getirme sayılmaz. Bundan ötürü serbest irade ile işlenmiş suçla, iradeden yoksun bir kimsenin işlediği suç aynı görülmemiştir. Kur'an'da bu husus, "*Hata ile yaptıklarınız bir işte size hiçbir günah yoktur. Fakat kasten yaptığınız şeylerde size günah vardır.*"<sup>262</sup> ayetiyle açıklanmıştır.<sup>263</sup>

İslâm hukuku, cezalandırmada, yerine göre sübjektif (kusura dayalı) sorumluluk, yerine göre objektif (kusursuz) sorumluluk ilkesini kullanmıştır. Bu ceza siyaseti ile İslâm hukuku, hem suçluyu hem de mağduru düşünmüş, suçlardan fert ve toplumun en az zarar ile korunmasını sağlamıştır.<sup>264</sup>

Buna göre, haksız fiilin fâili konumundaki şahıs, özel durumu, yani özel sebeplerinden dolayı da kınanacak durumdaysa ancak o zaman bu fiiline istinaden sorumlu tutulabilir. Şayet fiili işlemesinin özel nedenleri bu kişiyi hoş görecektir ve bağışlatacak nitelikte ise o kişinin bu fiilden ötürü sorumlu tutulmaması gerekir.<sup>265</sup> Suçun oluşmasında aranan manevi unsur da insanı ve onurunu korumak amacıyla alınan tedbirlerden birisidir.

Kasıt-taksir, yaş küçüklüğü, akıl hastalığı, sarhoşluk ve ikrah cezaî yönden sorumluluğu etkileyen manevi unsurlardır.<sup>266</sup> Manevi unsurun oluşumunu etkileyen bu sebeplerin insan onuru üzerindeki etkisi şu şekildedir.

<sup>262</sup> Ahzab 33/5.

<sup>263</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 127.

<sup>264</sup> Nihat Dalgın, "Cezai Sorumlulukta Kasıt", *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sy. 10, s. 247.

<sup>265</sup> Nuri Kahveci, "Kusur Sorumluluğu Açısından Ehliyetin Önemi", *Dinî Araştırmalar*, 2002, c. IV, sy. 12, s. 72.

<sup>266</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 127-133; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 20; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 33-36.



### 2.1.3.4.1. Kasıt ve taksir

Bilerek ve isteyerek suç sayılan hareketi yapan insanın iradesi, hukuk nizamı karşısında kusurlu bulunmakta, bu iradi hareket (cürmü kast) sonucu oluşan fiil de kusurlu vasfını kazanmaktadır. Buna göre fâilin bir başkasına zarar vereceğini bilerek, istek ve iradesinin bir fiile ait sonuca yönelmesi kasdi kusur; yapabileceği önleyici tedbirleri kullanması nedeniyle ihmali davranması da taksiri kusur (hata) ismini almaktadır.<sup>267</sup>

İslâm ceza hukukunda fâilin suç teşkil eden eylemi kasıtlı ve sonucunu da istekli bir şekilde yapması, ağır bir dinî ve uhrevî sorumluluğu beraberinde getirmektedir. Meselâ Kur'an'da adam öldürme suçu fâilin öldürme kastı temele alınarak kasten ve hatâen şeklinde iki gruba ayrılmış ve her biri için farklı müeyyideler öngörülmüştür.<sup>268</sup>

Buradan hareketle; kasdi fiillerde, fâil suç kasdına sahip olması nedeniyle sorumlu tutulmaktadır. Hatada ise, yapması gerekeni yapmadığı, ihmalkâr davrandığı, suçun oluşmasını engellemede dikkatli olmadığı için kusurlu görünür. Ancak bu halde, şahsa birincisi kadar ağır ceza öngörülmez.<sup>269</sup> Örneğin, herkese açık bir yol kenarına izinsiz kuyu kazarak su biriktirmek isteyen, o kuyuya düşerek ölen komşusunun hayvanını tazmin edecektir.<sup>270</sup> Şayet ölen bir insan ise, onun ölümüne neden olma suçunun cezası olarak diyet ödeyecektir.<sup>271</sup> Çünkü bu kuyuya bir canlının düşmesi ve ölmesi, ihtimal dâhilindedir. Kuyuyu kazan şahıs bunu kastetmedi ise de, hayvanın düşmesi ihtimalini düşünerek önleyici tedbir almamıştır. Bu nedenle, kazı fiilinin neden olduğu muhtemel sonuçtan sorumlu olacaktır.<sup>272</sup> Bir fiili kasıtlı veya hatâen yapmanın sonuçlarını ayrı bir şekilde değerlendirmek; insan onuru bakımından olumlu bir neticedir. Çünkü kasıtlı zarar veren ile hatâen zarar veren kimsenin durumu aynı değildir. İslâm hukuku açısından adaletin tecelli etmesi için fâilin kastının belirlenmesi ve her bir fiilde kast-taksir ayrımı yapılması insani esaslara uygun bir şekilde hüküm verildiğini kanıtlamaktadır.

<sup>267</sup> Ali Şafak, "Kasıt", *DİA*, c., XXIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2001, 559; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 127; Nihat Dalgın, Cezai Sorumlulukta Kasıt, *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sy. 10, s. 211.

<sup>268</sup> Nisâ 4/92-93.

<sup>269</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, 1986, VII, 42; Nihat Dalgın, "Cezai Sorumlulukta Kasıt", *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sy. 10, 246.

<sup>270</sup> Ali Haydar, *Serhu-Meceleti'l-Ahkami'l-Adliyye*, I, 81.

<sup>271</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, 1986, VII, 276.

<sup>272</sup> Abdülazîz Musa Amir, *et-Ta'zîr fi 'ş-şerîat 'i'l-İslâmiyye*, Darü'l fikri'l arabi, Kahire 2007, s. 111-114.

Ayrıca kast, insan içinde gerçekleşen,<sup>273</sup> görünmeyen psikolojik bir durum olduğu için; İslâm hukukunun, kişinin bir fiili kasten mi yoksa hatâen mi yaptığını tespit etmek için; suçlunun itirafı, şahitlerin varlığı, suç aletleri, gibi şartları getirmesi;<sup>274</sup> cezayı vermeden önce asli cezayı düşüren hafifletici bir sebep olan şüpheden sakınma amacı taşıması da insani esaslara göre hüküm verildiğinin başka bir kanıtı olarak karşımıza çıkmaktadır.

#### 2.1.3.4.2. Yaş Küçüklüğü

Kusur ehliyetinin en önemli şartı, temyiz kudretinin varlığıdır. Yani, bir haksız fiilin bir kişiye yükletilebilmesi için temyiz kudretinin bulunması zorunlu şarttır.<sup>275</sup>

İslâm Ceza hukuku temyiz yaşından önce ve temyiz çağındaki çocukları cezai yönden sorumlu tutmaz.<sup>276</sup> Çünkü temyiz yeteneğinin yokluğu, kanun açısından kusurlu sayılmayı olanaksız kılan hallerden biridir. Ancak başkasının canına, malına zarar verecek olursa verdiği zararları tazmin ile sorumludur.<sup>277</sup> Buluş çağı ise; hukukî sorumluluğun başlangıcı olarak kabul edilir ve bu kimse artık cezai ehliyete tam anlamıyla vakıf olur.<sup>278</sup> O halde; tam ehliyetliler, haksız fiilleriyle başkalarına vermiş oldukları zararlardan da bizzat kendileri sorumludurlar.<sup>279</sup> Farklı temyiz kudretine sahip olan insanların aynı kategoride ceza alması, yaptıklarından aynı şekilde sorumlu olması hak ve adaletin yerine gelmesine engeldir. Bunun sonucu da insan onur ve haysiyeti zarar görür.

#### 2.1.3.4.3. Akıl Hastalığı

Akıl hastalığı (cünûn); kişinin doğuştan veya sonradan ortaya çıkan, aklını ve temyiz kudretini yok eden durumdur.<sup>280</sup> “Üç kişi sorumlu tutulmaz.”<sup>281</sup> hadisine binaen şuuru kalkmış bir akıl hastasının cezai sorumluluğu yoktur. Ancak akıl hastalarının

<sup>273</sup> Şâtübî, *el-Muvâfaqât*, II, 364.

<sup>274</sup> Nihat Dalgın, “Cezai Sorumlulukta Kasıt”, *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sy. 10, s. 237-239.

<sup>275</sup> Nuri Kahveci, “Kusur Sorumluluğu Açısından Ehliyetin Önemi”, *Dini Araştırmalar*, 2002, IV, sy. 12, s. 77.

<sup>276</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 185.

<sup>277</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 86; Şâtübî, *el-Muvâfaqât*, I, 138-139; Nuri Kahveci, “Kusur Sorumluluğu Açısından Ehliyetin Önemi”, *Dini Araştırmalar*, 2002, c. IV, sy. 12, s. 81.

<sup>278</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 128; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 38.

<sup>279</sup> Abdulkemim Zeydan, *el-Vecîz fî usûli'l-fikh*, Müessesetü'r risale, Beyrut 2006, s. 98-99.

<sup>280</sup> Abdulkemim Zeydan, *el-Vecîz*, s. 102; Zekiyyuddin Şaban, *İslâm Hukuk İlminin Esasları*, s. 252.

<sup>281</sup> Ebu Davûd, “Hudud”, 17; Tirmizi, “Hudud”, 1.

vermiş olduğu maddi zararı tazmin sorumlulukları vardır.<sup>282</sup> Örneğin; bir akıl hastası hırsızlık yapsa, adam öldürse; el kesme ve kısas cezası uygulanmaz, çaldığı mal kendi malından tazmin edilir, insan kanını heder etmemek için; öldürdüğü şahsın da kan bedeli akîlesine ödettirilir.<sup>283</sup> O halde; İslâm Ceza hukukunun akıl hastası olan bir kimseyi işlediği suçtan ötürü sorumlu tutmaması ve fâil konumundaki şahsın bu özel durumunu hoş görecektir müeyyide getirmesi de insan onurunu koruyacak nitelikteki başka bir tedbirdir.

#### 2.1.3.4.4. Sarhoşluk

Sekr, sarhoşluk veren bir kısım sıvı veya katı maddelerin kullanılmasıyla aklın örtülmesi olayıdır.<sup>284</sup> Ebu Hanife'ye göre sarhoş, kadın ile erkeği, yer ile göğü, birbirinden ayırt edemeyendir.<sup>285</sup>

Sarhoşluğun kusur yeteneğine etkisi, İslâm ceza hukukunda iki kısımda değerlendirilir. İlki, sarhoş edici bir şeyin mecbur kalınarak yahut sarhoş edici özelliği bilinmeden alınması veya alınan bir ilacın insanı sarhoş etmesi gibi dinen meşru kabul edilen bir yolla meydana gelmesi durumunda cezai sorumluluğun bulunmadığı hususunda âlimler görüş birliği içerisindeyler. Bu durumdaki kimseler cezai açıdan akıl hastası ve gayri mümeyyiz çocuk gibidir. Nikâh ve talak da dâhil olmak üzere, bütün sözlü tasarrufları geçersizdir. Fiili tasarruflarına gelince, bunlar, suç teşkil eden fiiller (günahlar)inden bedeni olarak sorumlu tutulmazlar. Ancak kul haklarının doğurduğu netice itibariyle verdiği zararı tazmin etmekle yükümlü tutulurlar.<sup>286</sup> Çünkü can ve mallar masum(dokunulmaz)dur. Bunların dokunulmazlığını hiçbir mazeret ortadan kaldırmaz.<sup>287</sup>

İkincisi ise; sarhoşluk verdiği bilinen haram bir içkiyi, herhangi bir mazeret olmaksızın, bilerek almak neticesinde meydana gelen sarhoşluktur. Gayr-i meşru yolla

<sup>282</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, X, 305; Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, I,138-139.

<sup>283</sup> Kâsânî, *Bedâ'i* X, 311-314; Hayrettin Karaman, *Mukayeseli İslâm Hukuku*, İz Yayıncılık, İstanbul 2009, s. 179-180; Hamdi Döndüren, "Akıl Hastalığı", *ŞİA*, c., I, Şamil Yayınevi, İstanbul 2000, 86.

<sup>284</sup> Muhammed b. Ahmed b. Mustafâ Ebû Zehre, *Usûlü'l-fikh*, Darü'l fikri'l arabi, Kahire 2012, s. 311.

<sup>285</sup> Maverdi, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 307; Ebû Ya'lâ Muhammed b. el-Hüseyn b. Muhammed b. Halef el-Ferrâ', *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, Darü'l kitabî'l-ilmîyye, Beyrut 2000, s. 270; Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 105.

<sup>286</sup> Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, II, 348-349; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, I, 583; Abdulkerim Zeydan, *el-Vecîz*, s. 103; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 130; Muhsin Koçak, "Ehliyeteye Tesiri Açısından Sarhoşluk", *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1991, sy. 5, s. 103-104.

<sup>287</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, II, 583-584.

meydana gelen sarhoşluk mükellefiyete engel değildir. Sarhoşun sözlü tasarrufları muteber olduğu gibi, sarhoş olarak işlemiş olduğu tüm fiillerinden de, hem bedeni hem de mali açıdan sorumludur. Örneğin, sarhoş haldeyken karısını boşayan kimsenin talağı geçerli olduğu gibi, bir kimseyi haksız yere öldürmüşse de kısas cezasına, zina yapmış veya birine iftira etmişse, zina ve kazf haddine çarptırılır.<sup>288</sup> Çünkü “bir suç başka bir suçu meşru kılmaz.” İsteyerek meydana gelen sarhoşluğun, suçların cezasına hafifletici sebep kabul edilmesi de doğru değildir.<sup>289</sup> Sarhoşun, fiillerinden sorumlu tutulması kötülöklere yol açan sebepleri önlemek “sedd-i zerâi” kaidesiyle temellendirilmektedir.<sup>290</sup>

İslâm hukukunun; bilmeden sarhoş olan ile bilerek sarhoş olan kimsenin cezai sorumluluğunu birbirinden farklı değerlendirmesi, suçsuz kimseyi en az zarar ile korumayı amaçlaması, insan onuruna verilen değeri akla getirmektedir.

#### 2.1.3.4.5. İkraah

Kişinin serbest iradesi ile düşünerek karar vermesi ve buna göre hareket etmesi onurlu bir varlık olduğunun işaretidir. Lakin ikraah altındaki kişinin onurlu bir şekilde kendisini ifade etmesi imkânsızdır. Bu bağlamda; İslâm hukukuna göre ikraah cebir ve tehdit kullanarak bir şahsı razı olmadığı söz ve davranışa zorlamak anlamına gelmektedir.<sup>291</sup>

İkraah sonucunda da başka türlü hareket etme imkânından mahrum kalan mükrehin ya rızası<sup>292</sup> kaybolmakta ya da seçme hürriyeti bozulmaktadır.<sup>293</sup> Burada her ne kadar bir irade bulunuyorsa da bu iradenin oluşmasını zora soktuğundan bu iradeye hür bir düşünce sonucu meydana gelen bir eylem olarak gözükmemektedir.<sup>294</sup>

<sup>288</sup> Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, I, 139, 233; Abdulkerim Zeydan, *el-Vecîz*, s. 129; Muhsin Koçak, “Ehliyete Tesiri Açısından Sarhoşluk”, *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1991, sy. 5, s. 105-106; Abdullah Çolak, *İslâm hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 42.

<sup>289</sup> M.Ebü Zehre, *Usûlü'l Fıkh*, s. 311-312; Zekiyüddin Şaban, *İslâm Hukuk İlminin Esasları*, s. 255.

<sup>290</sup> M. Ebü Zehre, *Usûlü'l Fıkh*, s. 259-266; Abdulkerim Zeydan, *el-Vecîz*, s. 129.

<sup>291</sup> Ebü'l-Fazl Mecdüddîn Abdullâh b. Mahmûd b. Mevdûd el-Mevsilî, *el-İhtiyâr li-ta'lıli'l-Muhtâr*, Çağrı Yayınları, İstanbul 2007, II, 104; Abdulkerim Zeydan, *el-Vecîz*, s. 135; Fahrettin Atar, *Fıkh Usûlü*, Marmara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Vakfı Yayınları, İstanbul 2011, s. 154-155; Zekiyüddin Şaban, *İslâm Hukuk İlminin Esasları*, s. 255.

<sup>292</sup> Vehbe ez-Zühaylî, *el-Fıkhü'l-İslâmî ve edilletüh*, Daru'l fikr, Dımeşk ts., VI, 253.

<sup>293</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXIV, 39.

<sup>294</sup> H. İbrahim Acar, “İslâm Borçlar Hukukunda İradeyi Sakatlayan Sebepler II : İkraah,” *Atatürk Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, sy. 18, s. 21.

İradeyi sakatlayan sebeplerden birisi olan ikrah altındaki tasarruflar, geçerli değildir. Çünkü irade hürriyetinin ve rızanın hukukta önemli bir yeri vardır. Aksine görüş belirtmek istismlara yol açabileceğinden olumsuz sonuçlar doğurabilecektir. Ayrıca zayıf olan, kendisinde mükrihe karşı koyma gücü bulamayan insanların mağdur olmalarına sebep olabilecektir. Bu da toplumda güçlü olan kimselerin dilediği gibi hareket etmesine zemin hazırlayacaktır. Bu bağlamda İslâm, kişilerin birbirine haksızlık etmesini dolayısıyla zulmetmesini yasaklamıştır.<sup>295</sup> Çünkü zulüm insan onurunu zedeleyen durumlardandır.

Ayrıca suç ikrarında bulunan şahıs, ikrar esnasında tam bir özgür iradeye ehil olmalıdır. Başkasının baskısı altında yapılan bir ikrarın hukuki olarak bir geçerliliği bulunmamaktadır.<sup>296</sup> Böyle bir cebir altında yapılmış olan itirafın, kişinin ifade hürriyetine dolayısıyla insanlık onuruna zarar veren önemli bir ihlaldir. Suçu sabit olmamış bir sanığın ikrah, tehdit, darp ve benzeri yöntemlerle ikrara mecbur bırakmak ne Hz. Peygamber zamanında ne de Hulefâ-i Râşidîn zamanında uygun bulunmuştur.<sup>297</sup>

İkrahın gerçekleşmesi doğrultusunda belirleyici bir sınırın çizilmesi zordur. Zira yapılan baskının kişiler üzerindeki etkisi, verebileceği zararı farklı olabilir.<sup>298</sup> Mesela, bir günlük hapis veya az miktarda dayak örfü göre her ne kadar zorlanma konusunda dikkate alınmasa da kariyer sahibi bir kimsenin bundan zarar göreceği biliniyorsa bunun için zorlama mevcut olup bu durum rızayı ortadan kaldırır.<sup>299</sup> Basit bir dayak önemsiz bir kişi için belki cebir sayılmayabilir ancak eşraftan birisi için şeref ve haysiyetini zedeleyeceğinden büyük bir dayak hükmünde görülebilir. Bu sebeple ikrahın ciddi oluşunun objektif esaslara göre değil, bizzat ikraha maruz kalanın subjektif durumuna göre ölçmek gereklidir. Şüphesiz bu manevi ikrahi göz önüne almaktan başka bir şey

<sup>295</sup> H. İbrahim Acar, “İslâm Borçlar Hukukunda İradeyi Sakatlayan Sebepler II: İkrah,” *Atatürk Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, sy. 18, s. 31-37.

<sup>296</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri‘u ‘l-cinâ‘î*, II, 306-314.

<sup>297</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 207-208.

<sup>298</sup> Şâtübî, *el-Muvâfakât*, I, 162; İsmail Bilgili, “Ehliyet Arızalarından İkrah Şartları ve Kısımları”, *İnönü Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2010, c. I, sy. 1, s. 270.

<sup>299</sup> Ebü'l-Hasan Burhaneddin Ali b. Ebî Bekr Merğînânî, *el-Hidâye Şerhu Bidâyetü ‘l-mübtedî*, Dar İhyaü’t-turas el-‘arabi, Beyrut-Lübnan ts., III, 272.

olmayacaktır.<sup>300</sup> Netice itibariyle ikrah kişinin onurunu olumsuz yönde etkileyecek bir kusurdur.

## 2.2. Cezalarda İnsan Onurunun Korunması

Suç kavramı ile ilgili yapılan açıklamalardan sonra, bu suçlara karşılık olarak tespit edilen cezaların insan onuruna uygun olup olmadığından bahsedilecektir.

### 2.2.1. Cezanın Tanımı

Arapça bir kelime olan ceza ( الجزاء ), işlenen müsbet veya menfi bir fiile verilen karşılık anlamına gelmektedir.<sup>301</sup> Tabîi olarak yapılması tasvip edilen fiiller için bu karşılık, bir mükâfat, tasvip edilmeyenler için ise bir acı veya elemenden ibarettir.<sup>302</sup>

Ceza, Allah'ın emrettiği bir fiili yapmamaktan yasak ettiği bir fiili de yapmaktan uzaklaştıran müeyyide olarak da tanımlanabilir.<sup>303</sup> Cezayı Arap dilinde “*ukube*” kelimesi karşılarken;<sup>304</sup> ukubet, kanun koyucunun emrine karşılık toplumun menfaati için konulmuş bir ceza olarak tarif edilir.<sup>305</sup>

Başka bir tarife göre ceza, Şâri'nin toplum yararı için yasaklamış olduğu fiilleri işleyene, acı veren bir karşılık olan, kanunda belirtilmiş korkutucu bir müeyyidedir.<sup>306</sup>

Çağımızdaki mevcut hukuka göre ceza, suç işleyen şahsa, çeşitli yapıcı amaçları gerçekleştirmesi için uygulanan ve esasında kişiyi mahrumiyetlere tabi kılan bir müeyyide olarak tanımlanmıştır.<sup>307</sup>

O halde ceza, kişinin veya toplumun onuruna zarar verecek her türlü fiili önlemek, kısaca kişinin ve toplumun onurunu korumak amacıyla, Şari tarafından yapılmasını emrettiği fiillerin terki veya terk edilmesini istediği fiillerin yapılması halinde, kanunlarca belirlenmiş, suçla orantılı olarak uygulanan, bir tür karşılık olarak tanımlanabilir.

<sup>300</sup> H. İbrahim Acar, “İslâm Borçlar Hukukunda İradeyi Sakatlayan Sebepler II : İkraah,” *Atatürk Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, sy. 18, s. 24.

<sup>301</sup> İbn Manzur, *Lisânü'l-'Arab*, III, 136.

<sup>302</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 31.

<sup>303</sup> Mâverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 300.

<sup>304</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 12; Rifat Uslu, “İslâm Hukukunda Suç ve Ceza Kavramı”, *Uluslararası Sosyal Araştırmalar Dergisi*, Nisan, 2015, s. 8.

<sup>305</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 609.

<sup>306</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 79.

<sup>307</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku Genel Kısmı*, II, 5.

### 2.2.2. Cezaların Hikmet ve Gayeleri

İslâm ceza siyasetinde, cezayı belirleyen, Allah ve Peygamber olduğundan cezadaki asıl maksadı, kesin bir şekilde belirtmek çok zordur. Akla gelmeyen bilinemeyen hikmetler olabilir.<sup>308</sup> Cezaların hikmet ve gayesi aynı zamanda insan ve onuru açısından cezaların anlamını ortaya koymaktadır. Belirlenen cezaların gayeleri şunlardır.

1. İslâm ceza hukukunda cezalandırmadan maksat, şefkat ve merhamettir.<sup>309</sup> Cezadaki rahmet ilkesi, suçluya karşı merhamet ve şefkat etmeyi içine alırken; topluma ve mağdura merhamet etmeyi de barındırır. O halde, rahmet ilkesine ilahi bakış açısıyla bakıldığında ceza, insan onuru ile çelişmez, onu zedelemeyebilir. Cezada var olan öfke kuvveti insana yönelik bir intikam değil, ilahî rahmet olarak görülür.<sup>310</sup>

2. Cezalar toplum düzenini sağlamak içindir.<sup>311</sup> Örneğin; zina cezası, nesep karışıklığını önlemeye, ırz ve namusu korumaya, toplumun temel nüvesi olan ailede bozgunculuğa yol açmamaya, toplumu tehdit eden tehlikeli ve bulaşıcı hastalıkları önleme amacıyla konulmuştur.<sup>312</sup> O halde zina cezası toplumun nizamını sağlarken; toplumun onurunu da korumaktadır.

3. İnsanın mutluluğu üzerine kurulu olan ilahî nizamda ceza vermek intikam için değil, suçluyu ıslah ve terbiye etmek içindir. Ceza, suçlunun ahlakını güzelleştirmek, onu uslandırmak, bir daha suç işlemeyecek şekilde ıslah etmek için uygulanır.<sup>313</sup> Örneğin; Hz. Peygamber (s.a.v.), had cezası uygulanan bir kimseye “*Allah seni rezil etsin!*” denildiğini işittiği zaman şöyle buyurmuştur: “*Onun aleyhine şeytana yardım etmeyin. Ona, “Allah sana merhamet etsin” deyin.*”<sup>314</sup> Hz. Peygamber (s.a.v.)’ın bu sözünden, ceza uygulanan kimseyi bağışlamaya ve onun yeniden şerefli bir hayata

<sup>308</sup> Ahmet Yaşar, “İslâm Ceza Hukukunun Hedef ve İlkeleri Açısından İdamı Gerektiren Suçlar”, *D.E.Ü. İlahiyat Dergisi*, 1995, c. IX, s. 283.

<sup>309</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 21.

<sup>310</sup> Haider Talib Mohamed Ali, “İslam Ceza Hukukunda Suçların Cezalandırılmasının Felsefesi”, *İslâm Ceza Hukuku*, Abdurrahman Eren- M.Refik Korkusuz (Ed.), Soner Duman (Çev.), Lale Yayıncılık, İstanbul 2017, s. 58.

<sup>311</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî‘u’l-cinâ‘î*, I, 610.

<sup>312</sup> Ahmet Yaşar, “İslâm Ceza Hukukunun Hedef ve İlkeleri Açısından İdamı Gerektiren Suçlar”, *D.E.Ü. İlahiyat Dergisi*, IX, 284.

<sup>313</sup> Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 75; Ahmet Yaşar, “İslâm Ceza Hukukunun Hedef ve İlkeleri Açısından İdamı Gerektiren Suçlar”, *D.E.Ü. İlahiyat Dergisi*, c. IX, 284.

<sup>314</sup> Buhârî, “Hudud”, 5; Ebu Davud, “Hudud”, 35.

dönmesi için yardımcı olmayı amaçlamış ve tekrar suç işlemeyi engelleyecek şekilde islah ve terbiye ettiği açıkça anlaşılmaktadır.<sup>315</sup>

4. Ceza suçlu için mağfiret vesilesi ve kefaret olarak da görülebilir.<sup>316</sup> İşlenen suçun dünyada verilen cezası, o suçun bir kefareti sayılmaktadır. Bu konuda şu hadis yol gösterecek niteliktedir. “*Kim suçlardan birini işler de, onun cezasına çarptırılırsa, bu onun günahının kefaretidir.*”<sup>317</sup> O halde, suçlu cezasını çektikten sonra tahrip ettiği onurunu ve psikolojisini cezanın keffâret olucu özelliği ile yeniden kazanma fırsatını sağlar.<sup>318</sup> Ayrıca keffâret olarak görülen ceza, sadece suçlunun değil aynı zamanda suça maruz kalan mağdurun şahsiyetini de göz önünde bulundurarak, suçlu tarafından çiğnenmiş olan haysiyetini geri kazanmaya vesiledir.

5. İslâm ceza hukukunda ceza suçun oluşmasından önce herkesi suç işlemekten alıkoyacak, caydıracak özellikte olmalıdır. Suç oluştuktan sonra ise, işlediği suçtan dolayı suçluyu cezalandırması ve terbiye etmesinin yanında, toplumdaki diğer kişileri de aynı suçu işlemekten alıkoyacak bir mahiyet arz etmelidir.<sup>319</sup> Böylece cezaların caydırıcılık özelliğine sahip olması, suçluyu bir örnek, bir ibret yapıp benzer akılları ikaz ederken;<sup>320</sup> insanların onurlarını rencide edici hareketlerden de uzak durmayı sağlar.

6. Cezalar toplumun gereksinim ve menfaatlerine göre düzenlenmiştir. Toplumun menfaati, cezanın caydırıcı olacak tarzda şiddetli olmasını gerektiriyorsa ceza da şiddetli; cezaların hafifletilmesini gerektiriyorsa ceza da hafif<sup>321</sup> olmuştur.

7. Cezalar ahlaki, insan şeref ve haysiyeti ile bağdaşır; genel adetlere de aykırı değildir.<sup>322</sup>

<sup>315</sup> Hamadi Nourredine, “İslam Ceza Hukukunda Cezalandırma Kurallarının Hedefleri”, *İslâm Ceza Hukuku*, Soner Duman (Çev.), s.105.

<sup>316</sup> Ali Bardakoğlu, “Ceza”, *DİA*, VII, 473.

<sup>317</sup> Buhari, “Hudud”, 9; Müslim, “Hudud”, 10.

<sup>318</sup> Ebü'l-Abbâs Takıyyüddîn Ahmed b. Abdilhalîm b. Mecdidîd Abdisselâm el-Harrânî İbn Teymiyye, *Mecmû'î fetâvâ*, y.y. Suudi Arabistan 1995, XXVIII, 329-330.

<sup>319</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 610; İbrahim Çalışkan, İslâm Hukukunda Ceza Kavramı ve Hadd Cezaları, *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, c. XXXI, 369.

<sup>320</sup> Eateh M. Sandeela, “İslâmî Cezaların Ahlakî Yönü” Ş. Selim Has (çev.), *Erciyes Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Dergisi*, 2000, sy. 9, s. 567.

<sup>321</sup> Mâverdî, *Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 300; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 610.

<sup>322</sup> İbrahim Çalışkan, “İslâm Hukukunda Ceza Kavramı ve Hadd Cezaları”, *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1989, c. XXXI, 371.



Yukarıda bahsedilen cezaların hikmet ve gayeleri mantık süzgecinden geçirildiğinde; Şâri'nin geniş rahmet ve şefkatinin sonucu olan cezalarda, kullarının düşmek istemediği durumlara karşı bir önleme ve mücadele vardır. Cezanın üzerine dayanan rahmet ve merhamet ise insan onuruyla bağdaşır nitelik taşımaktadır. Çünkü cezalar insan hayatının ve toplumun kaçınılmaz bir parçası olup; insan hayatını ve yaşamını değerli kılan vazgeçilmez araçlardır.

### 2.2.3. Ceza İlkeleri

Suçlarda olduğu gibi suçun cezalandırılmasında da uyulması zorunlu olan bir kısım ilkeler vardır. Bu ilkeleri şu şekilde sıralanır.

#### 2.2.3.1. Cezaların Kanuniliği

Hukuka bağlılığın geçerli olduğu bir ülkede suç ve cezaları kanunlar belirler. İslâm ceza hukukunda nassa veya kanuna dayanmayan bir ceza çeşidinden söz etmek mümkün değildir. İşte İslâm ceza hukukunun umumi esası olan kanunilik prensibi, bir fiilin suç sayılabilmesi için onun kanunda yeterince açık olması ve yasak fiilin işlenmesi halinde verilecek cezanın belirtilmesi gerektiğini ifade eder.<sup>323</sup> Ya da cezalardaki kanunilik; miktarı Şâri tarafından belirlenen had, kısas ve diyet cezalarına artma ve azaltma yapmadan hâkim tarafından aynen uygulanmasını da ifade edebilir.<sup>324</sup>

Cezanın kanuniliği prensibi “*Kanunsuz ceza olamaz*” ilkesine dayanmaktadır.<sup>325</sup> Ne gibi fiillerin suç olduğu, hangi suça, ne çeşit ve ne miktar ceza verileceğinin Kur’an ayetlerinde<sup>326</sup> ve hadislerde<sup>327</sup> açıkça gösterilmiş olması,<sup>328</sup> cezalardaki kanunilik ilkesinin varlığını destekler mahiyettedir.

Bu prensibin temeli ve mantığı, kişilerin yasak eylemleri önceden bilmelerini sağlama düşüncesidir. Bu suretle kişi, hareketlerini düzenleme imkânını bulabilir ve bu şartla kişiyi işlemiş olduğu fiilden dolayı kusurlu bulmak mümkün olabilir.<sup>329</sup> Örneğin; hırsızlık suç ve cezasının dayanağı, Kur’an’da “*Yaptıklarına bir karşılık ve Allah’tan*

<sup>323</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 99.

<sup>324</sup> Murat Polat, “İslâm Ceza Hukukunda Karakteristik Özelliklerinden Bazı Örnekler”, *Amasya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, Aralık 2017, sy. 9, s. 252-253.

<sup>325</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 133; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî’u’l-cinâ’i*, I, 118.

<sup>326</sup> İsrâ 17/15; Kasas 28/59; Nisa 4/24-165; E’nam 6/119; Bakara 2/286.

<sup>327</sup> Müslim, “Müsakat”, 105; Müslim, “Hudud”,12; Ebu Davud, “Hudud”,23; Tirmizi, “Hudud”, 8; İbn Mace, “Hudud”, 7.

<sup>328</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 99.

<sup>329</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 17.

*caydırıcı bir müeyyide olmak üzere hırsız erkek ile hırsız kadının ellerini kesin. Allah, mutlak güç sahibidir, hüküm ve hikmet sahibidir.*<sup>330</sup> O halde, el kesme cezasını gerektiren hırsızlığın hukuken oluşması için, gerçekleşmesi istenen unsurlar şunlardır: Cezai ehliyet, kasıt, maliklik veya maliklik şüphesinin olmaması, malın değerli olması, gizlilik, hırsız (korunmuş yer) ve alma fiilidir.<sup>331</sup> İşte bu unsurların yetkili bir kimse tarafından cezalandırmadan önce herkesin açık ve net olarak anlayabileceği şekilde belirlenip<sup>332</sup> ilan edilmesi, suç işlenmeden önce herkes için bir ikaz unsuru oluşturmakta ve genel olarak potansiyel suçluları suç işlemekten alıkoymaktadır.<sup>333</sup>

Ayrıca cezalandırma öncesi belirlenen hükümlerin, yürürlüğe girmeden önceki suç ve cezaları kapsamaması da kanunilik ilkesinin tanımlayıcı bir sonucu olarak görülmektedir. Çünkü *“Eşyada aslolan ibahadır.”*<sup>334</sup> ilkesiyle var olan bu özellik kendisine daha önce bildirilmeyen hiçbir şey için sorumlu tutulamayacağını ifade eder.<sup>335</sup> Kanunların yürürlüğe girmeden önce herkes için, özellikle de suç veya günah işleyenler üzerinde olumlu tesirler bırakması, rahatlamaya sebep olması, kendini güvende hissedip suçlu hissetmesinin önüne geçmesi,<sup>336</sup> insan haysiyeti, şerefi ve onuru bakımından pek çok yarar sağlayacağı muhakkaktır.

Suçlar ve onlara öngörülen cezaların ilan edilmiş olması, suçun sabitliği ve cezanın uygulanma şartlarının açıkça belirlenmiş olması, hâkimin bu cezalarda artma ve azaltma yapmadan olduğu gibi uygulama zorunda oluşu, cezalandırmada keyfiliği önlemekte, insanların mağduriyetini bertaraf etmekte, masuniyeti teminat altına almakla birlikte<sup>337</sup> söz konusu olan tüm uygulamalar kanunilik ilkesinin tamamlayıcı birer unsuru olup;<sup>338</sup> insanlığı en başından itibaren korumaktadır.

<sup>330</sup> Ma ide 5/38.

<sup>331</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 109-119.

<sup>332</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 17.

<sup>333</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 33; Murat Polat, “İslâm Ceza Hukukunda Karakteristik Özelliklerinden Bazı Örnekler”, *Amasya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, Aralık, 2017, sy. 9, s. 254.

<sup>334</sup> Ömer Nasûhî Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, I, 298.

<sup>335</sup> Yaşar Yiğit, “İslâm Ceza Hukukunda Kanunilik İlkesi ve Kanunu Bilmemenin Cezalara Etkisi”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2000, c. XXXVI, sy. 1, s. 64-65.

<sup>336</sup> Yaşar Yiğit, “İslâm Ceza Hukukunda Kanunilik İlkesi ve Kanunu Bilmemenin Cezalara Etkisi”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2000, c. XXXVI, sy. 1, s. 65.

<sup>337</sup> Ali Bardakoğlu, “Ceza” *DİA*, IIV, 475-476; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 99.

<sup>338</sup> Murat Polat, “İslâm Ceza Hukukunda Karakteristik Özelliklerinden Bazı Örnekler”, *Amasya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, Aralık, 2017, sy. 9, s. 255.

### 2.2.3.2. Cezaların Şahsiliği

Günahsız, masum insanlara, hak etmedikleri cezalarla zarar verilmesini önleyen, çok önemli insani bir ilke olan şahsilik; herkesin ancak kendi eylemlerinden sorumlu olması ve hiçbir şahsa, suç işlemedikçe cezai sorumluluğa yöneltilmemesi anlamına gelir. Bu prensip “ *Ceza ancak suçu işleyene verilir.* ” şeklinde tabir edilir.<sup>339</sup>

Herkesin yaptığı fiilin kendisine etki ettiği, hiçbir mükellefin başkasının işlediği suçtan sorumlu olmayacağı ve cezada şahsiliğin temel prensip olduğu Kur’an’da çok aleni olarak beyan edilmiştir. Nitekim “*Hiçbir günahkâr başka bir günahkârın yükünü yüklenmez. Günah yükü ağır olan kimse, (bir başkasını), günahını yüklenmeye çağırırsa, ondan hiçbir şey yüklenilmez, çağırıldığı kimse yakını da olsa.*”<sup>340</sup> ve “*Kim bir günah kazanırsa, onu ancak kendi aleyhine kazanmış olur. Allah, her şeyi hakkıyla bilendir, hüküm ve hikmet sahibidir.*”<sup>341</sup> ayetleri ve Hz. Peygamber (s.a.v.)’in babanın suçundan evladı, oğlun suçundan babayı sorumlu tutmaması<sup>342</sup> veya nikâhsız ilişki sonucu doğmuş bir kimseye diğer bir şahsın zina isnadında bulunması, o isnatta bulunan kişiye ceza uygulanmasını zorunlu kılıp, “bu şahsın, anne-babası her ne kadar iffetsiz olsa da, kendi iffetlidir”<sup>343</sup> açıklamasında bulunması cezanın ancak suç işleyene verileceği esasının değişik ifadelerle belirtilmesidir.<sup>344</sup>

Ceza uygulaması bakımından sadece suç fâilinin sorumlu tutulması adalet ve hakkaniyet ilkeleriyle de bağdaşırken, işlemediği bir suçun cezasını bir insana yüklememek aklın da gereğidir.<sup>345</sup> O halde İslâm ceza hukukunun kişiyi kendi fiilinden sorumlu tutması ve bu sorumluluk bilincine insandan başkasını ehil görmemesi, insanı onurlandırdığını ve koruduğunu gösterir.

İslâm ceza hukukunda, cezaların şahsiliği ilkesinin istisnası olan âkile ve kasâme<sup>346</sup> müesseselerine değinmek faydalı olacaktır.

<sup>339</sup>M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 133.

<sup>340</sup>Fatır 35/ 18.

<sup>341</sup>Nisa 4/111.

<sup>342</sup>Ebu Davud, “Diyet”, 2; İbn Mace, “Diyet”, 26.

<sup>343</sup>Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 127.

<sup>344</sup>M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 134-136.

<sup>345</sup>M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 133.

<sup>346</sup>M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 136.

### 2.2.3.2.1. Âkile

Âkile, taksirli veya kastı aşan (şibhü'l-amd) bir öldürme veya yaralama hadisesinde, suçlu adına mağdur tarafın diyetini üstlenen ve fâile baba tarafından kan bağı ile bağı olan şahıslar topluluğuna verilen isimdir.<sup>347</sup>

Âkile siteminin teşriinin temel nedeni, suçun irtikâbından sonra akilenin yardımcı olması suretiyle onun yalnızlıktan kurtarılması, bir şekilde ondan sadır olan ve kasıtlı da olmayan bir cinayet nedeniyle kaderine terk edilerek perişan olmasının ve biçare kalmasının önüne geçilmesidir. Âkile, toplum halinde yaşamaktan kaynaklanan ve kasıt unsuru da taşımayan kaza gibi fiillerin zararlarının telafi edilmesinde hem fâili hem de mağduru koruyan sosyal sorumlulukla sosyal dayanışmanın iç içe olduğu kolektif sorumluluğun göstergesi mesabesinde model bir müessesedir.<sup>348</sup>

Bu müessese sayesinde, sadece kastın aşılması suretiyle ve taksirle işlenen suçlarda, âkilenin diyeti, suçluyla beraber yüklenmesi yardımlaşma ve dayanışmayı tam anlamıyla gerçekleştirir. Bu diyet hükmünün suçluyla beraber âkileye verilmesi suçlulara bir hafifleme ve rahmet olarak gözükmekle, başkasını mağdur etme ve zulüm söz konusu değildir.<sup>349</sup>

Âkile sistemi, cezaların şahsiliği ilkesiyle çatışır gibi görünse de suçluya bir yardım eli olarak görülebilir. Ayrıca âkile sisteminin fâilin yükünü hafifletme, mağdurun kanını heder etmeme, fâili psikolojik olarak rahatlatma ve fâili malî yönden koruma<sup>350</sup> gibi ilkeleri benimsemesi İslâm hukukunun âkile müessesesiyle insan onurunu koruduğunun göstergesidir.

### 2.2.3.2.2. Kâsame

Kasame ise; İslâm hukukunda, fâilin kesin kanıtlarla belirlenemediği bir cinayetin vukû bulması sonucunda suç mahallinden sınırlı sayıda bir topluluğun haklarındaki suç isnadını defetmek veya maktulün akrabalarının suç isnadında

<sup>347</sup> Ebû Ya'lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 273; Ebû Zekeriyâ Yahyâ b. Şeref b. Mürf en-Nevevî, *el-Mecmû' şerhu'l-Mühezzeb*, Darü'l fikr, b.y. ts., XIX, 153; Hamza Aktan, "Âkile", *DİA*, C. II, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1989, 248-249; Sabri Erturhan, "İslâm Hukukunda Suçla Mücadele Yöntemleri", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2007, sy. 9, s. 135.

<sup>348</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 311-314; Hamza Aktan, "Âkile", *DİA*, II, 248-249; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiler*, s. 186-189.

<sup>349</sup> Hasan Khattaf, "İslâm Ceza Hukukunda Ahlak Ve İnanç Boyutu", *İslâm Ceza Hukuku*, s. 133.

<sup>350</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II, 487; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiler*, s. 187.

bulunmak amacıyla mahkemede yaptığı özel yeminlerin adıdır.<sup>351</sup> Kâsame, kişinin yemininden sonra cesedin bulunduğu mülk sahibinin âkilesi veya köy-mahalle sakinleri tarafından, üzüntü duyan maktulün ailesinin ve toplumun zararlarını tamir, kederlerini teskin etmek için maddi ve manevi tazminat olarak diyetin ödenmesini temin eden bir uygulamadır. Ölen kişinin diyeti, üç taksitle ödenir.<sup>352</sup> Şayet öldürme mekânı kamu malıysa, İslam'daki “hiçbir kimsenin kanı heder edilmez” prensibiyle maktulün diyeti beytu'l-mal'den karşılanır. Böylece, ödeme toplumun tamamı tarafından gerçekleştirilmiş olur.<sup>353</sup>

Kâsame müessesesinin varlığındaki amaç, maslahatlardan canı korumak, insanın şeref ve haysiyetine yönelik haksız tecavüzleri önlemek ve insana yönelen tecavüzlere ilgisiz kalan toplumu cezalandırma, öldürülen kimsenin kanınının heder olmasının, fâili meçhul bir cinayete kurban gitmesinin önüne geçmektir.<sup>354</sup> Ayrıca Hz. Peygamber (s.a.v)'in, kâsame yoluyla fâili meçhul cinayetlere diyet ödenmesi gerektiğini vurgulaması, insanın kimliğine bakmaksızın kıymete mazhar olduğunu gösterir.<sup>355</sup> O halde kâsame müessesesi insan onuruna, şerefine ve haysiyetine gelebilecek herhangi bir saldırıya karşı tedbir niteliği taşımaktadır.

### 2.2.3.3. Cezaların Umumiliği (Genelliği veya Eşitliği)

İslâm ceza hukukunda, genellik veya eşitlik ilkesi; ülkede yürürlükte olan hukuk karşısında hiç bir kişi ya da zümrenin ayrıcalığının söz konusu olmaksızın, tüm şahısların eşit statüye sahip bir şekilde yargılanması ve hüküm verilmesi şeklinde tanımlanabilir.<sup>356</sup> O halde bu ilke, bütün insanların sosyal, inanç veya ekonomik statüleri, renk ve milliyetleri, Şâri tarafından konulan hükümler karşısında ayrıcalık sebebi olmadan, eşit hükümlere sahip olmasını ifade eder.<sup>357</sup>

<sup>351</sup> Ali Bardakoğlu, “Kasame”, *DİA*, c., XXVI, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2001, 528.

<sup>352</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, X, 374; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II, 490-491.

<sup>353</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, X, 374.

<sup>354</sup> Samire Hasanova, “İslâm Ceza Hukukunda Maslahat Prensibi Açısından Cezalar ve Cezanın Şahsiliği İlkesinin Değerlendirilmesi”, *Yakın Doğu Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2017, c.III, sy. 1, s. 108

<sup>355</sup> Buhari, “Diyet”, 41; Müslim, “Yemin”, 26.

<sup>356</sup> Ali Bardakoğlu, “Ceza”, *DİA*, C. VII, 475; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 80; Yaşar Yiğit, “İslâm Cezâ Hukukunda Eşitlik İlkesi ve Dokunulmazlık”, *Kur'an Mesajı: İlmî Araştırmalar Dergisi*, 1999, c. II, sy. 13-14-15, s. 57.

<sup>357</sup> Yaşar Yiğit, “İslâm Cezâ Hukukunda Eşitlik İlkesi ve Dokunulmazlık”, *Kur'an Mesajı: İlmî Araştırmalar Dergisi*, 1999, c. II, sy. 13-14-15, s. 195; Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hükümlerinin Yürürlüğü*, s. 216-217.

Kur'an'da bu ilkenin varlığı çeşitli ayetlerle desteklenmiştir. Bu bağlamda Kur'an, insanları hep eşit olarak kabul etmiş, her ne şekilde olursa olsun soy üstünlüğünü tümüyle reddetmiş,<sup>358</sup> içten bir dindarlık ve ahlâkî hassasiyet demek olan takva dışında bir üstünlük<sup>359</sup> sebebi görmemiştir.<sup>360</sup>

Hız. Peygamber (s.a.v) ise gerek sözlerinde gerekse uygulamalarında, yakınlarına hiçbir imtiyaz veya ayrıcalık tanımadığını belirtirken,<sup>361</sup> "*İnsanlar bir tarağın dişleri gibi eşittir*"<sup>362</sup> ifadesiyle eşitliği en güzel şekilde dile getirmiş hatta bir defasında Hız. Peygamber (s.a.v)'in heybeti karşısında heyecanlanan bir göçebeeye, "*Telaşlanma! Ben kral değilim, yalnızca kurutulmuş et yiyen bir kadının oğluyum*"<sup>363</sup> diyerek, hiç bir ayrıcalığının olmadığını ifade etmiştir.<sup>364</sup>

İslâm ceza hukuku bu delillerden hareketle, kişilerin işlemiş oldukları suçlarda, insanlarda bulunan statü, ırk, renk gibi farklılıkların, ceza uygulanmasında belirli bir grup için geçerli, diğer bir grup için geçersiz kabul etmezken; suçun fâillerinin değişmesinin de cezalarda farklılıklara sebebiyet vermeyeceğini belirtmiştir.<sup>365</sup>

Ayrıca bir topluluğun hak ve menfaatlerine saldırmak, onlara karşı şiddete başvurarak üstünlük taslamak, insan onur ve şerefine aykırı bir tutum olup<sup>366</sup> umumilik ilkesiyle çelişmektedir. Halbuki İslam, bir topluluğun başka bir topluluğu üstünlük sağlayarak "ötekileştirmesine" asla izin vermez.<sup>367</sup> O halde İslâm hukukunun, hiçbir soy, ırk ve kavmi birbirinden üstün tutmadan ceza vermesi, umumilik-eşitlik ilkesinin insan onurunu korumak için fertlere sağlanması gereken imkân ve nimet olduğu söylenebilir.

<sup>358</sup> Tekâsür 102/1-8.

<sup>359</sup> Hucurât 49/9-13.

<sup>360</sup> Mustafa Çağrıç, "Asabiyet", *DİA*, c., III, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1991, 453.

<sup>361</sup> Nurettin Turgay, "Kur'an'da Sosyal Adalet ve İnsan Hakları", *Dicle Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, Diyarbakır, 1999, c. I, s. 41-62.

<sup>362</sup> Hindî, *Kenzü'l-ummâl*, IX, 38; Aclûnî, *Keşfü'l-hafâ*, II, 326.

<sup>363</sup> İbn Mâce, "Et'ime", 30.

<sup>364</sup> Yaşar Yiğit, "İslâm Ceza Hukukunda Eşitlik ilkesi ve Dokunulmazlık", *Kur'an Mesajı İlmî Araştırmalar Dergisi*, Ocak, Şubat, Mart, 1999, c. II, sy. 13-14-15, s. 200; Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, s. 220.

<sup>365</sup> Yaşar Yiğit, "İslâm Cezâ Hukukunda Eşitlik İlkesi ve Dokunulmazlık", *Kur'an Mesajı: İlmî Araştırmalar Dergisi*, 1999, c. II, sy. 13,14,15, s. 195-196.

<sup>366</sup> Mustafa Çağrıç, "Asabiyet", *DİA*, III, 453.

<sup>367</sup> Mehmet Dalkılıç, "İnsan Onurunu Tehdit Eden Irkçılık Anlayışı ve Tarihsel İzdüşümü Üzerine Birtakım Mülâhazalar", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 688.

#### 2.2.3.4. Suç- Ceza Denkliği

Ceza, fiilin ağırlığı ve suçlunun sorumluluk derecesi ile orantılı biçimde tertip edilen ve uygulanan bir müeyyidedir. Bu yönüyle ceza, suçlunun durumunu esas alırken, fiilin ağırlığını da karşılar nitelikte ve oranda olması gerekir. Aksi halde suçla orantılı olmayan bir tepki ceza olarak görülmez.<sup>368</sup>

İslâm ceza hukukunda ise, suç ile karşılığında verilecek ceza arasında makul bir dengenin varlığı dikkat çekmektedir. Cezalandırma asıl amaç olmayıp zarureten başvuru olan bir çare olduğu için, cezalar ancak zorunluluk ölçüsünde belirlenmiştir. Nitekim Kur'an-ı Kerim'deki, “*Bir kötülüğün karşılığı, onun gibi bir kötülüktür (Ona denk bir cezadır).*”<sup>369</sup> hükmü, saldırılara sadece misliyle karşılık verilmesinin gereğine<sup>370</sup> ve dolayısıyla suç-ceza dengesinin tesisine işaret etmektedir.<sup>371</sup>

Cezanın suça göre ağır veya hafif olması “*Gerçekten biz, her şeyi bir ölçü ve dengede yarattık.*”<sup>372</sup> ayetine de zıt bir davranış olarak gözükmektedir. Çünkü herhangi bir şeyde var olan ölçü bozulursa, bu durum diğer şeylerin de bozulmasına yol açacağından<sup>373</sup> bu durum, cezalardaki asıl maksadın gerçekleşmemesine, toplum düzeninin şaşmasına, insanlar arasındaki adaletin bozulmasına neden olur.<sup>374</sup>

O halde ceza hukuku yaptırımı insan onuruna uygun olmalı, suç-yaptırım dengesi gözetmeli ve insanlar arasında ayrımcılığa yol açmamalı, yani herkese eşit uygulanmalıdır.<sup>375</sup> Nitekim yakınıyla zina, işkence ederek öldürme, tekerrür, suçların içtimai gibi özellikler cezalandırmada ağırlaştırıcı sebepler arasında sayılırken; hata, şüphe, bilgisizlik, ilk defa işlemiş olma, çalınan malın değersizliği gibi faktörlerin cezayı hafifletici sebepler arasında sayılması suç-ceza dengesinin tabii bir sonucu olarak

<sup>368</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 34.

<sup>369</sup> Şura 42/40.

<sup>370</sup> Bakara 2/194.

<sup>371</sup> Abdülkerim Zeydan, *el-Kisâs ve 'd-diyât fi 'ş-şerî'ati'l-İslâmiyye*, Müessesetü'l risaletü, Beyrut-Lübnan 2007, s. 14; Elmalılı M. Hamdi Yazır, *Hak Dini Kur'an Dili*, VII, 32; Ali Bardakoğlu, “Ceza”, *DİA*, VII, 475; Mustafa Avcı, “İslam'ın Ceza Hukukuna Katkısı”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2006, sy. 8, s. 119.

<sup>372</sup> Kamer 54/49.

<sup>373</sup> Nahl 16/112; Rûm 30/41.

<sup>374</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 35.

<sup>375</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 71.

değerlendirilir.<sup>376</sup> İslâm ceza hukuku yaptırımlarında, suç ceza dengesinin gözetilmesi, eşitlik ve haksızlıktan kaçınılması, insan şerefi ve haysiyeti açısından olumlu düzenlemelerdir.

### 2.2.3.5. Cezaların Sübjektifliği

Cezalar, sübjektif sorumluluk esasına göre bina edilir. Buna göre kast ve taksir ayrımı yapılmış suça, farklı cezaların öngörülmüş olması, İslâm hukukunda cezalandırmanın sübjektif sorumluluk esasına dayandığını göstermektedir.<sup>377</sup>

Fâilde kasıt taksir gibi hafifletici sebeplerin dikkate alınması da bu cezalarda fâilin şahsiyetinin ihmal edilmediğinin kanıtlarındandır.<sup>378</sup> İslâm ceza hukukunun cezalandırmada yerine göre, sübjektif sorumluluk ilkesini kullanması suçlunun kaybettiği şahsiyetini yüceltmek ve korumak amaçlıdır.

### 2.2.3.6. Cezaların Diniliği

İslâm hukukundaki, cezai hükümlerin dini birer emir veya yasak olması, öteki dünyada karşılaşılabilecek ceza veya mükâfat inancının varlığı, Müslümanları bu hükümlere uymaya özendirmektedir.<sup>379</sup> Çünkü inanç ve güçlü bir imana sahip olan insanın, hukuki eylemlerinde ve yönelişlerinde, ahiret inancının varlığı ve ahiret inancının içerdiği uhrevi tehdidin mevcudiyeti suçların önlenmesinde önemli ve kalıcı bir faktördür.<sup>380</sup>

İyiliği emredip kötülükten sakındırma düşüncesine dayanan, insanlara oto kontrol ve savunma müessesesi veren ibadetlerin kazandırdığı olumlu terbiyenin varlığı, cezaları önlemede en büyük etkidir.<sup>381</sup> Nitekim “*Şüphesiz ki namazı da dosdoğru kıl. Çünkü namaz, insanı hayasızlıktan ve kötülükten alıkoyar.*”<sup>382</sup> ayeti, namaz ibadetinin insanlara olumlu psikolojik terbiye vererek suçtan uzaklaşmasını sağlamıştır.<sup>383</sup> Ayrıca

<sup>376</sup> Ali Bardakoğlu, “*Ceza*”, *DİA*, VII, 475-476; Sabri Erturhan, “İslâm Hukukunda Şüpheden Sanığın Yararlanması İlkesi”, *Cumhuriyet Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, c. VI, sy. 2, 186.

<sup>377</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 34; Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 84

<sup>378</sup> Abdulkadir Üdeh, *et-Teşri’u’l-cinâ’i*, I, 411.

<sup>379</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 37.

<sup>380</sup> İbrahim Hamami, “İslam Hukukunda Suç Ve Ceza”, *İslâm Ceza Hukuku*, Soner Duman (Çev.), s.170; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 37.

<sup>381</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 37.

<sup>382</sup> Ankebut, 29/45.

<sup>383</sup> İbrahim Hamami, “İslam Hukukunda Suç Ve Ceza”, *İslâm Ceza Hukuku*, Soner Duman (Çev.), s.170.



İslam'ın suçla mücadele etmek amacıyla suçluyu, dünyevi ve uhrevi ceza ile korkutması ve suçlunun pişman olarak günahı telafi etmek istemesi, ibadetlerin onarıcı bir görev üstlendiğini gösterir.<sup>384</sup> Örneğin; infaz edilen had veya kısas cezalarının suçun uhrevi sorumluluğunu kaldıracığı kanaati,<sup>385</sup> infaz edilen cezaların fâiller açısından bir keffâret olacağı, bu infazla onların ahirette söz konusu suçlardan tekrar sorgulanmaktan kurtaracakları, özellikle de içtenlikle yapılan bir tövbenin kişiyi bütünüyle günahlardan arındıracağı ve bunun da Allah'ın rahmetinin bir yansıması olarak görülmesi,<sup>386</sup> ibadetlerin onarıcı görevine kanıt olarak gösterilebilir. O halde bu ilkenin, önleyici özelliğiyle daha suç oluşmadan, dünyevi ve uhrevi cezaları belirlemesi ve bu cezalara karşılık ibadetlerle sevgi ve himayeye dayanalı bir terbiye vermesi; insanları daha ilk andan itibaren koruduğunun göstergesi olabilir.

#### 2.2.4. Cezanın Amaçları

Ceza tüm insanlığın onurunu koruyacak bir nitelikte araç olup, çeşitli faydaları bünyesinde taşımaktadır. Cezalandırma, İslam'ın hedeflediği gayeleri gerçekleştirme ve insanların huzur ve mutluluğunu sağlamak için son çare olarak başvurulmuş bir yaptırımdır. Cezanın amaçları şu başlıklar altında incelenmiştir.

##### 2.2.4.1. Kefâret (Ödeticilik)

Kefaret, dinin belirli yasaklarını ihlâl eden şahısların hem ceza hem de Allah'tan mağfiret dilemek amacıyla sorumlu tutulduğu davranışların genel adıdır.<sup>387</sup> Ceza hukuku alanında da kefarete, bilerek ya da hata ile işlenen bazı suçların affedilmesi, günahının giderilmesi ve ahirette aynı suçtan ötürü cezayı kaldırma anlamı kastedilmiştir.<sup>388</sup>

Cezaların suçlara kefarete olması,<sup>389</sup> günahı temizlemek için Allah'ın lütuf ve kereminin belirtisi olarak Müslümanlara tanınan ayrıcalık ve imkândır.<sup>390</sup> Kefarete

<sup>384</sup> Muhammed Şükri El Zavedi, "İslam Hukukunda Cezalar Ve İnsan Hayatını Korumakta Etkisi, *İslâm Ceza Hukuku*, Osman Güman (Çev.), s. 281-284.

<sup>385</sup> Sabri Erturhan, "İslâm Hukukunda Cezası İnfaz Edilen Bir Suçun Uhrevî Boyutu", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2003, sy. 1, s.199-201.

<sup>386</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 41-42.

<sup>387</sup> Rahmi Yaran, "Kefarete", *DİA*, c., XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 179.

<sup>388</sup> Rahmi Yaran, "Kefarete", *DİA*, XXV, 179; Nazım Büyükbaş, *Klasik İslâm Hukukçularına Göre Cezalandırmanın Gayesi*, Erciyes Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Doktora Tezi Kayseri 2012, s.133.

<sup>389</sup> Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, II, 229.

<sup>390</sup> Rahmi Yaran, "Kefarete", *DİA*, XXV, 180.

suçluya yönelik olup, kişiyi suçun kötü tesirinden kurtarır.<sup>391</sup> Nitekim Hz. Peygamber (s.a.v.)'e gelip had cezasını gerektiren bir fiil işlediğini söyleyen kişinin “*beni temizle*” diyerek ceza almak istemesi, ahlaken bozulup manen kirlendiğini düşünmesi, bu duruma örnek olarak gösterilebilir.<sup>392</sup>

Kefâret aynı zamanda, işlenen kusurlu bir fiil, hatâ ve günah dolayısıyla Allah'tan af ve mağfiret dileme anlamında tövbenin bir türü olup kişiyi gönüllü olarak olgunlaştırmayı ve eğitmeyi hedef alır.<sup>393</sup>

Cezanın kefarete olduğunu ve geçmişte işlenen günahın cezasının dünyada ödenip ahiretteki sorumluluktan da kurtardığını düşünmek, suçlu psikolojisini rahatlatmakta, vicdan azabından kurtarmakta ve kişiyi yeni bir sayfa açarak ıslah etmektedir. O halde kefarete, ıslah edici özelliğiyle cezasını çekerek arınan kişinin şerefini ve onurunu koruyarak topluma kazandırılmasını sağlar.<sup>394</sup>

Allah Teâlâ'nın keffâret müessesesini inşa etmesi aynı zamanda kuluna olan merhametinin bir sonucu olarak da görülebilir. Çünkü Allah Teâlâ'nın kullarının hata yapması durumunda cezasını örtmesi, karşılığını ahirete bırakmayıp bu dünyada ödetmesi, kuluna olan merhametinden başka bir şeyi akıllara getirmemektedir.<sup>395</sup>

Dolayısıyla İslâm ceza hukukunda, kefarete algısının bulunması, suçlunun, işlediği suçla bozulan psikolojisini tamir etmek, vicdanını rahatlatmak, şerefini ve onurunu korumak, hatalı Müslümanı eğitmek ve hatalı Müslümanın onurunu temizlemek gibi olumlu sonuçlara sebebiyet vermesi bu ilkenin, insani esaslara dayanan bir müeyyide olduğunu gösterir.

#### **2.2.4.2. Genel Önleme**

Cezanın işlevlerinden biri de genel önlemedir. Kollektif önleme olarak da adlandırılan genel önlemenin amacı, ceza uygulanırken gösterdiği korkutucu özelliğinden, cezalandırılan bireyi gören kişilerin suç işlememesini ifade eder.<sup>396</sup> Başka

<sup>391</sup> Hayrettin Karaman, *Mukayeseli İslâm Hukuku*, s. 176.

<sup>392</sup> Nazım Büyükbaş, *Klasik İslâm Hukukçularına Göre Cezalandırmanın Gayesi* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 160.

<sup>393</sup> Rahmi Yaran, “Kefâret”, *DİA*, XXV, 180.

<sup>394</sup> Nazım Büyükbaş, *Klasik İslâm Hukukçularına Göre Cezalandırmanın Gayesi* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 160.

<sup>395</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 26.

<sup>396</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 603.

bir ifadeyle genel önleme, suça uygulanacak cezanın önceden belirlenmesi, daha suç işlemeden önce bir tehdit unsuru oluşturduğu için cezaya çarptırılma korkusu potansiyel suçluları suç işlemekten alıkoyma anlamını içerir.<sup>397</sup>

Klasik fıkıh kaynaklarında genel önleme prensibi, “*Cezaların suç işlenmeden önce ceza normunun bilinmiş olması birer engel (genel önleme), suç işlendikten sonra tekrara engel olan ceza infazı ise müeyyide (özel önleme)’dir*”<sup>398</sup> şeklinde ifade edilmektedir.

Genel önlemede, cezadaki bu tehdit unsuru ile suçun hiç işlenmemesi amaçlanmaktadır.<sup>399</sup> Söz konusu amaç çerçevesinde suçlu, kanun ihlali yapanların cezalandırıldığını gösteren bir örnek olacağından, bunun başkalarının suç sayılan eylemleri üzerinde önleyici, frenleyici bir etki yapacağı kabul edilmektedir.<sup>400</sup> Cezaların aleni bir şekilde uygulanması, suçlunun cezalandırıldığını gören diğer insanlara, suç işledikleri takdirde kendilerinin de aynı şekilde cezalandırılacakları korkusunu verdiği için caydırıcı, özellik taşımakla birlikte genel önleme açısından etkileyici bir örnektir.<sup>401</sup> Dolayısıyla herhangi bir hile, yargısız infaz, eziyet etme, işkence ve insanlık dışı muamelelerin önüne geçilmesi maksadıyla yargılamanın alenî yapılması,<sup>402</sup> ceza hukukunun hümanist nitelik taşıdığını gösterir. O halde gizli yapılan infaz, şiddet ve vahşet taşıyabileceğinden, suçluyu mağdur konumuna düşürüp onurunu zedeleyebilmektedir. Bu bağlamda İslâm ceza hukukunda cezaların genel önleme fonksiyonunu hümanist ölçüler içinde gerçekleştirmesi, bu prensibin temiz, onurlu, şerefli, haysiyetli bir toplum oluşturma düşüncesiyle vaz edilmiş olduğunu gösterir.

### 2.2.4.3. Özel Önleme

Özel önleme, suçlunun suç işleme yeteneğini ortadan kaldırma suçluyu ıslah etme ve gelecekte suç işlememesi için gözdağı vermedir.<sup>403</sup> Özel önleme ile ayrıca bir

<sup>397</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 33.

<sup>398</sup> Kemâlüddîn Muhammed b. Abdilvâhid b. Abdilhamîd es-Sivâsî el-İskenderî İbnü'l-Hümâm, *Şerhu Fethu'l-kadir li'l-'âcizi'l-fakir*, Daru'l fikr, Beyrut 2012, V, 212; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 610.

<sup>399</sup> İbnü'l-Hümâm, *Şerhu Fethu'l-kadir*, IV, 112.

<sup>400</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 603

<sup>401</sup> İbnü'l Hümâm, *Şerhu Fethu'l-kadir*, IV, 112.

<sup>402</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış,” *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 208.

<sup>403</sup> Sururi Aktaş, “Cezalandırmanın Amacı Üzerine”, *Erzincan Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi*, 2009, XIII, sy. 1–2, s. 10.

taraftan suç fâilini ıslah edip onu yeniden topluma kazandırma amacına yönelik ceza,<sup>404</sup> diğer taraftan mağdurun uğradığı maddi ve manevi zararı tamir ve telafi etme, yani mağduru koruma amacına yönelmektedir.<sup>405</sup>

Cezanın gerek suçlu üzerinde gerekse de toplum üzerinde duygusal nitelikte iyileştirici etkisinin bulunması, suçluyu topluma kazandırarak sosyalleştirmesi adına özel önleme ilkesinin hedeflerinden birisidir.<sup>406</sup> Bu sebeple yargılamadaki maksat ölçmek, suçluyu tahkir etmek veya onun insanlık onurunu ayaklar altına almak değil,<sup>407</sup> suç mağdurlarında ve yakınlarında meydana gelen intikam duygusunu insancıl biçimde tatmin etmek ve suçluyu yeniden intibak edebilecek hale getirmektir.<sup>408</sup>

Ayrıca suçlunun, suç işledikten sonra, istekli ve samimi bir şekilde tevbe etmesi, suçu bir daha işlemeyecek üzere ıslah olması, cezayı uygulayanlarca cezasına son verilip af çıkarılması, kefaletle serbest bırakılması, şartla salıverilmesi vb. durumlar cezanın özel önleme amacına hizmet etmektedir.<sup>409</sup> Görülüyor ki özel önlemedeki bu durumlar; suçlunun ahlakını güzelleştirme, suçluyu yararlı birey olarak hayata kazandırma ve mağdurun hakkını koruma amacını taşıyan bir müeyyide olarak insan onuruyla bağdaşmaktadır.

#### **2.2.4.4. Suçtan Doğan Mağduriyetin Giderilmesi**

Mağduriyetin giderilmesi, fâile aynıyle iade, suçlunun maddi ve manevi zararlar neticesinde ödeme yapma gibi bazı sorumlulukları yerine getirerek, fiilin sonuçlarını âdil bir tarzda giderebilme ve tekrardan topluma dönme gibi imkânlar sağlayan ve bu suretle mağdurun fiili neticesinde meydana gelen zararları giderme amacına hizmet ederek toplumsal barışın yeniden tesisini sağlayan bir ceza hukuku müessesesi olarak tanımlanabilir.<sup>410</sup>

İslâm ceza hukuku da verilen her zararın kendine mahsus yaptırımının olması ve mağdurun suç sebebiyle uğradığı maddi ve manevi zararları tamir ve telafi edip,

<sup>404</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 603; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 33-34.

<sup>405</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 49.

<sup>406</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 605.

<sup>407</sup> Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 75.

<sup>408</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 605.

<sup>409</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 28.

<sup>410</sup> Esra Kaya, Begüm Dilan Kutay, "Ceza Hukukunda Mağduriyetin Giderilmesi", *Ankara Barosu Dergisi*, 2006, sy. 4, s.1.

mağduriyetin giderilmesini genel bir ilke olarak kabul etmiştir.<sup>411</sup> Nitekim Hz. Peygamber (s.a.v.), “Zarar vermek ve zarara zararlar karşılık vermek yoktur.”<sup>412</sup> buyurarak maddi ve manevi ayırım yapmadan zararın her çeşidini yasaklayıp telef edilen şeylerin tazmin edilmesi gerektiğini bu esasa dayanarak meşru kılmıştır.<sup>413</sup>

Maddi-manevi tazminatın hikmeti, mal varlığı ve şahsiyet haklarında zarara sebep olacak nitelikteki hâdiselerin vukuunu azaltmak, kişinin malvarlığı ya da bedenine yönelik meydana gelen zararlar karşısında duyduğu üzüntüyü hafifletmek, kırılan insan onur ve haysiyetini onarmak, ruhi elem ve ıstırapları dindirmek ve suçluyu uslandırma gibi gayelerden oluşmaktadır.<sup>414</sup>

Haksız fiile maruz kalan insanların uğradıkları maddi, cismanî ve estetik zararlar diyet, erş ve hükümetü'l-adl aracılığıyla telafi edilmektedir.<sup>415</sup> Örneğin haksız fiil sonucunda gözlerini kaybeden mağdur, sadece bu organlarını kaybetmemekte aynı zamanda bu organlarını kaybetmenin psikolojik gerilimini yaşamaktadır. Bu tür haksız fiillerden kaynaklanan zararların mağdurdaki çok yönlü olumsuz sonuçlarını dikkate alarak özellikle şahsın bedenine yönelik cismani zararların sadece maddi değil aynı zamanda birer manevi zarar olduğu düşünülmelidir.<sup>416</sup> Haksız fiil sebebiyle cismani zarara uğrayan mağdura ödenen diyet ve erşin, mağdurun uğradığı elem ve sıkıntıyı telafi eder. Çünkü hayata ve vücut bütünlüğüne karşı işlenen suçlar sebebiyle manevi üzüntü ve kedere maruz kalan mağdurun uğradığı manevi zarar, diyet sayesinde mümkün mertebe telafi edilerek giderilmektedir.<sup>417</sup>

Ceza hukukunda, mağduriyetin giderilmesi mağdur ve suçun fâili olarak iki yönlüdür.<sup>418</sup> Mağduriyetin giderilmesi, mağdurun suç sebebiyle yaşadığı kötü tecrübenin getirdiği psikolojik, sosyal ve ekonomik zararların düzeltilmesi veya tamir edilmesi, mağdurun topluma kazandırılması için gerekliken, suç fâilinin de ıslah

<sup>411</sup> Ahmet Ekşi, “İslâm Hukukunda Bir Manevi Tazminat Türü Olarak Hükümetü'l-Elem,” *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 223.

<sup>412</sup> Ebu Davûd, “Ahkam”, 17.

<sup>413</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, X, 70; Ahmet Ekşi, “İslâm Hukukunda Bir Manevi Tazminat Türü Olarak Hükümetü'l-Elem,” *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 223-224.

<sup>414</sup> Ahmet Ekşi, “İslâm Hukukunda Bir Manevi Tazminat Türü Olarak Hükümetü'l-Elem,” *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 224.

<sup>415</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 263; Ahmet Ekşi, “İslâm Hukukunda Bir Manevi Tazminat Türü Olarak Hükümetü'l-Elem,” *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 216.

<sup>416</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 37.

<sup>417</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 37.

<sup>418</sup> Sulhi Dönmezer-Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 432.

edilmesi ve tekrar topluma kazandırılması bakımından önemlidir.<sup>419</sup> Nitekim Kur'an-ı Kerim'de de “Her kim birinin hayatını kurtararak yaşatırsa, sanki bütün insanları yaşatmıştır.”<sup>420</sup> buyruğunun bulunması, Kur'an-ı Kerim'in, suç fâilini, mağdurun kardeşi olarak kabul ettiğini ve fâilin affedilmesi gerektiğini belirtmektedir.<sup>421</sup>

Ayrıca mağduriyeti giderebilmek adına, başta mağdurun daha sonra suçlunun içinde bulunduğu durumu göz önünde bulundurarak, mağdur ve suçluyla olan ilişkilerinde nazik, hoşgörülü ve yardım edildiğini hissettirecek davranışlar, gerek mağdura gerekse de suçluya insani esaslarla yaklaşılması gerektiğini vurgulamaktadır.<sup>422</sup> Bu bağlamda, İslâm ceza hukukunda, zararın telafisini en güzel şekilde yerine getirmek ve suçtan doğan mağduriyeti gidermek amacıyla maddi ve manevi tazminatın varlığı, mağdurun zedelenen onurunu imkân dâhilinde tamir eder.

#### 2.2.4.5. Toplumun Korunması

İslâm ceza hukukunda, suç olarak telakki edilen fiillerin bir kısmı toplumsal hak ihlalleri kapsamında değerlendirilmektedir. Fıkıh literatüründe, topluma karşı hak ihlaline “hukûkullâh” denilmekle birlikte, bu kapsamdaki suçların Allah'a karşı itaatsizlik anlamı taşıdığı da kabul edilmektedir.<sup>423</sup> “Hukûkullâh” ifadesinden kastedilen ise, ihlal edilen toplum hakları kapsamında dünyevî anlamda da bir yargılamannın varlığıdır.<sup>424</sup>

Toplumun menfaatlerini koruyup kollamayı ve bireylerin ıslahını amaç edinip gerçekleştirmeye çalışan her ceza meşru olup toplumun ihtiyacına ve menfaatine göre düzenlenir.<sup>425</sup> Örneğin; zina, hırsızlık, içki ve hirabe gibi hadler bütün toplumun maslahatının korunması amacıyla vaz edilen cezaları içermektedir. Bu bağlamda İslâm hukuku, insan neslinin korunması, insanlık medeniyetinin istikrarının bozulmaması için, zina cezasına başvururken; insanları zina suçuna düşmekten kurtarmak için sadece

<sup>419</sup> Ferhat Uslu, “Çağdaş Ceza Adaleti İçinde Mağdur”, *Ankara Baro Dergisi*, 2013, sy. 4, s. 258.

<sup>420</sup> Maide 5/32.

<sup>421</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 266.

<sup>422</sup> Ferhat Uslu, “Çağdaş Ceza Adaleti İçinde Mağdur”, *Ankara Baro Dergisi*, 2013, sy. 4, s. 259.

<sup>423</sup> Suat Erdoğan, “İslâm Hukukunda Kişisel ve Toplumsal Hak İhlalleri Karşılığında Öngörülen Cezalar ile Kapsamındaki Cezaların Mukayesesi”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2014, sy. 24, s. 285.

<sup>424</sup> Suat Erdoğan, “İslâm Hukukunda Kişisel ve Toplumsal Hak İhlalleri Karşılığında Öngörülen Cezalar ile Kapsamındaki Cezaların Mukayesesi”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2014, sy. 24, s. 285.

<sup>425</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, I, 610.

cezayla yetinmeyip geniş ölçüde yapıcı, düzeltici ve önleyici tedbirler almıştır. Evlilik bu tedbirlerden birisi olup<sup>426</sup> toplumun korunması amacına hizmet eder.<sup>427</sup>

İnsanı ve toplumu koruma, temiz bir toplum oluşturma hedefini taşıyan İslâm ceza hukukunun, Kur'an ve sünnet ışığında bir hukuk modeli inşa ettiği görülmektedir. İslâm hukukunun bin yıllık tecrübesi ve hukuk-ahlak ilişkisinden yola çıkarak bir rahmet toplumu oluşturma çabası;<sup>428</sup> özelde insan onuru, genelde toplum onurunu korumaya yöneliktir. Bu bağlamda toplumu korumak aslında insanlığı korumak anlamına gelmektedir.

O halde ceza hukukundaki toplumsal bütün hukuki düzenlemeler, insan onurunu korumak ve yüceltmek için konulmuştur.<sup>429</sup> Bu durumda toplumsal hayat, ancak onurla kurulabilir, korunabilir ve sürdürülebilirken onurlu toplum da, şerefli, haysiyetli, azîz, kerim, itibarlı ve yüksek toplum anlamına gelmektedir.<sup>430</sup> Bu çerçevede, İslâm ceza hukukunda, toplumun onurunu koruma amacıyla uygulanan her ceza, bütün bir âlemin maslahat ve menfaatine binaen düzenlenirken insani esaslara da uygun olarak uygulandığı söylenebilir.

### 2.2.5. Cezanın Çeşitleri

İslâm Ceza Hukukunda cezalar bir kaç yönden tasnife tabi tutulmuştur. Cezalar genellikle, had, cinâyât ve ta'zir cezaları olmak üzere üçe,<sup>431</sup> aralarındaki ilişkiye göre; aslî, bedel, tâbi ve tamamlayıcı cezalar olmak üzere de dörde ayrılmaktadır.<sup>432</sup>

#### 2.2.5.1. Had Cezaları

Had (hudûd) sözlükte; iki şeyin arasını ayıran sınır, engel ve mani olmak,<sup>433</sup> men<sup>434</sup> manalarına gelirken bir İslâm hukuku terimi olarak; ceza müeyyidesinin

<sup>426</sup> Bakara 2/221, 230, 235; Nisa 4/1-5.

<sup>427</sup> Ahmet Yaşar, "İslâm Ceza Hukukunun Hedef ve İlkeleri Açısından İdamı Gerektiren Suçlar", *Dokuz Eylül Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1995, sy. 9, s. 301.

<sup>428</sup> Rıfat Koral, "İslâm Hukukunda İnsan Onurunun Evrensel Parametreleri (İnsan Onurunu Korumaya Yönelik Hükümler, İnsan Onuruna Karşı İşlenen Suçlar)", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 370.

<sup>429</sup> Rıfat Koral, "İslâm Hukukunda İnsan Onurunun Evrensel Parametreleri (İnsan Onurunu Korumaya Yönelik Hükümler, İnsan Onuruna Karşı İşlenen Suçlar)", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 366.

<sup>430</sup> Ejder Okumuş, "Toplumsal Hayatta İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 50.

<sup>431</sup> Mâverdî, *el-Ahkkâmü's-sultâniyye*, s. 300; Kâsânî, *Bedâ'i'*, IX, 176.

<sup>432</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, I, 632.

<sup>433</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-'Arab*, VI, 55.

uygulanmasını gerektiren çirkin fiilleri işlemekten insanları alıkoymak için<sup>435</sup> Allah'ın hakkı olmak üzere miktarı Şârî' tarafından kesin olarak belirlenen cezalardır.<sup>436</sup> Had, bir toplumda yaşayan insanların onur, şeref, haysiyet gibi şahsi haklarına karşı yapılan ihlal ve zarar karşılığında da verilen cezadır.

Haddin tarifindeki Allah hakkı tabirini, "toplumun hakkı" olarak tefsir eden bazı hukukçular, İslâm hukukunda Allah hakkı olarak belirtilen cezalarda umumi menfaat gözetildiğini söylemektedirler. Umumi menfaat ise, kötülüğü insanlardan uzak tutmak ve onlar için gerekli olan emniyet ve güveni sağlamaktır.<sup>437</sup> O halde had cezalarının amacı, kişinin can, mal, şeref ve onuruna karşı olumsuz bir harekete kalkışmak isteyen insanları gereken cezayla terbiye etmek, insanın iç huzurunu sağlamak ve onun güven içinde yaşamasını sürdürmesine ortam hazırlamaktır. Had cezaları bu amaca yönelik işlevselliğini sürdürürken insanların haklarını ve haysiyetlerini de gözetmektedir.

Had cezalarının belli başlı özelliklerinin sıralanması araştırmamızın seyri açısından yararlı olacaktır. O halde had cezalarının özellikleri,

1. Had cezalarının tamamı Allah hakkına yöneliktir.
2. Bu tarz cezaların belirli miktarı olup aşağı ve yukarı sınırı yoktur, tek ve kesindir.
3. Had cezalarını tatbik etme ile görevli olan devlet başkanı bu vazifeyi başka birine devredebilir.
4. Had gerektiren suçlar aynı türdeyse ve birden fazla işlenmişse, sadece tek had cezası verilir.
5. Had cezaları kölelere uygulanırken yarıya düşürülür.
6. Had cezaları varislere intikal edemez.

<sup>434</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 14.

<sup>435</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 36; Kâsânî, *Bedâ'î*, IX, 176; Muhammed Emîn b. Ömer b. Abdilazîz el-Hüseynî ed-Dımaşkî İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr 'ale'd-Dürri'l-muhtâr*, Darü'l fikri, Beyrut 1992, IV, 3.

<sup>436</sup> Mâverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 299; Merğînânî, *el-Hidâye*, II, 339; İbnü'l Hümâm, *Şerhu Fethu'l-ğadir*, V, 212; Burhânpûrlu Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, Darü'l fikr, Beyrut-Lübnan 2010, II, 155; Mevsîlî, *el-İhtiyâr*, II, 79; Ebû Muhammed Fahrüddîn Osmân b. Alî b. Mihcen b. Yûnus es-Sûfî el-Bârîî ez-Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik Şerhu Kenzü'd-dekâ'ik*, Darü'l kitabil ilmiye, Beyrut-Lübnan 2010, III, 538; Mehmed b. Ferâmurz b. Ali Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm fi şerhi Gureri'l-ahkâm*, Dâru İhyai'l-kütübî'l-arabiyye, b.y. ts.,II, 61; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 3; Abdülğanî b. Tâlib b. Hammâde el-Meydânî el-Guneymî ed-Dımaşkî, *el-Lübâb fi şerhi'l-Kitâb*, Daru'l Beyruti- Şâmi Yayınları, İstanbul 2013, 615; M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 54; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 79.

<sup>437</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 86- 87; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 79.



7. Had cezalarında sulh muteber olmadığı gibi şefaet ve af da kabul görmez.

8. Had cezaları, bazı yerlerde uygulanamaz.

9. Had cezalarının ispatında, suçların tespitindeki genel kaidelerin dışına çıkmıştır.

10. Had cezalarının uygulanması esnasında, meydana gelecek zararları cezayı infaz eden tazmin etmez.

11. Had cezası uygulanan şahısların cenaze namazları kılınır, şeklinde sıralanır.<sup>438</sup>

Had cezalarını diğer cezalardan ayıran kendine has bu özelliklerin mevcudiyeti, had cezalarının, şahısları keyfi müdahalelere karşı koruma altına alma, artma ve azaltma yapmadan hakkaniyeti sağlayarak insan onuruna saygıyı esas alma, insan haklarını muhafaza etme ve insanların ortak değerlerine saygı gösterme, suçların içtimai halinde cezaların aşırı hadlere varmasını önleme, hata ihmalini yok etme gibi ilkeleri barındırması, hassas bir ölçüde insan değeri göz önünde bulundurularak oluşturulmuş bir müeyyide olduğunu göstermektedir.

Hadd cezasını gerektiren suçlar belirlidir ve sayıları sınırlıdır. Bunlar yedi başlık altında toplanır.

1. Zina<sup>439</sup>
2. Zina iftirası<sup>440</sup>
3. Yol kesme<sup>441</sup>
4. Hırsızlık<sup>442</sup>
5. İsyân
6. İçki içme

<sup>438</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, IX, 176-369; İbnü'l Hümâm, *Şerhu Fethu'l-kâdir*, V, 224-277; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 501-525; İbrahim Çalışkan, "Ceza Kavramı ve Hadd Cezaları", *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, c. XXXI, 376; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 25-30.

<sup>439</sup> Nûr 24/2.

<sup>440</sup> Nûr 24/4.

<sup>441</sup> Mâide 5/33-34.

<sup>442</sup> Mâide 5/38.

7. Dinden dönme suçları bu gruba girer.<sup>443</sup>

Şimdi bu cezalar, insan onuru kapsamında ayrı ayrı ele alınacaktır.

### 2.2.5.1.1. Zina Suçu ve Cezası

Sözlükte; “meşrû olmayan cinsel ilişki”<sup>444</sup> anlamına gelen zina kelimesi, bir İslâm hukuku terimi olarak; bir akdi şer’îye müstenid olmaksızın bil’ihtiyar yapılan haram bir mücameatdır.<sup>445</sup> Ya da ergenlik çağına giren akıllı bir erkeğin kendisine helal olmayan ve helal olma şüphesi de bulunmayan şehvet duyulabilir canlı bir kadınla, kendi rızası ile önden ilişkide bulunmasıdır.<sup>446</sup> Zina suçunun haram ve suç oluşu Kur’an-ı Kerim’in “Zinaya yaklaşmayın. Çünkü o, son derece çirkin bir iştir ve çok kötü bir yoldur.”<sup>447</sup> hükmü<sup>448</sup> ve Hz. Peygamber’in “Zâni, Müslüman olduğu halde zina yapmaz”<sup>449</sup> hadisiyle sabittir.

Kur’an-ı Kerim’in “Zina eden kadın ve zina eden erkekten her birine yüz değnek vurun”<sup>450</sup> ayeti, Hz. Peygamber’in “Zinanın hükmünü benden öğrenin. Allah o kadınlara bir çıkar yol gösterdi. Bekârla bekâr zina ederse yüz değnek ve bir yıl sürgün; evli ile evliye yüz değnek ve recm vardır”<sup>451</sup> hadisi ve Hz. Peygamber (s.a.v.)’in, “Allah’tan başka ilah olmadığına, benim Allah’ın Rasulü olduğuma şahadet eden Müslüman bir kişinin kanını akıtmak ancak üç kişiden biriye helal olur: Can karşılığında can, evli zinakâr ve dinini terk eden, cemaaten ayrılan”<sup>452</sup> şeklindeki delillerde belirtildiği üzere zina suçunun cezası, üç tanedir. Bunlar:

1. Sopa ile dövme (celd)

2. Sürgün (tağrib)

<sup>443</sup> Kasanî, *Bedâ’i’*, IX, 177; Ebû Abdilazîz Kutbüddîn Şah Veliyyullâh Ahmed b. Abdirrahîm b. Vecîhiddîn ed-Dihlevî el-Fârûkî, *Hüccetullâhi’l-bâliğa*, Mehmet Erdoğan (çev.), İz Yayıncılık, İstanbul 1994, II, 502-525; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî’u’l-cinâ’i’*, I, 79.

<sup>444</sup> İbn Manzûr, *Lisânü’l-‘Arab*, VII, 67; Hüseyin Esen, “Zina”, *DİA*, c., XLIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2013, 440.

<sup>445</sup> Burhânî, *el-Fetâva’l-Hindiyye*, II, 155; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 197.

<sup>446</sup> Mâverdî, *el-Ahkâmü’s-sultâniyye*, s. 301; Ebû Ya’lâ, *el-Ahkâmü’s-sultâniyye*, s. 263; Kâsânî, *Bedâ’i’*, IX, 178; Merginânî, *el-Hidâye*, II, 344; İbnü’l-Hümmam, *Şerhu Fethu’l-kadîr*, V, 247; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 79; İbn Âbidîn, *Reddü’l-muhtâr*, IV, 5.

<sup>447</sup> İsrâ 17/ 32.

<sup>448</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 101.

<sup>449</sup> Buhari, “Eşribe”, 1; Müslim, “İman”, 38.

<sup>450</sup> Nur 24/2.

<sup>451</sup> İbn Mâce, “Hudûd”, 7; Müslim, “Hudûd”, 12.

<sup>452</sup> Ebu Davud, “Hudud”, 1; Tirmizi “Diyet”, 10.

### 3. Taşlama (recm)'dir.<sup>453</sup>

O halde bu delillerden anlaşılın şü ki; dövme ve sürgün cezalarının ikisi birden zinakârlara verilir. Recm cezası yalnız evli zinakârlar içindir. Zinakâr kişilerin ikisi de bekârsa dövülür ve sürgün edilir. Evli iseler recmolunurlar. Zina edenlerden birisi bekâr diğeri evli ise, bekâr olan dövülür ve sürgün edilir, evli olan taşlanır.<sup>454</sup> Bu çerçevede, İslam'ın getirdiği zina cezası, zina suçunu işleyenlerin durumuna ve özelliklerine göre değişmekte ve şekillenmektedir.<sup>455</sup>

Buradan hareketle, zina suçunun çok ağır ve çok şiddetli bir şekilde cezalandırılması<sup>456</sup> zinayı önleyen en önemli ve en ciddi tedbirlerden birisidir.<sup>457</sup> Zina fiilini işleyen kimselere suçun ağırlığı oranında, yukarıda zikredilen cezaların verilmesinin sebebi, insanların ırz ve namuslarını tecavüzden korunmasını sağlamak, bireyin, ailenin ve toplumun haysiyetini zedelemekten korumak, insan tabiatına aykırı ve insanlık suçu olan bu fiilin yayılmasını önlemek olmalıdır.

#### 2.2.5.1.1.1. Zinanın Celde Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Celde, deriye vurmak anlamına gelmektedir. Her vuruşa da celde denmektedir.<sup>458</sup> Celde cezası, suçu sanat haline getirmiş, azim ve gayretini bu konuya yoğunlaştıran erdemden uzaklaşmış, kendi insanlık haysiyet ve şerefini heder etmiş, sonuçta da bu cezayı kendine münasip hale getirmiş şahıslar için uygulanacak acı veren bedeni bir müeyyidedir.<sup>459</sup>

<sup>453</sup> Ebû Bekr Ahmed b. Alî er-Râzî el-Cessâs, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, Darü'l kitabî'l ilmiyye, Beyrut-Lübnan 1994, III, 333; Ebû Ya'lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 263; Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 36; Ebü'l-Velîd Muhammed b. Ahmed b. Ahmed el-Kurtubî İbn Rüşd el-Endelüsî, *Bidâyetü'l-müctehid ve nihâyetü'l-muktesid*, Darü'l kitabî'l ilmiyye, Beyrut-Lübnan 2007, VI, 110; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, 156, 159; Şâtibî, *el-Muvâfaqât*, III, 141; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm fî şerhi Gureri'l-ahkâm*, II, 63-64; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 505-506; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 4-14; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 635.

<sup>454</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 635.

<sup>455</sup> Ahmet Vanlıoğlu, "Zina ve Zararları", *Diyanet İlmi Dergi [Diyanet Dergisi]*, 1992, c. XXVIII, sy. 4, 43.

<sup>456</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 502.

<sup>457</sup> Ahmet Vanlıoğlu, "Zina ve Zararları", *Diyanet İlmi Dergi [Diyanet Dergisi]*, 1992, c. XXVIII, sy. 4, 51.

<sup>458</sup> İbrahim Çalışkan, "İslâm Hukukunda Zina Suçunun Mahiyeti ve Cezası", *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1992, c. XXXIII, 97.

<sup>459</sup> Abdülaziz Amir, *et-Ta'zîr*, s. 355.

Zina eden bekâr kimsenin cezası sopa ile vurmaktır. Sopa cezası verilen bir suçluya, normal vuruşla yüz değnek vurulur.<sup>460</sup> Celd cezasından maksat kişiyi telef etmek değil, onu terbiye etmektir.<sup>461</sup> Bunun için bu cezada dikkat edilecek hususlar şöyle sıralanabilir:

a) Sopanın şiddet arz etmesi ve yaralamaması için kuru olmaması, üzerinde bedene dokundurucu budakların bulunmaması, parmak kalınlığında, düz olması ve bir kırbaçtan fazla olmaması (bir tek olması) gerekir. Ayrıca sopa, ne çok kalın, ne de çok ince olmayıp amacının dışına çıkmamalıdır.

b) Cezayı uygulayacak olan görevli memur koltuk altı beyazlığı görünecek derecede elini baş hizasından yukarı kaldırmayacaktır. Ayrıca vurma eylemini gerçekleştiren kimse, şiddete mahal vermemek amacıyla, sopayı vurur vurmaz bekletmeden kaldırmalı ve sopanın üzerine yüklenerek ikinci vuruş hükmüne getirmemelidir.

c) Suç fâilin, kürk, manto, kaban gibi kalın ve kaba giysileri dışındaki elbiseleri çıkarılmayacaktır.

d) Sopalama, “*Mahkûmun yüzünden ve cinsiyet organlarından sakınınız*”<sup>462</sup> hadisine binaen, hassas organlarda ölüme yol açabileceğinden; yüz, karın, baş ve avret mahalli hariç her tarafa tatbik edilir.

e) Sopalama, tek bir uzvun işe yaramaz hale gelmesine, derisinin soyulmasına yol açacağından, hep aynı uzuvlara vurulmayıp diğer uzuvlara eşit şekilde dağıtılmak suretiyle olmalıdır.

f) Sopalama, fâil erkek ise ayakta, bağlanmadan ve yatırılmadan uygulanırken; fâilin kadın olması durumunda, avret yerinin açılmasını önlemek amacıyla otururken uygulanmalıdır.

g) Sopalama, fâilin telefine neden olabileceği muhtemel durumlarda farklı zaman dilimlerine yayılabilecektir. Aşırı soğuk ve aşırı sıcak zamanlarda, hastalık, hamilelik, loğusalık vb. durumlarda ceza uygulanmayıp uygun bir zamana bırakılmalıdır. Şayet

<sup>460</sup>Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 63; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 618; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 379-380.

<sup>461</sup>İbrahim Çalışkan, “İslâm Hukukunda Zina Suçunun Mahiyeti ve Cezası”, *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1992, c. XXXIII, 97.

<sup>462</sup>Müslim, “Birr”, 32; Ebu Davud, “Hudud”, 38.

celde cezası uygulanacak olan kimse, çok zayıf ve halsiz ise, bu kimseye ince çubuklardan yapılmış yüz değneklik bir deste ile bir defa vurularak bu ceza yerine getirilebilir.

h) Sopalama cezası ölüme yol açan saliklerden uzak, tahribata, itlafa neden olmayacak ölçülerde olmalıdır.

1) Sopalama, “Mü’minlerden bir topluluk da onların cezalandırılmasına şahit olsun.”<sup>463</sup> ayeti gereği alenî olarak bir grup huzurunda yerine getirilmesi gerekmektedir.<sup>464</sup>

i) Sopalama cezası uygularken bütün had cezalarında olduğu gibi suçluyu kınamak, lanetlemek ve onurunu kırabilecek her türlü davranışlardan<sup>465</sup> uzak durulmalıdır.

k) Sopalama cezasının, pratik oluşu, mali bir külfet oluşturmayışı, kısa sürmesi, suçlunun günlük işlerine devam edip ekonomik olarak menfi bir şekilde etkilememesi<sup>466</sup> gibi pek çok niteliğe sahip olması bakımından, insani özellikleri barındırmakla birlikte, suçluya da olsa insan onuruna, haysiyetine ve değerine uygun bir şekilde uygulanması da dikkat çekicidir.

Yukarıdaki maddelerden anlaşılacağı üzere zina eden kişinin sopa cezası tatbik edilirken; dikkat edilecek hususlar dile getirilmiştir. Bu hususlar bağlamında; İslâm hukuku, celdenin niteliklerini, uygulama şeklini en ince ayrıntısına kadar tespit etmiş, herhangi bir keyfi uygulamanın önüne geçmiştir.<sup>467</sup> İslam’da öngörülen celde cezası, gelişmiş güzel uygulanabilecek bir ceza olmayıp, aksine özel şartları göz önünde bulunduran<sup>468</sup> zinayı önleyen en önemli ve en ciddi tedbirlerden birisidir.<sup>469</sup>

<sup>463</sup> Nur 24/2.

<sup>464</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 72-73; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva’l-Hindiyye*, II, 159-160; Mevsîlî, *el-İhtiyâr*, IV, 85-87; İbnü’l Hümâm, *Şerhu Fethu’l-ğadir*, 232, 245; İbn Âbidîn, *Reddü’l-muhtâr*, IV, 14; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 617-621; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî’u’l-cinâ’î*, II, 448-450; Hüseyin Esen, “Zina”, *DİA*, XLIV, 443; İbrahim Çalışkan, “İslâm Hukukunda Zina Suçunun Mahiyeti ve Cezası”, *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1992, c. XXXIII, 97-98; Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21, s. 210-211.

<sup>465</sup> Müslim, “Hudud” 5 ; Nesâî, “Cenaiz” 52.

<sup>466</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî’u’l-cinâ’î*, II, 448-449; Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, Rağbet Yayınları, İstanbul 2008, s. 207.

<sup>467</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 206.

<sup>468</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 206.

<sup>469</sup> Ahmet Vanlıoğlu, “Zina ve Zararları”, *Diyanet İlmî Dergi [Diyanet Dergisi]*, 1992, c. XXVIII, sy. 4, s. 51.

Zina cezasının tatbiki için kanuni unsurların mevcudiyeti, şüphe halinde cezanın düşmesi, suçun ispatı üzerinde hassasiyet gösterilmesi<sup>470</sup> gibi çeşitli özellikler, İslâm ceza hukukunun, insanları emin olmadan yargılamadığını gösterirken, insanı koruyan bir hüküm koyduğunu da göstermektedir.

Ceza hukukunun izlediği amaçlar doğrultusunda cezanın bireyselleştirilmesi, suçluların farklı özelliklerinin göz önüne alınması ve cezanın tercihinde hatta verilip verilmemesinde suçlunun durumuna bakılmasının sebebi,<sup>471</sup> insan onurunu korumak olmalıdır. Zina sonucu ana rahmine düşmüş bir cenini olan zinakâr kadının doğum yapana kadar cezasının ertelenmesi<sup>472</sup> İslâm hukukunun zina sebebiyle de olsa ve henüz dünyaya gelmemiş de olsa insana ve haklarına, onuruna ne kadar değer verdiğinin en bariz örneğidir.

#### 2.2.5.1.1.2. Zinanın Sürgün Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Sürgün; bir kişinin veya bir topluluğun, ceza yahut emniyet tedbiri olarak yaşadığı yerden başka bir yere belli bir müddet ya da ömür boyu kalmak üzere isteği dışında gönderilmesi ve orada ikamet etmeye mecbur bırakılması anlamına gelmektedir.<sup>473</sup>

İslâm hukuku, zina eden bekâr kişiyi sopa cezası ile tecziyeden sonra bir yıl sürgün cezası ile cezalandırır.<sup>474</sup> Bir bakıma, sürgün, sopa cezasına ilâveten uygulanacak tamamlayıcı bir ceza olarak görülür.<sup>475</sup> Ancak bu cezanın had veya ta'zîr niteliğinde sayılması tartışmalı olup fakihlerin çoğunluğu had mahiyetindeki aslî müeyyidenin bir parçası olduğu ve yüz celdeye ek olarak uygulanması gerektiği kanaatindedir. Hanefiler ise, sürgüne gönderilen kimsenin tanınmadığı bir ortamda suç işlemeye devam etmesinin daha mümkün olduğu gerekçesiyle ancak bazı durumlarda suçlunun sürgüne gönderilmesi faydalı olabilirse de bu ceza,<sup>476</sup> yetkili organın gerekli

<sup>470</sup>Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 155-156; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 103.

<sup>471</sup> Bayram Demir, "Cezaların Bireyselleştirilmesi Açısından Zina Haddi", *EKEV Akademi Dergisi - Sosyal Bilimler* -, 2005, IX, sy. 23, s. 133.

<sup>472</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, II, 450; Ayrıntılı bilgi için bk. Hilal Özey, *İslam Hukukunda Cenin*, Cihan Yayınları, İstanbul 2018.

<sup>473</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, 159; Talip Türcan, "Sürgün", md., *DİA*, c., XXXVIII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2010, 164.

<sup>474</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, I, 639.

<sup>475</sup> Hüseyin Esen, "Zina", *DİA*, XLIV, 443.

<sup>476</sup> Talip Türcan, "Sürgün", *DİA*, XXXVIII, 165.

görmesi halinde takdir edeceği bir müddet için ta‘zîr cezası olarak uygulanabileceğini söylemektedirler.<sup>477</sup>

Sürgün cezasını tatbik ederken dikkat edilmesi gereken hususlar şunlardır:

a) Zina eden kimseler, suç işledikleri yerleşim yerinden asgari namazı kısaltma mesafesi kadar bir uzaklığa sürülmelidirler.<sup>478</sup>

b) Sürgün edilen kimse belirli bir yerde hapsedilmemeli, hakaretlere ve şiddete maruz kalmamalıdır.<sup>479</sup>

c) Sürgün edilen kimse, tövbe etmeden ve süresi de dolmadan uzaklaştırıldığı yere tekrar dönememelidir.<sup>480</sup>

İslâm hukuku, sürgün cezası bağlamında dikkat edilecek hususları dile getirirken, bu şartların varlığıyla, kanuna uyma uyarısı yapmakta, hukukî ve insanî esaslara bağlı kalarak bedenî ve ruhî hasarın oluşmaması için insan onuru bağlamında keyfiliği ve aşırılığı önlemektedir. Ayrıca İslam’da tövbe kapısının ısrar edici bir şekilde, sürgün boyunca açık olması, zinayla kırılan onuru ve itibarı korumak için olmalıdır. Çünkü zina, toplum içinde yüz kızartıcı ve kötü bir suç<sup>481</sup> olduğundan haysiyet ve itibar zedelemektedir. İşte sürgün cezası, mümkün olan en kısa zamanda, suçlunun kaybettiği itibarını tekrar kazanmak ve suçun unutulmasını sağlamak amacıyla bir tedbir, bir ıslah olarak görülebilir. Bu yüzden sürgün, her ne kadar ceza olarak verilse de aslında suçluyu, yepyeni güzel bir hayata hazırlamaya yardımcı olurken, suçlunun onurunu da korumaktadır.<sup>482</sup>

Sürgün cezası her ne kadar ceza olarak verilse de ifa edilirken, suçlunun hapsedilmemesi, suçluya işkence yapılmaması, suçlunun tehdit veya kötü sözlerle alaya alınmaması, sürgün boyunca suçlunun tövbe etmesini bekleme; insan onurunu ve haysiyetini korumaya yönelik tedbirlerin alındığını göstermektedir.

<sup>477</sup> Serâhsî *el-Mebsût*, IX, 45; Talip Türcan, “Sürgün”, *DİA*, XXXVIII, 165; Hüseyin Esen, “Zina”, *DİA*, XLIV, 443; Rifat Uslu, “İslâm Hukukunda Sürgün Cezası”, *Yeni Fikir Uluslararası Hakemli Akademik Fikir Araştırma Dergisi*, 2015, I, sy. 14, s. 129.

<sup>478</sup> Maverdî, *el-Ahkâmü’s-sultâniyye*, s. 301; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî‘u’l-cinâ‘î*, I, 640; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, s. 326-327.

<sup>479</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî‘u’l-cinâ‘î*, I, 640.

<sup>480</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî‘u’l-cinâ‘î*, I, 640.

<sup>481</sup> İsrâ17/32.

<sup>482</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî‘u’l-cinâ‘î*, I, 640.

### 2.2.5.1.1.3. Zinanın Recm Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Recm, “taşlayarak öldürme” anlamına gelmektedir.<sup>483</sup> Terim olarak ise; zina eden evli/dul Müslüman kadın veya erkeği taş ve benzeri şeyleri atarak öldürmek şeklinde tanımlanmıştır.<sup>484</sup> Recm cezasının meşrûluğu sünnete dayanmaktadır.<sup>485</sup> Recm uygulanacak kişinin, şahitliği engelleyici herhangi bir durum olmayan dört erkek şahit ile suçunun sabit olması ve muhsan, hür, Müslüman olması gerekir. Ayrıca bu şartları taşıyan kimsenin recm cezası yerine getirilirken şu şartlara da uyulmalıdır.

a) Recmde bulunan her kişinin, taşı öldürme kastıyla atması gerekir. Attıkları taşlar mahkûmun canını yakıcı, oyalayıcı, eziyet edici bir şekilde olmamalı, mahkûmun çabucak ölümüne sebebiyet verici hareketlerle olmalıdır.

b) Recmde bulunan her kişinin, mahkûmun yüzüne taş atmaktan sakınması iyi bir hareket olarak görülür. Amaç her ne kadar öldürme olsa da baş gibi insanı temsil eden organa taşın atılmaması gerekmektedir.

c) Recm, devlet başkanı veya temsilcisinin huzurunda, halkın gözü önünde meydana, aleni bir şekilde yapılır.

d) Recm cezasında kullanılacak taşların boyutu, normal büyüklükte ve avucun içini dolduracak kadar olup cezalandırmanın maksadı dışında küçük veya büyük olmamalıdır.

e) Recm edilecek kişiye daha öncesinde zina suçu için verilen yüz sopa vurulmamalıdır.

f) Taşlamaya önce şahitler başlar, sonra hâkim, daha sonra da orada hazır bulunanlar devam eder.

g) Recmedilecek kimse için çukur kazılıp kazılmayacağı, İslâm hukukçuları arasında ihtilafli olsa da; hâkim uygun gördüğü takdirde, recmedilecek kimse için bir çukur kazılır ve kişi bu çukura sokularak recmedilir. Hâkim isterse çukur kazdırmadan da recmedilmesini emredebilir. Recmedilecek olan kadın ise, hâkim onun için göğsüne kadar bir çukur kazılmasını emreder.

<sup>483</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l- Arab*, VI, 116; İbn'ül Hümâm, *Şerhu Fethu'l-ğadir*, V, 224; Hüseyin Esen, “Zina”, *DİA*, XLIV, 443.

<sup>484</sup> İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 10; Abdülkadir Üdeh, *et-Tesrî'u'l-cinâ'î*, II, 384; Hüseyin Esen, “Zina”, *DİA*, XLIV, 443.

<sup>485</sup> Müslim, “Hudûd”, 12-14; Buharî, “Hudûd”, 30,34, 38, 46; Buharî, “Hudûd”, 21,22,25,28,29; Müslim, “Hudûd”, 22; Tirmizi, “Hudud”, 5.



h) Recm edilecek hamile olan kadının cezası, hamileliğinin nikâhtan veya zinadan olmasına bakılmadan çocuğunu doğuruncaya ve çocuğun annesine bağımlılığı sona erinceye kadar ertelenir.

i) Recm taşlayarak öldürmedir, bunun dışında ölüme sebebiyet verecek; kılıçla boyundan kesme, iple asıp idam ettirme vb. gibi bir şey ile ceza yerine getirilemez.

j) Taşlama sonucunda ölen kişi ailesine teslim edilir ve diğer ölümlere yapılan dini merasim yapılır, kefenlenir, namazı kılınır, defnolunur.<sup>486</sup> Cezasını çeken bir suçlunun, ölümle sonuçlanan bir durumda, cenaze işlemlerinin, toplumun diğer fertleriyle aynı şekilde olması insanın insan olmasından kaynaklanan değeri, izzeti ve şerefine göz ardı edilmediği de dikkat çekicidir.

Bu esaslara ek olarak, İslâm hukukunda, suçlunun insanlık onurunu ve genel insanî duyguları incitecek uygulamalar yasaklanmış, suçluya hakaret ve beddua edilmemesi, onun için Allah'tan mağfiret ve merhamet dilenmesi emredilmiştir. Ayrıca İslâm hukuku cezanın yerine getirilmesi sırasında herkese eş değer davranılması, suçluya yargı kararında belirtilenden başka ya da onu aşan bir davranışın yapılmaması, işkence, eziyet türü şeylerden uzak durulması, suçluyu sadece verilen cezaî hüküm ölçüsünde cezalandırıp cezanın başkaca hasar meydana getirmemesinin sağlanması, suçlunun hamile veya süt emziriyor olması gibi hallerde infazın geciktirilmesi, infazda makul sürenin aşılması gibi niteliklerin üzerinde de önemle duruyor olması insanî esaslara sadık kalınmasının teminine, cezanın uygulanmasında suçlunun hukukunu gözetmeye ve cezanın beklenen gayeyi yok edici aşırılıkları önlemeye yönelik çaba olarak anlaşılmalıdır.<sup>487</sup>

Öte yandan, Hz. Peygamber (s.a.v), zina itirafında bulunan kişilere hemen ceza uygulamayıp bazı suç fâillerini defalarca geri göndermiş, recm cezasını uygulamada diğer cezalara oranla çok daha isteksiz davranmış, ağır bir suç olması hasebiyle suç sabit olmadan gizli olmasını tavsiyede bulunmuş, cezanın yerine getirilmesini tehir etmiş, hiçbir suçta dört şahit getirilmesi şart koşulmamışken zina suçunda bu şartı getirmiş

<sup>486</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 72-73; Merğînânî, *el-Hidâye*, II, 341; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, s. 159; İbnü'l Hümâm, *Şerhu Fethu'l-ğadır*, V, 228; Molla Hüsrev, *Dürrü'l-hükkâm*, II, 64; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 11-16; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 445-448; Hüseyin Esen, "Zina", *DİA*, XLIV, 443; Şükrü Özen, "İnfaz", *DİA*, c., XXII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2000, 290-291; İbrahim Çalışkan, "İslâm Hukukunda Zina Suçunun Mahiyeti ve Cezası", *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1992, c. XXXIII, s. 95-96.

<sup>487</sup> Şükrü Özen, "İnfaz", *DİA*, XXII, 290-291.

olması,<sup>488</sup> uygulamayı imkânsız olmasa da zor hale getirerek insanlık onurunu korumayı amaçlamıştır. Zira asr-ı saadette recm cezasının bir elin beş parmağı adedince dahi uygulanmamış olması,<sup>489</sup> bu denli ağır bir cezanın caydırıcılığının kuvvetli olmasının yanı sıra, recmin ta'ziren verilmiş bir ceza türü olduğunu akla getirmektedir.<sup>490</sup> Dolayısıyla İslâm ceza hukukunda, recm cezasını yerine getirirken, insani muamelelerin dışına çıkabilecek herhangi bir uygulama söz konusu olmamıştır.

Bu deliller sonucunda, İslâm ceza hukukunun, hükmettiği recm cezasının gereği olan taşlamanın, insanî esaslara uygun olup olmadığı çeşitli kimseler tarafından sorgulamalara sebep olsa da Allah tarafından belirlenen bu cezanın hikmetinin neslin ve insan nevinin bekasının muhafazası olduğu görülecektir. Zina haddinin recm (taşlanarak öldürme) yoluyla olması hükmünden zinanın önünü almanın amaçlanğı bilinmektedir. Fakat bu zina edenin boynunun vurulması, ölünceye kadar dövülmesi ya da belli sayıda sopa vurulması, hapsedilmesi gibi yollarla yapılmamakta, sadece recm yoluyla olması istenmektedir. Muhsan olmayan kimseye sopa ve hapis cezası uygun görülürken, muhsan kişinin cezasının recm gibi farklı bir yolla yapıldığı görülmüştür. Bütün bu cezalardaki miktar ve şekillerin içermiş oldukları maslahatları akılla kavranamaz bir durum arz etmektedir. Bu maslahatları kavrayamadığımızı göre bilemeyeceğimiz başka bir maslahatın bulunduğunu da görmekteyiz.<sup>491</sup>

#### **2.2.5.1.1.4. Değerlendirme**

Kur'an ve sünnetle belirlenmiş olan cezai müeyyidelerden yola çıkarak, tecrübeler, İslam'ın öngördüğü cezaların insan tabiatına uygunluk arz ettiğini ortaya koymaktadır. Doğası gereği recâ ve ye's duygusuna sahip olan insan, yapacağı her eylemi, sergileyeceği her icraatı bu ümit ve korku durumunu hesaba katarak gerçekleştirir. Kişi zarar ve tehlike görmeyeceği bir olay ve fiil karşısında suç sayılan fiili rahatlıkla işlerken, doğuracağı tehlike veya zarar oranında ise o fiile girişimde bulunmayacaktır. O halde ceza hafif ve caydırıcı olmaz ise bu fiiller kaçınılmaz olurken, cezanın şiddetli ve katı olması halinde ise göreceği zarardan korkup o fiili

<sup>488</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 308-309.

<sup>489</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 714-715.

<sup>490</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 310; Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, s. 56

<sup>491</sup> Şâtibî, *Muvâfakât*, III, 141.

işlemeyecektir.<sup>492</sup> İşte İslâm insanın bu fitri ve ruhsal özelliklerini göz önünde bulundurarak, kişiyi suç işlemeye sürükleyen sebeplerin karşısına ona suçtan vaz geçirecek müeyyideler koymak suretiyle mücadele ederken, insan nefsinin zinaya sürükleyen hissi amilleri yine hissi olan ve zinadan uzaklaştırıcı amillerle önlemiştir.<sup>493</sup>

İslam, gerek recm cezasını gerekse de celde ve sürgün cezalarını işkence amacıyla koymamış, insanın fitri özelliklerinden yararlanarak, şahsi öç almaların ve kan davalarının önünü alacak adaletli hükümlerle mağduru razı etmek için koymuştur. Suçluların şiddet ve zulmünden ortaya çıkan vahşetin suçludan yana olarak görmezden gelinmesi doğru değildir.<sup>494</sup> Hem suçlu hem mağdur açısından bakıldığında suç işleyene gereken cezanın verilmesi kaçınılmaz olacaktır.

İslam'da suç kapsamında gayri meşru bedenî zevkin karşılığında öngörülen ve bir grubun gözetiminde uygulanması gereken, bedensel acı içerikli kırbaç, recm ve sürgün cezaları neslin varlığını hedef alan ve yeni nesillerin oluşmasının en ahlaklı yolu olan iffetli yaşam ve aile onurunun ihlal edilmesi karşılığı olarak değerlendirmek de mümkündür.<sup>495</sup>

İnsanlığın en büyük düşmanlarından ve en ciddi problemlerinden birisini teşkil eden zina, horlanmış ve birçok değerini kaybetmiş bir sınıfın doğmasına ve kişiliğin en önemli unsuru olan iffetin yitirilmesine sebep olur. İffetin kaybolması ise kişinin cemiyet içinde izzet ve itibarını kaybetmesine, bu yüzden de başka ahlak dışı fiilleri yapabilecek hale gelmesine yol açabilir.<sup>496</sup>

Bu bağlamda, zina her ne kadar belirli kişiler arasında meydana gelse de doğurdukları zararlar bakımından hiçbir zaman kişisel bazda kalmamaktadır.<sup>497</sup> Bu yüzden İslam'da zina suçu, dini, içtimai, iktisadi, ahlaki, tıbbi sarsıntılara ve çöküntülere yol açıp özellikle aile onuru müessesesinin yıkımına sebebiyet verdiği için

<sup>492</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 714-715.

<sup>493</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 660.

<sup>494</sup> Nazım Büyükbaş, *Klasik İslâm Hukukçularına Göre Cezalandırmanın Gayesi* (Yayımlanmamış doktora tezi), s. 171.

<sup>495</sup> Suat Erdoğan, "İslâm Hukukunda Kişisel ve Toplumsal Hak ve İhlalleri Karşılığında Öngörülen Cezalar ile İbadet Kapsamındaki Cezaların Mukayesesi", *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2014, sy. 24, s. 288.

<sup>496</sup> Nebi Bozkurt, "Fuhuş", *DİA*, c., XII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1996, 212-213.

<sup>497</sup> Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, s. 53.

titizlikle ele alınmıştır.<sup>498</sup> İslam, şerefli ve haysiyetli bir varlık olan insanın, nefsinin ve neslini ifsat edecek kötülükleri bertaraf etmek, temel hak ve özgürlüklerini güvence altına almak, hem dünya hayatında hem de ahirette kurtuluşa ve huzura ulaştırmak,<sup>499</sup> güvenilir bir ortamda onurunu korumak ve yaşamını sürdürmek için önleyici, engelleyici, ciddi ve kalıcı hükümler getirmiştir.<sup>500</sup>

Ayetlere ve Hz. Peygamber (s.a.v)’in uygulamalarına dayanarak verilen zina cezasının, insani niteliklere uygun olduğu görülmektedir. Zina cezası, dini korumak ve nesle yapılacak tecavüzleri önlemek amacı taşıdığından, suçluyu suç işlemeye ve sapıklık yapmaya devam etmekten alıkoyacak ceza tedbirlerinin bulunması kaçınılmazdır. Bunun yanında suçlara verilecek cezaların şiddetli olmasının sebebi, toplum yapısını korumak, güven ve düzenini sağlamak, ahlaki yozlaşmayı önlemek ve insanın kendi eliyle yok saydığı onurunu ve haysiyetini tekrar kazandırmaktır.

Ayrıca ağır olduğu iddia edilen zina cezasının varlığı, zina ile ana rahmine düşen çocukların oluşmasına engel olmaktadır. Zina ile bu çocukların hayatları ve onuru hiçe sayılmakta ve diğer çocuklara verilen değer verilmemektedir. Çok yönlü düşünüldüğünde bu cezada asıl maksadın insan onurunu korumak olduğu görülmektedir.

#### 2.2.5.1.2. Kazf (Zina İsnadı/İffete İftira) Suçu ve Cezası

Sözlükte “herhangi bir şeyi atmak”<sup>501</sup> anlamına gelen kazf kelimesi, bir İslâm hukuku terimi olarak; haddi gerektiren belirli suçlardan birinin adı olup bir kimseye ayıplama ve sövmek maksadıyla zina isnat etmek,<sup>502</sup> muhsan olan bir şahsa zina nispet etmek veya bir kimsenin nesebini reddetmek<sup>503</sup> manasına gelir. Ya da cezai sorumluluğu olan bir kimsenin, iffetli bir şahsa onur ve şerefini zedeleyecek nitelikteki kelimeleri isnat etmesidir.

<sup>498</sup> Ahmet Vanlıoğlu, “Zina ve Zararları”, *Diyanet İlmî Dergi [Diyanet Dergisi]*, 1992, c. XXVIII, sy. 4, s. 52.

<sup>499</sup> Fuat Karabulut, “Recm Cezasının Hz. Peygamber’in Uygulamaları Işığında Değerlendirilmesi”, *EKEV Akademi Dergisi - Sosyal Bilimler -*, 2012, XVI, sy. 50, 109.

<sup>500</sup> Ahmet Vanlıoğlu, “Zina ve Zararları”, *Diyanet İlmî Dergi [Diyanet Dergisi]*, 1992, c. XXVIII, sy. 4, s. 38.

<sup>501</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-‘Arab*, XII, 48; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 229.

<sup>502</sup> İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 43; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 229.

<sup>503</sup> İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 137; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 174; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 93; Zeylâî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, III, 616; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 455; Hamza Aktan, “Kazf”, *DİA*, c., XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 148.

Kazf suçunun haram olduğu, Kitap, sünnet ve icma delilleri ile sabittir.<sup>504</sup> Nitekim “*Namuslu kadınlara zina isnat edip sonra da dört şahit getiremeyenlere seksen değnek vurun. Artık onların şahitliğini asla kabul etmeyin. İşte bunlar fasık kimselerdir.*”<sup>505</sup> ayetiyle “*Onlar (iftiracılar) bu iddealarına dair dört şahit getirselerdiler ya! Mademki şahitler getirmediler; işte onlar Allah yanında yalancıların ta kendileridir.*”<sup>506</sup> ayeti kazf suçunun haram olduğunu belirtirken, Hz. Peygamber (s.a.v) de “*Helak edici yedi şeyden kaçının*” buyurduğunda ashab-ı kiram; “*Nedir onlar Ey Allah'ın Resulü?*” diye sordular. Hz. Peygamber (s.a.v); “*Allah'a şirk koşmak, sihir (büyü) yapmak, Allah'ın öldürülmesini haram kıldığı kimseyi öldürmek, faiz yemek, savaş sırasında ordudan kaçmak, iffetli ve hiçbir şeyden habersiz kadına zina isnadıyla iftira etmek*” şeklindeki cevabıyla bu suçun ne derece büyük bir günah olduğuna işaret etmiştir.<sup>507</sup>

Bu delillerden hareketle, bir kimsenin zina fiili işlediğini iddia edip de dört tanıkla iddiasını ispat edemeyen kimseye dünyevi olarak iki ayrı müeyyide konulmuş olmaktadır:

1. Aslı ceza; sopalamadır.(Celde)
- 2.Tâbi ceza; şahitliğin kabul edilmemesidir.<sup>508</sup>

İslâm ceza hukukunda, kazf suçu için biri aslî diğeri de tâbi (ek) olmak üzere iki tane ceza öngörülmüştür. Ancak “*O ağır iftirayı uyduranlar, sizin içinizden bir güruhtur. Bu iftirayı kendiniz için kötü bir şey sanmayın. Aksine o sizin için bir hayırdır. Onlardan her biri için, işledikleri günahın cezası vardır. İçlerinden (elebaşılık ederek) o günahın büyüğünü üstlenen için ise ağır bir azap vardır.*”<sup>509</sup> ayeti bu dünyevi müeyyidelere ek olarak ahirette büyük bir azap görecekları bildirilerek, kazf suçu işleyenlerin, yalancı ve fasık sayılması, çift yönlü dünyevi-uhrevî olarak ceza verileceği

<sup>504</sup> Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukukunda Hükümlerin Yürürlüğü*, s. 61.

<sup>505</sup> Nur 24/4.

<sup>506</sup> Nur 24/13.

<sup>507</sup> Müslim, “İman”, 38; Ebu Davud, “Hudud”, 34.

<sup>508</sup> Cessâs, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, III, 348; İbn Rüşd, *Bidâyetü'l müctehid*, IV, 138, 141; Kâsânî, *Bedâ'î*, IX, 267; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 174, 180; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, III, 616; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 511-512; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 627-631; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 491.

<sup>509</sup> Nur, 24/11.

belirtilmektedir.<sup>510</sup> O halde, İslâm hukukunda kaziften doğan manevi zararın tazmin şekli, birisi maddi, üçü de manevi olmak üzere dört türdür. Kur'an tarafından öngörülen bu dört tazmin şeklinden maddi olanı, kazf yapana seksen sopa vurmaktır. Manevi olan diğer üç tazmin şekli ise, kazif yapan kişinin ebedi olarak şahitliğinin kabul edilmemesi, fasık ve yalancı sayılmasıdır. Kazfe uğrayan kişi davacı olduğu takdirde, kazif yapan kişiye bu maddi ve manevi müeyyideler tatbik edilirken, aksi durum söz konusu değildir.<sup>511</sup>

Kur'an'ın, kazf suçuna maddi ve manevi olarak çift yönlü bir müeyyide getirmesindeki temel amaç, ulu orta herkesin birilerinin aleyhinde zina iftirasında bulunarak, onların namuslarının yara almasına ve onurlarıyla oynanmasına engel olmaktır. Ayrıca iftiraya uğrayan kişinin, suçsuzluğunun ortaya konmasıyla, kırılan gönlünü, yaralanan haysiyet ve şeref duygusunu tamir etmek olmalıdır.<sup>512</sup>

#### **2.2.5.1.2.1. Kazfın Aslî ve Tâbi (Maddi-Manevi) Cezasının İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

İffete iftira suçu sabit olması durumunda, suçluya seksen sopa vurulur.<sup>513</sup> Bu ceza, asıl ceza olup miktarı artırılıp azaltılmadığı gibi yerine başka bir ceza da tatbik edilemez.<sup>514</sup>

Zina cezası başlığı altında sopa cezasının, nasıl uygulanacağı, hangi kurallara göre hareket edileceği ve insani niteliklere ne kadar önem verildiğinden bahsedildi. Kazf suçunda da sopa cezası olduğu için, aynı şekilde kazf cezası verildiğinde de bu şartlara uyulması gereklidir. Ancak zina cezasından farklı uygulamalar da söz konusu olduğundan bunlara açıklık getirilecektir. Kazf cezası yerine getirilirken uyulması gereken şartlar şunlardır:

a) Kazfe öngörülen dayak cezasında vuruş sayısı (zinadan) az olduğu gibi, vuruş şiddeti de zina cezasına nazaran daha hafiftir.

<sup>510</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 512; Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 314.

<sup>511</sup> Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru" Sempozyumu* 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 315.

<sup>512</sup> Abdullah Benli, "İslâm Ceza Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru" Sempozyumu*, Konya, 2013, s. 315.

<sup>513</sup> Nur 24/4.

<sup>514</sup> Ebû Ya'îlâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 270; Nevevî, *el-Mecmû'*, XX, 51; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, I, 155; Yaşar Yiğit, "İnsanlık Onur ve Şerefının Korunması Açısından Kazf Suçu ve Cezasının Değerlendirilmesi", *Diyanet İlmî Dergi*, 2004, XL, sy. 4, s. 131-144.

b) Ayrıca diğer cezalardan(zina ve içki ) farklı olarak infaz esnasında suçlunun elbiseleri (kürk ve pamuklu kaftan gibi kalın giyecekleri hariç) de çıkarılmaz.<sup>515</sup> Çünkü söz konusu suç, gerçeğe de yalana da ihtimali olan bir iftira üzerine kurulmuş olup, kesinlik arz etmeyen bir konudur.<sup>516</sup>

c) Tek seçenekli cezalar içermesi hasebiyle hâkim, her ne kadar cezanın türünde veya sopanın sayısında değişikliğe gidemese de cezanın infazında kullanılan sopanın vasfını (kalınlığı/inceliği) ve vuruş şiddetini maslahata binaen değiştirebilir.<sup>517</sup>

d) Kazf suçu işleyen kimsenin, sopa cezası sonrasında, şahitliğinin kabul edilmemesinin celde cezasıyla bedenine ezâ vermesi gibi kalbine de elem veren bir müeyyide olduğu, şahitliğinin reddedilmesinin suçun kendisiyle meydana geldiği mahalde uygulanan tamamlayıcı bir yaptırım olduğu açıktır.<sup>518</sup> Bu cezanın verilmiş gayesi onurun temizlenmesi düşüncesine dayanmaktadır.

e) Zina iftirasına öngörülen celde cezası, toplum huzurunda ifa edilir. Bu itibarla cezanın, herkesin huzurunda icra edilmesi, mağdurun aklanması ve yitirdiği saygınlığı yeniden kazanması anlamına gelir.<sup>519</sup>

f) Kâzifin ithamını makzûfün huzurunda ve onun yüzüne karşı yapmış olması gerekmez. Makzûfün gıyabında yapılan ve usulüne uygun şekilde ispat edilen bir ithamla da kazf suçu oluşur. Böylece ithamın bir cemaat huzurunda yapılmış olması gerekmeyip iki kişi yanında söylenmiş olması suçun oluşması için yeterlidir. Bu durumda kazf iftirası, ister suçlu ile mağdur arasında olsun isterse de umumi bir alanda yapılmış olsun suçlu hakkında ceza tertip edilmesi anlamını taşır.<sup>520</sup> İslam'ın işlenen suçlarda gizlilik ve aşıkârlık vasfına önem vermeyişinin sebebi, insanın şerefini bir tek ölçü ile ölçüp değerlendirmemesidir. Çünkü İslam'a göre, insanın şerefi ve kıymeti durumlar ve şartlarının değişmesiyle değişen bir şey değildir. İnsanın bizzat kendisine göre kıymeti ne ise, diğer insanlar nezdinde de kıymeti odur. Kendine göre, gizli bir yerde keramet durumu, şerefine ise aynı durumu herkes huzurunda da koruması

<sup>515</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 174; İbnü'l-Hümâm, *Şerhu Fethu'l kadir*, V, 319; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 72; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 627-631.

<sup>516</sup> İbnü'l-Hümâm, *Şerhu Fethu'l kadir*, V, 319; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 627-631.

<sup>517</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, 281; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 130.

<sup>518</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, IX, 129; Nazım büyükbaş, "İslâm Ceza Hukukunda Haddlerin Caydırıcılığı", *Gaziosmanpaşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2013, c. I, sy. 2, s. 114-115.

<sup>519</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, IX, 266; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 230.

<sup>520</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 478; Hamza Aktan, "Kazf", *DİA*, XXV, 149.

gerekir.<sup>521</sup> O halde kazf cezasında gizli-aşikâr ayrımının söz konusu olmayışı, insanın her an şerefli bir varlık olduğunu hatırlatmaktadır.

g) Kur'an-ı Kerim'deki, "Ancak tövbe edip bundan sonra ıslah olanlar müstesna. Çünkü Allah, çok bağışlayandır, çok merhamet edendir."<sup>522</sup> ayeti kazf haddi uygulandıktan sonra suçlunun kesinlikle affedilmesi<sup>523</sup> gerektiğini bildirerek, onun sürekli olarak suçluluk hissedip baskı altında tutulmasını istememektedir.<sup>524</sup> İslam'ın suçlu kimsenin pişmanlığını göz önünde bulundurarak kazf için af yolunu açmasının nedeni, suçluyu hayata bağlayacak onurlu insan olma fırsatını tanıyarak itibar kazanmasını sağlamaktadır.

İslam'daki kazf için öngörülen cezanın, suçlunun özel durumu, mazeretleri, içinde bulunduğu olağanüstü durumun belirli nitelikler taşıması halinde cezaya karar veren mahkeme veya yetkili mercî tarafından ertelenmesi, bu öngörülen cezayı hafifleten veya düşüren genel sebepleri barındırması,<sup>525</sup> af yolunun açık olması ve aleniyyeti şart koşmaması, cezaların insanı koruma gayesi taşıdığını göstermektedir.

Ayrıca zina iftirasında, haddin uygulanabilmesi için mağdurda aranan niteliklerin (ihsanın); iffetli, akıllı, müslüman, bâliğ ve hür olması gereğinden söz edilmiş olması, kazf suçu ve cezasını düzenleyen ayetin de genelde hür, mü'min erkek ve kadınlara yapılan zina iftiraları çizgisinde yorumlanmış olsa da ister hür ister köle, ister Müslüman ister gayr-i müslim olsun, namuslu iffetli bir kimseye zina iftirasında bulunan şahsa, ayette öngörülen cezanın uygulanmasına hukuki herhangi bir engel bulunmamaktadır. Çünkü ırz, namus, iffet ve insanlık onuru sadece hür mü'min erkek ve kadınlara özgü bir vakıa değil,<sup>526</sup> inancı ve toplumsal yapıdaki statüsü ne olursa olsun namuslu, iffetli her ferdi içine almaktadır. Bu nedenle İslam'ın, temiz bir toplumun oluşmasına, ırzların ve ahlaki değerlerin tecavüzden masun olmasına son derece önem atfedip<sup>527</sup> insan onurunu ayaklar altına almaya yönelik çok ağır bir saldırı

<sup>521</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, II, 478.

<sup>522</sup> Nur 24/5.

<sup>523</sup> Ebû Ya'lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 270.

<sup>524</sup> Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru" Sempozyumu*, Konya, 2013, s. 314.

<sup>525</sup> Hasan Doğan, *İslâm hukukunda İftira Suçu ve Cezası*, Ankara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Doktora Tezi, Ankara 2008, s. 203.

<sup>526</sup> Yaşar Yiğit, "İnsanlık Onur ve Şerefının Korunması Açısından Kazf Suçu ve Cezasının Değerlendirilmesi", *Diyanet İlmî Dergi*, 2004, c. XL, sy. 4, s. 143-144.

<sup>527</sup> Abdülkerim Zeydan, *Mecmû'atü buhûs fikiyye mu'âsıra*, Müessesetü'r risale, Beyrut 2011, s. 404.



olan, büyük manevi zararlara sebebiyet veren kazf suçuna<sup>528</sup> bu denli ağır bir cezayı öngörmesi, insan onuru koruma hedefini gerçekleştirecek vesileleri meşru ve meğub kıldığını göstermektedir.

### 2.2.5.1.2. Değerlendirme

Irz ya da namus duygusu, şeref ve haysiyetiyle yaşamak isteyen onurlu bir kimsenin sahip olduğu en büyük değerlerden biridir. Irz ya da namus, bir insanın ister bizzat kendisi isterse ecdadıyla ilgili olsun övgü ve yergi mahallidir. Bu yüzden canı ve şerefi gibi koruduğu, eksilmesine ve ayıplanmasına karşı savunduğu kişisel varlık ya da değerlerinin en önemlileri arasında yer alır. Namusa dil uzatmak ya da iftira etmek, kuşkusuz sahibini rûhen sarsar, gönlünü kırar, onurunu zedeler, elem ve ıstıraplara neden olur, neticede kişiye maddi ya da manevi zararlar açar.<sup>529</sup> İşte Allah katında saygın olan ve bu saygınlığını kendi çapında da devam ettiren insanın ırz, namus, şeref, izzet, haysiyet ve onurunu zedeleyici nitelikteki sözlü ve fiili tecavüzler, İslâm 'da yasaklanmıştır. Bu tür saldırıların önlenmesi için gerçekten ağır kabul edilebilecek türden maddi ve manevi müeyyideler getirilmiştir.<sup>530</sup>

Bu bağlamda; kazf, ceza (maddi) ve tazminat (manevi) unsurlarını birlikte içermektedir. Cezadır; çünkü kazf yapan kişi seksen sopa vurmak suretiyle bedeni olarak, şahitliğinin kabul edilmemesi, fasık ve yalancı sayılması yönüyle de manevi olarak cezalandırılmaktadır. Tazminattır; çünkü kazfe uğrayan kişi, kendisine iftira eden kişinin cezalandırılmasıyla manen teskin olmakta, bozulan morali kısmen düzelmekte, kırılan gönlü tamir edilmekte, namusuna sürülen lekeden temizlenmektedir.<sup>531</sup> İslam'da, uygulanan cezalar, insanların haklarına yöneltilecek saldırılara karşı adeta sigorta görevi icra etmektedirler.<sup>532</sup> İşte bu sigorta aynı zamanda insanın onurunu, şerefini, değerini de koruma altına almaktadır.

<sup>528</sup> Kâsânî, *Bedâ'i'*, IX, 228.

<sup>529</sup> Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru" Sempozyumu*, Konya, 2013, s. 311-312.

<sup>530</sup> Yaşar Yiğit, "İnsanlık Onur ve Şerefının Korunması Açısından Kazf Suçu ve Cezasının Değerlendirilmesi", *Diyanet İlmî Dergi*, 2004, c. XL, sy. 4, s. 142.

<sup>531</sup> Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru" Sempozyumu*, Konya, 2013, s. 316.

<sup>532</sup> Yaşar Yiğit, "İnsanlık Onur ve Şerefının Korunması Açısından Kazf Suçu ve Cezasının Değerlendirilmesi", *Diyanet İlmî Dergi*, 2004, c. XL, sy.4, s. 131-144.

### 2.2.5.1.3. Şürb/ Sekr/Sarhoşluk/İçki İçme Suçu ve Cezası

Sözlükte “sarhoş olma, sarhoşluk”<sup>533</sup> anlamlarına gelen sekr veya sükr kelimesi bir İslâm hukuku terimi olarak; kişinin içki veya uyuşturucu gibi maddeleri kullanması sonucunda ayıldıktan sonraki esnada söz ve fiillerini hatırlayamayacak kadar akli melekelerinin zaafa uğramasıdır.<sup>534</sup> Sarhoşluk verici maddelerin kullanılmasının yasak olduğu Kitap, sünnet ve icmâ ile sabittir. Nitekim “*Ey iman edenler! İçki, kumar, dikili taşlar ve fal okları ancak, şeytan işi birer pisliktir. Onlardan kaçının ki kurtuluşa eresiniz. Şeytan içki ve kumarla ancak aranızda düşmanlık ve kin sokmak; sizi, Allah’ı anmaktan ve namazdan alıkoymak ister. Artık vazgeçiyor musunuz?*”<sup>535</sup> ayeti sekr suçunun haram olduğunu belirtirken, Hz. Peygamber (s.a.v) de, “*Her sarhoşluk veren şey, hamırdır. Sarhoşluk verecek her şey de haramdır.*”<sup>536</sup> “*Çoğu sarhoş edenin, azı da haramdır.*”<sup>537</sup> “*Her kim şarap içerse ona dayak atınız*”<sup>538</sup> buyurarak, sarhoşluk verecek her türlü içkinin yasak olduğunu dikkat kesmiştir. Enes b. Malik’in rivayet ettiği bir hadiste, Hz. Peygamber’in şarap içen bir şahsa hurma dalı ve ayakkabı ile vurduğu, Hz. Ebu Bekir’in kırk celde; Hz. Ömer’in sahabelerle istişare ettikten sonra hadd cezalarının en hafifi olan seksen celde vurduğunu dile getirmiştir.<sup>539</sup>

Kur’an-ı Kerim, sarhoş edici maddeleri kesin bir ifadeyle yasaklamakla beraber, bu yasağı ihlal eden kişiler hakkında nasıl bir ceza uygulanacağı konusunda bir açıklama getirmemiştir. İçkinin haramlığının kaynağı Kur’an-ı Kerim, cezasının kaynağı sünnet, celde sayısının kaynağı da icma ile yapılmıştır. Tatbikatı gösteren hadislerden anlaşıldığına göre Hz. Peygamber (s.a.v.) bu suçu işleyenleri sopalatmıştır. Sopa hurma dalı, papuç, el ve elbisedir. Vuruşun kırk civarında olduğu tesbit edilmiştir. Hz Ebu Bekir bu cezayı kırk olarak uygulamışken; Hz. Ömer ise, kendi devrinde sahabe ile istişare etmiş ve “asgari haddin seksen kırbaç olduğu, sarhoşun da diliyle namusa sataşacağı” göz önüne alınmış, bu suçun cezası seksen kırbaç olarak kabul ve tatbik

<sup>533</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-‘Arab*, VII, 215.

<sup>534</sup> M. Ebû Zehre, *Uşûlü'l-fikh*, s. 311; Abdulkemim Zeydan, *el-Vecîz*, s. 128; İbrahim Kafi Dönmez, “Sarhoşluk”, *DİA*, c., XXXVI, Ankara 2009, 141.

<sup>535</sup> Maide 5/90-91.

<sup>536</sup> Müslüm, “Eşribe”, 7; Ebu Davud, “Eşribe”, 5.

<sup>537</sup> Tirmizi, “Eşribe”, 3; Ebu Davud “Eşribe”, 5.

<sup>538</sup> Ebu Davud, “Hudud”, 36.

<sup>539</sup> Ebu Davud, “Hudud”, 35.

edilmiştir.<sup>540</sup> Hz. Ömer'in bu ilavesi sarhoşun, insan onuruna karşı yapacağı sataşmanın karşılığıdır.

### 2.2.5.1.3.1. Şürbün Celde Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Müslüman mükellef bir kimse, bilerek sarhoş edici maddeleri, az ya da çok olmasına bakılmaksızın içilmesi durumunda suçluya seksen celde vurulur.<sup>541</sup> Celde cezasının uygulama şekli ve niteliklerini zina suçu başlığı altında ayrıntılı bir şekilde bahsedildiğinden bu bölümde tekrardan vermeyip, celde cezasının farklı yönleri ele alınacaktır. Sarhoş kimseye ceza verilirken şu özelliklere riayet edilmelidir:

a) İçki içme ve sarhoşluk cezaları, zina cezasından daha hafif, iftira cezasından daha şiddetli bir tarzda değnek ile icra edilir.<sup>542</sup>

b) İçki içene had cezası uygulanırken kalın olabilecek elbiseleri çıkartılır. Çünkü zinadaki gibi bu suçun sonuçları da ağır olduğundan, acıyı bedeninde doğrudan duyması için, elbiselerinin çıkarılması gerekmektedir.<sup>543</sup>

c) Sarhoş kimseye, ceza sarhoşken uygulanmaz, akli başına gelene kadar bekletilir. Çünkü ceza suçtan men etmek adına konulmuştur. Sarhoş kişi tam manasıyla verilen cezayı düşünemeyeceğinden ceza amacı yerine gelmiş olmamaktadır.<sup>544</sup>

Yukarıdaki bilgiler doğrultusunda; sarhoşluk verici maddeleri kullanan kimselere, insani özelliklere dikkat edilerek ceza tatbik edildiği görülmektedir. İslâm hukukunda, sarhoş kimseye, sarhoşken ceza uygulanmaması cezanın verilmiş gayelerine aykırı olmakla beraber, bu kimsenin yaralanan onurunu cezayla tekrar kazanmasını idrak edemeyeceğinden dolayı olabilir.

### 2.2.5.1.3.2. Değerlendirme

Sarhoşluk verici maddelerin hepsi temel insani değerlerin tamamını tehdit etmektedir.<sup>545</sup> Bu yüzden içki öncelikle akli ve zihni melekeleri etkilemekte,<sup>546</sup> bu da

<sup>540</sup> Maverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 306-307; Ebû Ya'lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 269; İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 149-150; Nevevî, *el-Mecmû'*, XX, 112-113; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 521; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 628.

<sup>541</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXIV, 30; Nevevî, *el-Mecmû'*, XX, 112; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 174; Zeylaî, *Tebyinü'l-hakâ'ik*, III, 608.

<sup>542</sup> Cessâs, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, III, 338; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 97; İbnü'l-Hümâm, *Şerhu Fethu'l-Kadir*, V, 301.

<sup>543</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 72; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 69.

<sup>544</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 164; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 98; İbnü'l-Hümâm, *Şerhu Fethu'l-Kadir*, V, 308; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 70; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 507.

sarhoşun söz ve fiillerinde mantık unsurlarının dışına çıkmasına sebep olmaktadır. Mantıklı düşünme ve davranma yeteneği geçici de olsa devre dışı kalan kişinin şahsiyetinin sarhoşluk öncesine göre önemli oranda yara alması, şahsi bir erozyona uğraması bir yana, bu şuur kaybı kişiyi hırsızlık, zina, iftira hatta ölümle sonuçlanacak fiilleri işlemeye aday haline de getirecektir. Ayrıca içkinin alışkanlık haline getirilmesi şahsın, zaman içerisinde iffet, hayâ, sadakat gibi ahlaki, insani ve dini değerlerden tamamen soyutlanmasına da neden olacaktır. İçkinin sebebiyet verdiği bu olumsuzları tesbit bağlamında ayette<sup>547</sup> içkinin düşmanlık ve buğza kaynaklık ettiği ve Allah'a ibadetten alıkoyduğu da belirtilmiştir.<sup>548</sup> İşte içki cezasının en önemli hikmeti, bu bireysel ve toplumsal zararların önlenmesidir.<sup>549</sup>

Günümüzde gelişen ilimler, içkinin sağlığa zararını, vücudun ve aklın zaafa uğramasına sebep olduğunu, çoğu kere deliliğe, kronik akıl hastalığına yol açtığını, kısırlığa sebep olduğunu, bedeni ve akli olarak çöküntüye uğrattığını ispatlamaktadır. Başarının azalmasına ve zekâ geriliğine sebep olduğu yeni ilmi gelişmeler ve tespitlerle ortaya konulmuştur. İşte bu tespitlerin hepsi bize İslam'ın görüşünü ve verilen cezanın doğruluğunu desteklemektedir.<sup>550</sup>

İslâm ceza hukukunda içkinin yıkıcı etkilerinden insanları korumak için celde cezasını tayin edilmiştir. Çünkü içkiyle zihni melekelerini kaybeden kimse insan onurunu zedeleyebilecek her türlü suça açık hale gelebilir. Kişi kendisine zarar verdiği gibi başka insanlara da zarar vereceği düşünüldüğünde, hem kendi onurunu, hem de suçu olmayan insanların onurunu tehdit etmektedir. İşte İslâm hukuku, bu cezai yaptırımıyla hem kişinin hem de diğer insanların haklarını güvence altına alarak onurlarını korumaktadır.

#### 2.2.5.1.4. Hırsızlık (Sirkat) Suçu ve Cezası

Hırsızlık kelimesi, *sirkat* ve *serika* kelimeleriyle anlam bulurken, sözlükte; başkasına ait bir şeyi gizlice almak<sup>551</sup> anlamına gelir. Bir İslâm hukuku terimi olarak

<sup>545</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 215.

<sup>546</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 502; Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 215.

<sup>547</sup> Maide 5/90-91.

<sup>548</sup> Şâtıbî, *el-Muvâfakât*, II, 74; Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 215.

<sup>549</sup> Abdülkerim Zeydan, *Mecmû'atü buhûs.fikhiyye mu'âsıra*, s. 395-397.

<sup>550</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, II, 497.

<sup>551</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-'Arab*, VII, 174; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 22.

hırsızlık; tam ehliyetli bir şahsın, mülkiyetinde ve mülkiyet şüphesi altında bulunmayan, kanunlarca belirlenen şartları taşıyan ve belli bir miktara da ulaşan, başkasının gözetimi altındaki bir malı, serbest iradesiyle zimmetine geçirmek kaydıyla gizli bir şekilde almasıdır.<sup>552</sup> Hırsızlık suçunun yasak oluşu Kitap, sünnet ve icma ile sabittir. Nitekim “*Yaptıklarına bir karşılık ve Allah’tan caydırıcı bir müeyyide olmak üzere hırsız erkek ile hırsız kadının ellerini kesin.*”<sup>553</sup> ayeti ve Hz. Peygamber (s.a.v)’in Mekke’nin fethi sırasında hırsızlık yapan soylu bir kadın için şefaet talebinde bulunan sahabeye “*Muhakkak ki, İsrail oğulları arasında şerefli biri hırsızlık ettiği zaman onu cezasız bırakırlar, zayıf biri hırsızlık yaptığı zaman ise (onun elini) keserlerdi. Ben, çalan kadın (kızım) Fatıma bile olsaydı muhakkak onun da elini keserdim*”<sup>554</sup> şeklindeki hadisi hırsızlık suçunun haram ve ceza gerektirdiğini ifade eder.<sup>555</sup> Hırsızlık suçunun haram olduğunu ve bu suçu işleyen şahsa el kesme cezasının tatbik edileceği konusunda İslâm hukukçuları arasında da ittifak vardır.<sup>556</sup>

Hırsızlığın cezası bu suçu ilk defa işleyen şahsın sağ elinin bilekten kesilmesidir. İkinci defa hırsızlık yapan kişinin ise sol ayağı topuktan kesilir. Bu iki ceza uygulandıktan sonra yeniden hırsızlık yapan kimse için, tövbe edinceye kadar hapis cezası verilir.<sup>557</sup> Çalınan malın da iadesi gereklidir.<sup>558</sup> Çünkü suçlu meşru yollardan elde edemediği malı gayri meşru yollarla elde etmeye çalışmış, topluma güvensizlik vermiş ve ortamı huzursuzlaştırmıştır. Bu ve benzeri suçları işleyen, yakalandığında cezasını çekmesi ve çaldığı malları tazmin etmesi zaruridir.<sup>559</sup> Hapis cezasıyla suçluya ceza vermekten ziyade onun tövbe edip ıslah olmasına imkân hazırlamak ve bu zaman zarfında fâilin, topluma verebileceği muhtemel zararları önlemek amaçlanmaktadır.<sup>560</sup> Hırsızlık cezasının da verilmesindeki gaye yine insan onurunu korumaktır.

<sup>552</sup> Ebû Ya’lâ, *el-Ahkâmü’s-sultâniyye*, s. 266; Kâsânî, *Bedâ’i*, IX, 272; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva’l-Hindiyye*, II, 185; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 102; İbnü’l-Hümâm, *Şerhu Fethü’l-kadir*, V, 304; Molla Hüsvrev, *Dürerü’l-hükkâm*, II, 77.

<sup>553</sup> Maide 5/38.

<sup>554</sup> Buhari, “Hudud”, 12; Müslim, “Hudud”, 8-9.

<sup>555</sup> Şâtübî, *el-Muvâfakât*, IV, 256-257.

<sup>556</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 133.

<sup>557</sup> Ebû Yûsuf Ya’küb b. İbrâhîm b. Habib b. Sa’d el-Kûfî, *Kitâbü’l-Harâc*, y.y., Kahire ts. , s. 190; Cessâs, *Ahkâmü’l-Kur’ân*, III, 518; Ebû Ya’lâ, *el-Ahkâmü’s-sultâniyye*, s. 266; Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 166; İbn Rüşd, *Bidâyetü’l-müctehid*, IV, 185; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva’l-Hindiyye*, II, 198; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 111; Zeylâî, *Tebyînü’l-hakâ’ik*, IV, 45-47; İbn Âbidîn, *Reddü’l-muhtâr*, IV, 104.

<sup>558</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 166; İbn Rüşd, *Bidâyetü’l-müctehid*, IV, 185.

<sup>559</sup> Ali Bardakoğlu, “Hırsızlık”, *DİA*, c., XVII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1993, 391.

<sup>560</sup> Ali Bardakoğlu, “Hırsızlık”, *DİA*, c., XVII, 390.

### 2.2.5.1.4.1. Sirkatin El Kesme Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Şer'i usulle ispat edilen ve bütün unsurları ihtiva eden hırsızlık suçuna ilk olarak ayete göre el kesme, yani kat'ı yed cezası verilir.<sup>561</sup> Burada elden kasıt sağ eldir.<sup>562</sup> El kesme cezası tatbik edilirken uyulması gereken ilkeler şunlardır:

a) Hırsızlık suçundan dolayı tatbik edilecek olan el kesme cezası işkence ve kötü muameleye yer verilmeksizin uygulanır.

b) İşlediği suçtan dolayı el kesme cezasını hak etmiş olan suçlunun cezası, en kolay usulle yerine getirilir.

c) Suçun sabit olması halinde, ilk defa yapılan hırsızlıktan ötürü sağ el bileğinden kesilir. Ardından insani bir uygulama olarak, kesilen ele yaranın diğer uzuvlara sirayet etmemesi için gerekli tıbbi müdahale yapılır.

d) El kesme cezası yerine getirilirken, suçlu gözetilir. Hırsızın el ve ayaklarından birisi zaten sakat, çolak, kesik veya ayak parmakları kesikse veya ayak parmakları yoksa diğer eli veya ayağı hiçbir zaman kesilmez. İhtiyaçlarını karşılamayan veya beslenemeyecek derecede uzuvları kesilmiş olan kimse, işkence içinde ölüme terk edilmiş olacağından hırsızın hali dikkate alınır ve cezası ona göre verilir. Cezanın gayesi hiçbir zaman aşamaz.<sup>563</sup>

e) Ceza infazının ilk olarak sağ elden başlaması, sol ayaktan başlamasından çok daha hafif bir durum arz etmektedir. Çünkü kişinin sağ elinin kesilmesi, başkasına muhtaç olmadan hayatını devam ettirebilmesi demek iken; sol ayağının kesilmesi artık ihtiyaçlarını başkaları olmadan giderememesi demektir.<sup>564</sup> Bu yüzden hırsızlıktan dolayı verilecek olan ceza hırsızların helakine sebep olmamalıdır.<sup>565</sup> Çünkü o bir insandır, insani özellikleri suçlu da olsa devam etmektedir.

<sup>561</sup> Mevsili, *el-İhtiyâr*, IV, 110; Zeylaî, *Tebyînu'l-hakâ'ik*, IV, 20; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 77; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 513; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 632; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, II, 282; Ali Bardakoğlu, "Hırsızlık", *DİA*, XVII, 390.

<sup>562</sup> Serâhsî *el-Mebsût*, IX, 133; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 110; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 82; M. Cevat Aksit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 109.

<sup>563</sup> Serâhsî *el-Mebsût*, IX, 166,175; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 198; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 111; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 516; İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, IV, 104; Hakkı Aydın, *İslâm Ve Modern Hukukta İşkence*, s. 235; M. Cevat Aksit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 156.

<sup>564</sup> Adnan Koşum, *İslâm Hukukunda Cezayı Ağırlaştırıcı Nedenler* Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Doktora Tezi, İstanbul 1999, s. 87.

<sup>565</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 169; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 282.

f) El kesme işlemi suçlunun sağlığı dikkate alınarak ne çok soğukta ne de çok sıcakta icra edilir.<sup>566</sup>

Bu bilgilere ek olarak, Hz. Peygamber (s.a.v)'in suçun oluşmasında, ispatında ve cezanın infazında suçlu lehine son derece titiz davrandığı, şikâyetçisi bulunmayan veya toplum menfaatine mal olmamış suçları görmezlikten geldiği, affedici olmayı ve sulhu tavsiye ettiği, savaş ve yolculuk esnasında işlenen hırsızlıklara had cezasının uygulanmasını doğru bulmadığı da bilinmektedir.<sup>567</sup> İnsanların refah seviyesinin yükseldiği zamanlarda el kesme cezası, hırsızlık suçunu işleyen herkese istisnasız uygulanmış olmakla beraber; kuraklık, afet, savaş vb. sebepler neticesinde açlık ve kıtlığın hüküm sürdüğü veya bol olup da malların değersiz olduğu zamanlarda el kesme cezası uygulanmamış olması<sup>568</sup> kast unsurunun cezanın hafifletilmesinde bir faktör olabileceği şeklinde telakki edilebilir.<sup>569</sup>

Muazzam ve çok ince bir alt yapı oluşturarak, suça giden ve suça iten bütün sebepleri ortadan kaldırmak suretiyle, suçların işlenmesini önlemeyi hedef alan İslâm el kesme cezasını tatbik ederken, yukarıdaki bilgiler doğrultusunda hareket etme, işkence, eziyet gibi insan onuruyla bağdaşmayan uygulamalardan kaçınma, cezayı en kolay usulle yerine getirme, suçlunun şerefini koruma ve onurunu lekelememe gayelerini taşır.

Ayrıca el kesildikten sonra suçlunun, fazla kan kaybetmemesi ve sağlığının muhafazası için kesilen yere tıbbi müdahale yapılarak yalnız bırakılmaması, suçlunun maslahatı gereği yapılan uygulama olup, insan onur ve haysiyeti açısından önemli bir durum ihtiva etmektedir.

#### **2.2.5.1.4.2. Değerlendirme**

Tamamen merhamete dayalı, insani esaslara ve insan tabiatına uygun olan İslâm hukuku, gerçek bir yargılama sonucuyla adalete dayanarak verdiği hükümlerle hiçbir zaman insan şahsiyetini zedeleyecek işlemlere müsamaha göstermez.<sup>570</sup> Hırsızlık

<sup>566</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 169, 186; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 199; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 104; Ali Bardakoğlu, "Hırsızlık", *DİA*, XVII, 392-393.

<sup>567</sup> Tirmizî, "Hudûd", 20; Nesâî, "Sârik", 16.

<sup>568</sup> Ebû Dâvûd, "Hudud", 13; Tirmizî, "Hudud", 20.

<sup>569</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 100.

<sup>570</sup> Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 227.

suçundan dolayı tatbik edilecek olan el kesme cezası da<sup>571</sup> işkence ve kötü muameleye yer verilmeksizin suç işlemeyi sanat haline getiren insanlar için uygulanır.<sup>572</sup>

Netice itibariye el kesme, hırsızlık karşılığı tertip edilen en uygun cezadır. Kur'an nassına dayanması hasebiyle kanuniliği tartışılmazdır. Aynı zamanda suçla orantılı adil bir cezadır. Bir şahsın malının zorla alınması veya çalınması bu mali gücün yani elin kesilmesi ve yok edilmesi demektir. Cezada amel cinsinden olacağına göre malın çalınmasına karşılık elin kesilmesi uygun cezadır.<sup>573</sup> Bu ceza ile insanların mal ve can güvenlikleri temin edilmiş olmaktadır. Hırsızlık yapan el, kendisinde hastalık olan, kangren olmuş bir organ gibi düşünülerek hastalığın bütün vücuda yayılmaması için kesilmiş olabilir. Maslahat, elin kesilmemesi suretiyle hastalığın bütün vücudu sarmasında değil, aksine elin kesilmesi yoluyla diğer organların kurtarılmasındadır.<sup>574</sup> Bu ceza da toplumun ve ferdin onurunun korunması amacıyla va'z edilmiştir.<sup>575</sup>

#### 2.2.5.1.5. Yol Kesme (Hırâbe, Eşkiyalık, Teröristlik) Suçu ve Cezası

Sözlükte “savaş, öldürme, isyan etme” anlamına gelen<sup>576</sup> hırâbe kelimesi, bir İslâm hukuku terimi olarak; Müslümanların veya zimmilerin mallarını ellerinden tegallüben ve mücahereten almak, hayatlarına kasdetmek, halkı korkuya düşürmek için bir takım kimselerin veya güç sahibi bir kimsenin yolları tutması anlamına gelir.<sup>577</sup> Başka bir ifadeyle hırâbe, tedhiş ortamı oluşturan bir veya birden fazla fâilin cebir ve şiddet kullanıp yol keserek İslâm ülkesinde yaşayan Müslümanların veya bu ülkenin gayr-ı müslim vatandaşlarının can, mal ve seyahat hürriyetlerini ihlal etmeleri olarak tanımlanabilir.<sup>578</sup> Yol kesme cezası Kur'an, sünnet, icma delilleriyle sabittir.<sup>579</sup> Nitekim “Allah'a ve Resûlüne savaş açanların ve yeryüzünde bozgunculuk çıkarmaya çalışanların cezası; ancak öldürülmeleri, yahut asılmaları veya ellerinin ve ayaklarının çaprazlama kesilmesi, yahut o yerden sürülmeleridir. Bu cezalaronlar için dünyadaki

<sup>571</sup> Şâtübî, *el-Muvâfaqât*, I, 257.

<sup>572</sup> Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 235.

<sup>573</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 196.

<sup>574</sup> Muhammed Ali Sabuni, *Revaiü'l-beyân tefsiri ayati'l-ahkâm mine'l-Kur'ân*, Mektebetü'l Gazali, Dimeşk-Beyrut 1980, I, 555.

<sup>575</sup> Sabri Erturhan, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sy. 21,192.

<sup>576</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l- 'Arab*, IV, 70.

<sup>577</sup> Nevevî, *el-Mecmû'*, XX, 104; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 17.

<sup>578</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 195; Kâsânî, *Bedâ'i'*, IX, 356.

<sup>579</sup> Betül Badiğınli Okan, *İslâm Ceza Hukukunda Hırabe(Eşkiyalık) Suçunun Mahiyeti ve Hukuki Sonuçları*, Ankara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Ankara 2010, s. 15-25.



*bir rezilliktir. Ahirette de onlara büyük bir azap vardır*”<sup>580</sup> ayeti yol kesme suçunun haram olduğunu belirtirken, Hz. Peygamber (s.a.v.) de “*Her kim bize silah çekerse artık o bizden değildir*”<sup>581</sup> hadisiyle yol kesmenin büyük suç olduğunu ve yeryüzünde fesat çıkaran kimselerin İslâm’a nispet edilme şerefine bulunmadığını bildirmektedir. İslâm hukukçuları ise, adam öldürüp mal alan kişiye hadd cezası uygulanmasının gerekli görüldüğü, âdî bir cinayet olayının aksine yol kesme sırasında ölen ve malı alınan kişinin velisinin affı ile bu cezanın düşmeyeceği hususunda ittifak etmişlerdir.<sup>582</sup> Bu delillerden<sup>583</sup> hareketle bu suç için dört ceza koyulmuştur.

1. Ölüm,
2. Öldürme ve asma,
3. El ve ayakların çaprazlama kesilmesi,
4. Sürgün edilmedir.<sup>584</sup>

Yol kesme ve yağma sayılan fiiller dört şekilde meydana gelir:

1. Yolcuları hem öldürmesi hem mallarını alması,
2. Yolcuları sadece öldürmesi,
3. Yolcuların sadece mallarını alması,
4. Yolcuları sadece korkutma ve yol emniyetini ihlal etmesidir.<sup>585</sup>

Ceza, işlenen suçun insan onuruna etkisi oranında artmakta veya eksilmektedir.<sup>586</sup> Hırâbe suçunun amacı kamu düzeni, emniyet ve asayişin korunması, yol ve ulaşım güvenliği, insanların can, mal ve ırz emniyetini<sup>587</sup> sağlayarak insan

<sup>580</sup> Maide 5/33.

<sup>581</sup> Buhârî, “Fiten”, 7; Müslim, “Fiten”, 4.

<sup>582</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 197.

<sup>583</sup> Maide 5/33.

<sup>584</sup> Cessâs, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, III, 511; İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 193; Nevevî, *el-Mecmû'*, XX, 104-105; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 202-203; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 114; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, IV, 67-69; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 85; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 115; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 656; Ali Bardakoğlu, “Eşkîya”, *DİA*, c., XI, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1995, 465.

<sup>585</sup> Cessâs, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, III, 511-512; Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 196-198; Kâsânî, *Bedâ'î'*, IX, 361-362; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 202-203; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 114-115; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, IV, 68-69; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 85; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 114; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 647; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 289.

<sup>586</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, II, 375.

<sup>587</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Özel Hükümler*, s. 386.

onuruna hizmet etmektir. Nitekim Kur'an-ı Kerim'de “Yeryüzünde dolaşıp da, kendilerinden önce gelenlerin akıbetlerinin nasıl olduğuna bakmadılar mı? Elbette ahiret yurdu Allah'a karşı gelmekten sakınanlar için daha iyidir. Hala aklınızı kullanmıyor musunuz?”<sup>588</sup> ve “ O, yeryüzünü, sizin ayaklarınızın altına serendir. Haydi onun üzerinde yürüyün ve Allah'ın rızkından yiyin. Dönüş ancak O'nadır.”<sup>589</sup> ayetleri insanın, seyahat ve yerleşme hürriyetiyle, istediği yere gitme ve istediği yerde ikamet etme hakkını verirken, bu hakkın usulsüz bir şekilde kişinin elinden alınmasının da cezayı hak ettiği doğal bir sonuçtur.

### 2.2.5.1.5.1. Hirâbenin Ölüm ve Asma Cezasının İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

İslâm hukukçuları, yol kesme eyleminde, hem yolcuları öldüren hem de mallarını alan suçluya, hangi cezanın verileceği hususunda ihtilaf etmiş olsalar da, böyle ağır suçu işleyen şahıslara ölüm ve asma cezası birlikte uygulanır.<sup>590</sup> Asma cezası, suçluyu ağaca bağlayarak ellerinden asmaktır.<sup>591</sup> Asmaktan kastedilen idam etmek değil; el ve ayaklarından tahtaya bağlanmış şekilde, direğe asılmasıdır.<sup>592</sup> Bu ceza tatbik edilirken uyulması gereken şartlar şunlar olmalıdır:

a) Bu ceza türünde asma işleminin ölümden önce veya sonra tatbik edilmesi tartışmalı konu olsa da asma suçu müstakil bir ceza olduğundan, muhâribin canlı olarak asılması daha isabetlidir. Çünkü asmak, ağırlaştırılarak verilmesi gerekli bir cezadır. Ancak diri olan kimseye ceza verilebilir, ölü bir kişiye ceza verilemez.<sup>593</sup>

b) Asılan kişi uzun müddet öylece durması münasip değildir. Bu yüzden hukukçuların bazıları bu süreyi üç güne,<sup>594</sup> bazıları cesedin kokmaya başlamasıyla sınırlarken; bazıları da bir miktar asma ile yetinilir derler. Bazıları ise, ceset kokmaya başlamadan suçun duyulmasına kadar asılabileceğini savunmuşlardır.<sup>595</sup>

<sup>588</sup> Yusuf 12/109.

<sup>589</sup> Mülk 67/15.

<sup>590</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 652.

<sup>591</sup> Hüseyin Esen, “Muhammed Esed'in Hirâbe Suçuyla İlgili Ayetler için Yaptığı Meal-Tefsir Üzerine”, *Dokuz Eylül Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, İzmir, 2004, 20, s. 151.

<sup>592</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, IX, 196.

<sup>593</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, IX, 196; İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, IV, 115.

<sup>594</sup> Zeylâî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, IV, 72; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 85; İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, IV, 115.

<sup>595</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, IX, 196; Nevevî, *el-Mecmû'*, XX, 105; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 654.

c) Ölüm cezası ifa edilirken diğer cezalarda olduğu gibi kılıcın kullanılması gerekir.<sup>596</sup>

Bu bilgiler doğrultusunda; had cezaları için gereken özellikler hırâbe suçunu işleyen şahıslar için de aynen geçerlidir. O halde ceza verilirken aşırıya kaçmama, ifa edilen aletin canı en az derecede acıtan cinsten olmasına özen gösterme, cezayı düşürücü sebeplerin bulunması, özel durumlarda cezanın ertelenmesi, cenaze ve defin işlemlerinin diğer insanlardan bir fark gözetilmeksizin yapılması gibi özellikler, suçlunun işlediği suçun ağırlığına bakmaksızın, insani özelliklere göre hareket edildiğini göstermektedir. Bu suçtan doğan zararı gidermek için hem ferdin hem de toplumunun zedelenen onurunu tamir edilmeye çalışılmıştır.

#### 2.2.5.1.5.2. Hirâbenin Öldürme Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Yol kesen şahıslar yolcuların malını almaz sadece onları öldürürlerse, kendilerine ölüm cezası uygulanır.<sup>597</sup> Öldürme cezası, kılıçla suçlunun boynunu vurmaktır.<sup>598</sup> Bu ceza verilirken uyulması gereken şartlar şunlar olmalıdır:

İşlediği bir suçtan ölüm cezasını hak etmiş bir suçlu, bu cezasını en kolay bir şekilde çeker.<sup>599</sup> Cezanın kılıçla uygulanmasının nedeni infazın acı çektirmeden mümkün olduğu kadar kısa sürede yerine getirilmesidir.<sup>600</sup> Ölüm cezasının infaz edilmesinde diğer cezalarda olduğu gibi kılıcın kullanılması, İslam'ın ne kadar müsamahakâr bir din olduğunu gözler önüne sermektedir.<sup>601</sup>

Suçun işleniş şekli suçun ağırlığını artırdığı gibi verilecek cezayı da arttırmaktadır.<sup>602</sup> Bununla birlikte İslam, cezayla caydırıcı önlemleri alırken insan tabiatını da bozmamaya özen göstermektedir. Bu bağlamda, İslâm hukukunda, ceza ifa edilirken; insani esasların dışına çıkılmama üzerine hassasiyet gösterilmesi insan şahsiyetinin korunduğunun delili olarak görülebilir.

<sup>596</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 196, 197,199; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, IV, 73.

<sup>597</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, IX, 361; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, II, 652.

<sup>598</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, IX, 196; Hüseyin Esen, "Muhammed Esed'in Hirâbe Suçuyla İlgili Ayetler için Yaptığı Meal-Tefsir Üzerine", *Dokuz Eylül Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, İzmir, 2004, 20, s. 150.

<sup>599</sup> Hakkı Aydın, *İslâm Ceza Hukukunda İşkence*, s. 228.

<sup>600</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 176.

<sup>601</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 132.

<sup>602</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, I, 656.

### 2.2.5.1.5.3. *Hirâbenin Kesme Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi*

Yol kesen şahıslar, mal alır başka bir suç işlemezlerse ve aldıkları mallar da nisap miktarına ulaşıyorsa, bu şahısların sağ elleriyle sol ayakları çaprazlama kesilir.<sup>603</sup> El ve ayaklarının çapraz kesilmesi, sağ elin ve sol ayağın bilekten kesilmesini ifade etmektedir.<sup>604</sup>

Bu ceza hırsızlık cezasının konulduğu esaslar üzerine vazedilmiştir. Ama yol kesenin muvaffak olma ve kurtulma imkân ve fırsatı basit hırsızın imkân ve fırsatının iki katıdır. Bu yüzden cezanın ağır olması gerekir. Burada yol kesenin cezası iki defa hırsızlık etmiş kişinin cezasına eşittir.<sup>605</sup> Ayrıca bu suçun cezasının ağır olmasının başka bir nedeni de toplumun huzur ve emniyeti aleyhine işlenmiş olmasındandır.

Zor kullanarak kişilerin mallarına el koyarak maddi ve mânevi zarar veren kimseler, mal edinme hakkı gibi şahsi bir hakka karşı yapılan bu saygısızlıkla hem bireyin hem de toplumun mal edinme onuruna ket vurmaktadırlar. İslâm'ın ise, alın teriyle kazanılmış olan mallara karşı, haksız olarak el uzatmaya çalışan insanları cezalandırmış olması, insan onurunu korumak adına nihai ve zorunlu bir müdahale niteliği taşımaktadır. Netice itibariyle bu ceza mağdur olan bireyleri tecavüzlere karşı koruyan bir müeyyide olarak görülmektedir.

Hirabe suçundaki el ve ayağın çapraz olacak şekilde kesilmesi keyfiyeti; hırsızlık suçunda uygulanan el kesme cezası başlığı altında ayrıntılı olarak anlatıldığından tekrar yer verilmeyecektir. Ancak İslam hukukunun bu cezayla, mağdur tarafın mal edinme hakkını koruyarak fesadı önleme gayretinde bulunduğu kadar, cezanın tatbiki sırasında suçlu tarafın insanî özelliklerini de ön plana alarak hareket etmesi insanın onurlu varlık olduğunu göstermektedir.

### 2.2.5.1.5.4. *Hirâbenin Sürgün Cezası ve İnsan Onuru Üzerinde Etkisi*

Yol kesen kişi, yolcuları yalnızca korkutur, dehşet verir de adam öldürmez ve mal almazsa onun cezası; Ebû Hanîfe ve Ahmed b. Hanbel'e göre sürgündür.<sup>606</sup> İslâm hukukçuları, uygulanacak sürgün cezasını farklı şekillerde yorumlamışlardır.<sup>607</sup>

<sup>603</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 200.

<sup>604</sup> Ali Bardakoğlu, "Eşkiya", *DİA*, XI, 466.

<sup>605</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 517-518; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'ü'l-cinâ'i*, I, 658.

<sup>606</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 199.

<sup>607</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 45.

Hanefilere göre sürgünden maksat suçlunun iyi hali tespit edinceye kadar hapsedilirken; Hanbelilere göre suçlunun bulunduğu beldeden çıkarılarak başka bir beldeye gönderilmesi ve iyi hali tespit edilene kadar hapsedilmesidir.<sup>608</sup> Sürgün cezası ifa edilirken uyulması gereken özellikler şunlar olmalıdır:

- a) Hapislerde yatan mahkûmların yemesi, içmesi ve giyim masrafları devlet hazinesinden karşılanır. Ama çıkınca imkân dâhilinde kendilerinden alınır.
- b) Hiç kimse bağlı olarak geceyi geçiremez.
- c) Ölen mahpuslara da diğer Müslümanlara yapılan merasimlerin aynısı yapılır.
- d) Halini düzelten mahkûmlar serbest bırakılır.
- e) Kanunun tayin etmiş olduğu cezaların dışında kimse dövülemez. Çünkü mümin, her türlü haksızlığa karşı koruma altındadır.<sup>609</sup>

Yukarıdaki bilgilere bakılarak; İslâm hukuku, sürgün halinde bulunan kimsenin de şahsiyeti her türlü korunmuş olmaktadır. Suçlunun hapiste kendisini iyi hissetmesi için gereken tedbirlerin alınması da yine insana ve onuruna verilen kıymeti göstermektedir.

#### **2.2.5.1.5.5. Değerlendirme**

Hırâbe suçu, devlete karşı direnme, kanunlara başkaldırma, suç işleme amacıyla iş birliği yapma, alenen insanların yol güvenlikleri ve seyahat özgürlüklerini ihlal etme, yolcu olan insanların mal, ırz ve hayatlarına yönelik ihlalleri kapsar.<sup>610</sup> Hal böyle olunca hırâbe suçuna, ihlal edilen hakların çoğunluk teşkil etmesi sebebiyle diğer had cezalarının bileşkesi olarak, suçun ağırlığı oranında ceza tayin edilmiştir.<sup>611</sup> Tertip edilen bu ceza, mağdurları hangi ölçüde rahatsız edip şereflerini rencide ettiyse yaptırımının da o denli ağır olması muhtemeldir.

Hırabe suçu şahıs aleyhine işlenen bazı suçları içerirken toplum aleyhine işlenmiş olan suçları da içerisinde barındırdığından; hem fertlerin hem de devletin onurunu zedeleyen bir davranış olması hasebiyle ağır suçlar kapsamında değerlendirilmektedir.

<sup>608</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 650.

<sup>609</sup> Buhari, “Hudud”, 9; M. Cevat Aksit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 158; Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 242.

<sup>610</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 130.

<sup>611</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 518; Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 128.

İslâm hukuku, maslahatların korunması için öngörülen önleyici ilkelere uyulmadığında oluşması beklenen suçlara engel olma amacıyla bazı kanuni ceza ve müeyyidelerin bulunduğu, bu ceza ve müeyyidelerin caydırıcı olması için, şiddet içerdiği; ayrıca cezalar verilirken suçun tüm unsurlarıyla sabit olmasına dikkat edildiği, henüz yakalanmadan tövbe eden muhâriplerin şahsi haklar hariç amme cezalarının düşeceğini, şüphelerle had cezalarının düşürüldüğü, fakat suç sabit olunca cezayı uygulamaktan da kaçınılmadığı görülmektedir.<sup>612</sup> Tüm bu niteliklerin varlığı, İslâm hukukunun suç ne kadar ağır olursa olsun, suçlunun insani vasıflarını ve hukukunu korumaya yönelik beklenen gayeyi gerçekleştirerek, aşırılıkları önlemeye gayret ettiği gözlenmektedir. Ayrıca İslâm hukuku, hırâbe cezasını, insanın yaşam hakkı, mülkiyet hakkı, şeref hakkı ve seyahat hakkı gibi doğal haklarının ihlalini önlemeye yönelik tedbir olarak da görülebilir.

#### 2.2.5.1.6. İrtidâd/ Dinden Çıkma Suçu ve Cezası

İrtidad ya da riddet lügatta; dönmek, reddetmek, men ve def etmek, bir işten rucu' etmek<sup>613</sup> anlamlarındadır. İslâm hukuku terimi olarak irtidad; serbest irade ve temyiz gücüne sahip bir Müslümanın İslâm dinini terk etmesi veya açıkça başka dine geçtiğini itiraf etmesi olarak tanımlanabilir.<sup>614</sup> İrtidâd suçunun delili Kur'an ve sünnet ile sabittir. Nitekim “Sizden kim dininden döner de kâfir olarak ölürse, öylelerin bütün yapıp ettikleri dünyada da, ahirette de boşa gitmiştir. Bunlar cehennemliklerdir, orada sürekli kalacaklardır.”<sup>615</sup> ayeti ve Hz. Peygamber (s.a.v.)’in “Kim dinini değiştirirse onu öldürün”<sup>616</sup> hadisi dinden dönen kimseye gerekli muamelenin yapılmasına kaynak olarak gösterilmektedir.

İslâm ceza hukukunda bu suçu işleyen kimseye, ölüm,<sup>617</sup> ta'zir,<sup>618</sup> malın müsaderesi ve tasarruf ehliyetinin kısıtlanması gibi cezaların tatbik edilmesi uygun

<sup>612</sup> Betül Badiğınli Okan, *İslâm Ceza Hukukunda Hırabe(Eşkıyalık) Suçunun Mahiyeti ve Hukuki Sonuçları* Ankara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Ankara 2010, s. 84.

<sup>613</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-‘Arab*, VI, 133; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 340.

<sup>614</sup> İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, IV, 221, 224; M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 164; Abdülkadir Êdeh, *et-Teşri'ü'l-cinâ'î*, II, 706; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, IV, 5; İrfan İnce, “Ridde”, *DİA*, c., XXXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2008, 88; Nihat Dalgın, “İrtidat ve Cezası”, *Kuran Mesajı İlmî Araştırmalar Dergisi*, 10, 11, 12, Ağustos-Eylül-Ekim, 1998, s. 172.

<sup>615</sup> Bakara 2/217.

<sup>616</sup> Ebu Davud, “Hudud”, 11; Tirmizi, “Hudud”, 25.

<sup>617</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 98; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 145; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, IV, 162; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 523.

görülmüştür.<sup>619</sup> Bu cezalar tasnif edilirse ölüm cezası asli, ta'zir cezası bedel, malın müsaderesi ve tasarruf ehliyetinin kısıtlanması ise fer'i ceza olarak verilmektedir.<sup>620</sup>

İslâm şahıslara inanma ya da inanmama muhayyerliği vermektedir. Ancak küfrü yayma veya Müslümanların inanç akîdeleriyle alay etme özgürlüğünü hiç kimseye tanımamaktadır. İşte bunun gibi nedenlerle, kamu otoritesini korumak amacıyla, mürtede yetkili kimselerce ta'ziren ölüm cezası verilebilir. İslâm genel prensip olarak bir kimseyi zor kullanarak tehditle din kabul ettirme gayesi taşımaz. Aksine İslam, kişilerin imanlarını, hür iradeleri doğrultusunda bilgi temeline oturtma hedefi taşımaktadır. Nitekim bu konuda insanlara inanç hürriyeti tanıyan birçok ayet<sup>621</sup> söz konusudur. Yoksa bir şahsın, kamu otoritesine başkaldırmaksızın ve İslam'ı kötülemeye çalışmadan başka bir dini benimsemesi durumunda, ona ölüm cezası verilmez.<sup>622</sup> Yani sorunun din özgürlüğü değil toplumdaki dini birlik ve beraberlik duygusunu korumakla bağlantılı olduğu görülmektedir.<sup>623</sup> O halde irtidat suçu Müslümanların inanç değerleriyle alay etme, insanların din ve vicdan hürriyetlerini ihlal anlamı taşıdığı için ölüm cezası hak olur. Çünkü İslâm insanların din ve vicdan hürriyetlerini koruma altına alır.

#### **2.2.5.1.6.1. İrtidatın Aslî (Ölüm) Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

İrtidat eden kimseye, hakkında va'z edilmiş hükümleri uygulayabilmek için onun ilk önce irtidatının kesin olarak tespit edilmesi gerekmektedir. Yoksa bir Müslümana delilsiz irtidat etmiş demek büyük bir zulüm olur<sup>624</sup> ki bu da insanları korumak için var olan hukuk kurallarına aykırı bir durum oluşturur. Aslî ceza tatbik edilirken uyulması gereken unsurlar şunlardır:

a) İrtidat suçunun ikrar ve şahadetler vasıtasıyla sabit olması durumunda cezaların infazından önce suçluya birtakım görevlerin yerine getirilmesi gerekir. İlk önce suçlunun irtidatına sebep olan durum açığa kavuşturulmalı, kafasındaki sorulara ve

<sup>618</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 727.

<sup>619</sup> Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 146-147; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 727.

<sup>620</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 728.

<sup>621</sup> Gaşiye 88/21-22; Bakara 2/256; Yunus 10/99; Kehf 18/29.

<sup>622</sup> Abdülkerim Zeydan, *Mecmû'atü buhûs fıkhiyye mu'âsıra*, s. 416.

<sup>623</sup> Nazım Büyükbaş, "İslâm Ceza Hukukunda Cezalandırma ve Maslahatların Korunması Arasındaki İlişki", *Erciyes Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Dergisi*, 2013, I, sy. 34, s. 144-170.

<sup>624</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmîyye*, IV, 12.

şüphelere açıklıkla yanıt aranmalı ve bu suçtan nasıl kurtulacağı kendisine izah edilmelidir.<sup>625</sup>

b) Daha sonra kendisine istitabe adı verilen ve süresi üç günle sınırlı olan tevbe etme fırsatı tanınmalıdır. Üç günün sonunda eğer Müslüman olursa bırakılır, olmaz ise haklarında ölüm ilanı çıkarılmalıdır.<sup>626</sup>

c) Tövbe fırsatı tanınan kimseye, bu zaman zarfında baskı kurulmaması, aç-susuz bırakılmaması ve rahatsız edilmemesi<sup>627</sup> gerekmektedir.

d) İkrar ve şehadetle sabit olup kesinleşen irtidad suçunda, dinden dönen kimsenin öldürülmesi kılıçla olur, ateşte yakılmaz. İşlediği bir suçtan ölüm cezasını hak etmiş bir suçlu, bu cezasını en kolay bir şekilde çeker. Ölüm cezası en kolay usulle yerine getirilir.<sup>628</sup>

Bu maddeler doğrultusunda; dinden dönen kimseye aslî ceza olan ölüm cezasını tatbik ederken mürtede çeşitli fırsatların tanınmış olması, ölüm cezasının şiddet ve işkenceye varmadan en kolay usulle yapılması, insani esasların ön planda tutulmuş olduğunu ve insan onuruna zarar vermekten kaçınıldığını göstermektedir.

#### **2.2.5.1.6.2. İrtidatın Bedel Cezası ve İnsan Onuru Üzerinde Etkisi**

Dinden dönen şahısın, tövbe vb. sebeplerle uygulanamayan aslî ölüm cezasına karşılık, bedel mahiyetinde, yerine geçecek ta'zir türünden bir cezayla cezalandırılmasına bedel cezası adı verilir. Bu ceza, sopa, hapis, para cezası cinsinden olabilir.<sup>629</sup> Örneğin dinden dönen kadına ölüm cezası verilmez, yerine bedel mahiyetinde hapis cezası verilir.<sup>630</sup>

Mürtedin hapsedilmesi durumunda hapsin, mürtedin irtidat etmesinin cezası olarak değil, hem toplumu mürtedin yapabileceği saygısız davranış ve taşkınlıklardan korumak hem de toplumda mürtede karşı oluşabilecek infial hareketinden kendisini

<sup>625</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 98; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, IV, 145; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr 'ale'd-Dürri'l-muhtâr*, IV, 225.

<sup>626</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 98; Zeylâî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, IV, 161-162; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 225.

<sup>627</sup> Murtaza Köse, *İslâm Kamu Hukuku Konusu Olarak İrtidat ve Mürtedin Hükümü*, Atatürk Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Erzurum 1991, s. 75.

<sup>628</sup> Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 228.

<sup>629</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 727.

<sup>630</sup> İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 245; M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 164.



korumak amacına yönelik olduğu anlaşılmaktadır.<sup>631</sup> Bu bakımdan İslâm hukukunda, gerek hapis cezası gerekse diğer cezaların hikmeti nazariyesi düşünüldüğünde, cezalandırmadaki amacın insanı ve onurunu korumak olduğu görülecektir.

### 2.2.5.1.6.3. İrtidatın Fer'i Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

İrtidat eden kimseye ölüm cezasına ilave olarak mallarının müsaderesi ve tasarruf ehliyetinin sınırlandırılması şeklinde fer'i cezalar verilir.<sup>632</sup>

Müsâdere, işlenen bir suçtan ötürü suçlunun malvarlığının tamamını veya bir kısmını mülkiyetinden alınması ve kamusal nitelik taşıyan bir kuruma devredilmesi yaptırımıdır.<sup>633</sup> Başka bir ifadeye göre müsâdere, devlet tarafından hazineye irat kaydetmek veya bir müddet muhafaza etmek üzere ceza veya önlem almak kaydıyla bir mala el konulması tasarrufuna verilen addır.<sup>634</sup> Müsâdere hükmün kesinleşmesinden sonra uygulamaya konur.

Maliki, Şafii ve Hanbeli mezheplerine göre, dinden dönen kişi öldüğünde veya öldürüldüğünde malına hiç kimse mirasçı olmayıp, tüm mallarına devlet tarafından el konur. Tekrar İslam'a dönmesi durumunda malları kendisine iade edilir. Ebu Hanife ise, dinden dönen kimsenin Müslüman iken sahip olduğu mallarının Müslüman varislerine, mürted iken sahip olduğu mallarının da hazineye kalacağını belirtmiştir.<sup>635</sup> Ebu Hanife'nin dinden dönen şahsın Müslüman iken kazandığı mallarının mirasçılara kalmasına dair görüşü, iyi niyetli üçüncü kişilerin haklarını koruması bakımından daha elverişli gözükmektedir.

Müsaderenin, suç ve suçlulukla mücadele amacını gerçekleştirmeye yönelik olduğu, keza yeni suçların işlenmesini önleme maksadını taşıdığı, kişinin ıslahı, terbiyesi ve onun yeniden topluma kazandırılması, kısaca tedavi ve iyileştirmeye yönelik olduğu görülmektedir.<sup>636</sup> Ayrıca, müsaderenin, topluma veya bireye zarar veren

<sup>631</sup> Nihat Dalgın, "Temel Kaynaklar Çerçevesinde Dinden Dönme ve İnanç Özgürlüğü", *Makâlât*, 1999, sy. 1, s. 56.

<sup>632</sup> İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 249; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 728.

<sup>633</sup> Sulhi Dönmezer, Sahir Erman, *Nazarî ve Tatbikî Ceza Hukuku*, II, 749.

<sup>634</sup> Cengiz Tomar, "Müsâdere", *DİA*, c., XXXII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2006, 65.

<sup>635</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 100-103; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 729.

<sup>636</sup> Kemal Günler, "Türk Ceza Hukukunda Müsâdere", *Gazi Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi*, c. XVIII, 2014, sy. 3-4, s. 852.

fiillere karşı korumayı hedefleyen bir ceza, bir güvenlik tedbiri olarak organize suçlarla mücadelede daha etkili bir fonksiyon icra edebileceği düşünülmektedir.<sup>637</sup>

Mürted kimsenin tasarruf ehliyetinin sınırlandırılması noktasında mal kazanma bakımından kiralama, alışveriş, avlanma vb. durumlarda kişinin ehliyetine tesir etmez. Ancak din bağı ortadan kalktığı için miras yoluyla başkasından mal almasını engellemektedir. Buna rağmen, irtidad eden kimse malı üzerinde tasarruf ehliyetinde bulunamaz.<sup>638</sup> Yani dinden dönen kimsenin dine bağlı olan tutumları kabul edilmez. Mesela kestiği herhangi bir hayvanın eti yenmez, Müslüman bir kadınla mevcut olan evliliği son bulur, velayet hakkına ehil olarak görülmez.<sup>639</sup> Ebu Hanife'nin bu kimselerin tasarruflarını askıda bekleterek tekrar Müslüman olduğu takdirde bu tasarrufları geçerli sayması suçludan yana iyimser bir tavır takınarak onu koruduğunu göstermektedir. Bir bakıma tasarrufların sınırlandırılması cezası diğer cezalarla beraber düşünüldüğünde suçlu için caydırıcı bir etki yaratmakla birlikte, mürtedin verdiği zararları önlemek ve insan onurunu korumak amacıyla bir tedbir olarak da gözükmektedir.

#### 2.2.5.1.6.4. Değerlendirme

Toplumun şahsiyetine ve manevi varlığına yönelik bir tehlike oluşturan irtidad; ahlaki ve hukuki bütün kuralların ötesinde İslam'ın muhafaza edilmesine büyük önem verdiği “din, nesil, can, mal, ve akıl”dan oluşan beş temel esastan ilkinde yönelik açık bir saldırıdır.<sup>640</sup> Toplumsal boyutlu ferdi bir olay olan irtidadın karşısında aslî, bedel ve fer'i gibi cezaların tayin edilmesinin sebebi, İslam'ın inanç ve akide temelinin sarsılması ve bozulması olmalıdır. Mürtedin öldürülme gerekçesi dinden döndüğü için değil; dinin hürmetinin kırılmasına, Müslümanların maneviyatlarının zedelenmesine sebebiyet vermesindedir.<sup>641</sup>

İslam, “Dinde zorlama yoktur” ilkesiyle kişilerin bir dine girmekte serbest oldukları gibi, dinden çıkmakta da hür iradelerini kullanabileceklerini teminat altına

<sup>637</sup> Kemal Günler, “Türk Ceza Hukukunda Müsadere”, *Gazi Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi*, c. XVIII, 2014, sy. 3-4, s. 859,868.

<sup>638</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri' u'l-cinâ'î*, II, 730.

<sup>639</sup> Abdillâh b. Ahmed İmam İbni Kudame el Makdisi, *el-Muğnî fî şerhi muhtasari'l-Hirakî*, Daru'l kütübi'l ilmiyye, Beyrut 2009, X, 83.

<sup>640</sup> Yusuf El-Karadavî, “İrtidad Sorunu: Yaşanan Sosyal Değişimler ve Tehdit Boyutu”, Osman Güner (çev.), *Din Bilimleri Akademik Araştırma Dergisi*, 2005, c. V, sy. 2, s. 265.

<sup>641</sup> Murtaza Köse, *İslâm Kamu Hukuku Konusu Olarak İrtidad ve Mürtedin Hükmü*, Atatürk Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Erzurum 1991, s. 75.

almıştır.<sup>642</sup> Ayrıca, din ve vicdan hürriyetinin bir gereği olarak mürtedin tövbe etmesi konusu da baskı ve cebir uygulamayıp, kişinin kendi hür iradesiyle yapacağı bir tercihe bağlı olması söz konusudur.<sup>643</sup> Bu bakımdan, İslam'ın, Müslümanların silahlı ayaklanma hariç, irtidat eden kişileri güzellikle irşat ve ıslah etmeye çalışması insanî bir durumdur. Aksi takdirde insanları, zorla iman etmeye sevk etmek ve icbarla iman dairesinde tutmaya çalışmak, olduğu gibi görünmeyen, görüldüğü gibi olmayan fertlerin toplumda çoğalmasına zemin hazırlamaktır. Zira insanlar, bir takım zulüm ve işkencelere maruz bırakıldıklarında, kalben ve vicdanen istemedikleri halde, gerçek inançlarını bazı durumlarda saklamayı kurtuluş yolu olarak düşünüp, büyük bir rahatsızlık hissederler. Hâlbuki insan fitratı; esas itibariyle izzet, haysiyet, onur ve şerefle yoğrulmuştur. Mükerrer olarak yaratılan insanı, kimi bahanelere veya ihtimallere başvurmak suretiyle böyle bir azap ve strese sürüklemek insan onur ve haysiyetine bağdaşan bir durum olmasa gerekir.<sup>644</sup>

O halde, İslam'la müşerref oldukları halde kıymetini bilemeyip, kasten İslam'ın aleyhinde propaganda yaparak insanların gözünde İslam'ın değerini düşürmeye çalışan mürtedlere kötü örnek olmaları, İslam'ın değerini bilmemeleri, akıl ve fitrat kanunlarıyla donatılan İslam'ı açıkça inkâr etmeleri, din ve inanç özgürlüğünü bilerek oyuncak haline getirme ve bozma sebeplerinden ölüm cezası verilir.<sup>645</sup> Bu bilgilere ek olarak, dinden dönen kimsenin kazandığı mallara el konulması, dine bağlı olan tasarruflarının geçersiz olması, kestiğinin yenmemesi, Müslüman biriyle mevcut olan evliliğinin son bulması, velayet hakkı verilmemesi ve bu gibi kısıtlamalar özel önleme<sup>646</sup> kapsamında değerlendirilebilirken bütün bu cezaların varlığı insan onuru korumak için alınan bir güvenlik tedbiri olarak görülebilir.

<sup>642</sup> Nihat Dalgın, “Temel Kaynaklar Çerçevesinde Dinden Dönme ve İnanç Özgürlüğü”, *Makâlât*, 1999, sy. 1, s. 56.

<sup>643</sup> Şükrü Aydın, “Kur'an Açısından Dinden Dönme (İrtidat) ve Cezası”, *Uluslararası Sosyal Araştırmalar Dergisi*, 2017, c. X, sy. 54, s. 967.

<sup>644</sup> Maşallah Turan, “İslam'da İrtidat Sorunu ve Yol Açabileceği PsikoSosyal Problemler (Takiyye-Nifak Örneği)”, *Kadim Akademi SBD*, 2018, c. II, sy. I, s. 9.

<sup>645</sup> Ebû Zehrâ, *el-Cerîme*, s. 95; Abdulkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, I, 618.

<sup>646</sup> Nazım Büyükbaş, “İslâm Ceza Hukukunda Haddlerin Caydırıcılığı”, *Gaziosmanpaşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2013, c. I, sy. 2, s. 118.

### 2.2.5.1.7. İsyân/ Bağy/Kurulu Düzene Başkaldırı Suçu ve Cezası

Sözlükte “zulmetmek, haktan ayrılmak, haddi aşmak”<sup>647</sup> manalarına gelen bağy kelimesi, bir İslâm hukuku terimi olarak; meşru olan devlet başkanına silâhla karşı koyma, isyan etme ve başkaldırma<sup>648</sup> anlamına gelir. Başka bir ifadeyle bağy, Müslümanlardan bir veya birkaç kişinin, kendi görüş ve içtihatlarına göre mevcut devlet otoritesine haksız bir şekilde başkaldırmaları, devletin emirlerine itaat etmemeleri ve ayrı devlet kurmak istemeleri olarak tanımlanabilir.<sup>649</sup> İsyân suçunun oluşması ve buna verilecek ceza bazı ayet, hadis ve uygulamalara dayanmaktadır. Nitekim “Eğer inananlardan iki grup birbirleriyle savaşılırsa aralarını düzeltin. Eğer biri ötekine karşı haddi aşarsa, Allah’ın buyruğuna dönünceye kadar haddi aşan tarafa karşı savaşın. Eğer Allah’ın emrine dönerse, artık aralarını adalet ile düzeltin ve onlara adaletli davranın. Çünkü Allah, adil davrananları sever”<sup>650</sup> ayeti ve Hz. Peygamber (s.a.v.)’in “Benden sonra görünüşte Müslüman ve ehli kitap olduğu halde, hakikatte imanları yerleşmemiş olan kimseler ortaya çıkacak. Bunlar okun yaydan fırladığı gibi dinden irtidat edecek. Böyle kimselerle mücadele edin ve vücutlarını ortadan kaldırın.”<sup>651</sup> ifadesi bu suçu işleyenlere verilecek cezayı göstermektedir.

Bu delillerden hareketle bağy suçunun cezası ölümdür.<sup>652</sup> Bu suçun cezası kısmen had ve kısmen ta’zir olmak üzere, suçun aşamalarına göre çeşitli şekillerde icra edilmektedir.

1. Ehl-i sünnet dışında inanca sahip olan kimselere bir yere toplanıp grup teşkil etmeyen, devlete başkaldırmayanlara dokunulmaz, diğer Müslümanların yararlandığı hak ve hürriyetlerden yararlanırlar.

2. Müslümanlar arasında bozuk inanca sahip olup propagandasını yaparlarsa ikaz edilir, İslâm telkin edilir, ısrar ettikleri takdirde taz’ir ile cezalandırılır.

3. Bir yerde toplanır fakat yine devlete itaate devam ederlerse kendilerine dokunulmaz.

<sup>647</sup> İbn Manzûr, *Lisânü’l-‘Arab*, II, 122.

<sup>648</sup> Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 125; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 410; Ali Şafak, “Bağy”, *DİA*, c., IV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1991, 451.

<sup>649</sup> Kâsânî, *Bedâ’i’*, 1986, VII, 140.

<sup>650</sup> Hucurat 49/9.

<sup>651</sup> Müslim, “Zekat”, 48; Ebu Dâvud, “Sünnet”, 28.

<sup>652</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 125; Dihlevî, *Hüccetullâhi’l-bâliğa*, II, 524-525.

4. Devlete itaat etmez, devlet içinde devlet haline gelirlerse önce itaate davet edilir, sonra da savaşa yola getirilirler.<sup>653</sup>

O halde devlete isyan suçunun unsurları tekemmül etmiş bağı suçunda, fâiller ile savaşılır ve bu esnada gerekiyorsa isyancıların öldürülmesi mümkündür.<sup>654</sup> İsyana ve savaşmaya devam eden isyancıları isyandan vazgeçirmek ve meşru otoriteyi yeniden tesis etmek için yeterliyse, ele geçirilen esirler için hapis cezasından daha ağır bir yaptırıma hükmedilmez.<sup>655</sup> Asilerden ele geçirilen mallar ise müsadere edilir.<sup>656</sup> İsyancıların savaş sırasında cana ya da mala verdikleri zararlardan dolayı tazmin sorumlulukları da vardır.<sup>657</sup> O halde, bağı suçu işleyenler için; aslî ceza, fer'î ceza, müsadere ve tazminat olmak üzere dört cezadan bahsedilebilir.<sup>658</sup>

#### **2.2.5.1.7.1. Bağı Suçunun Aslî (Ölüm) Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

İslâm hukukunda, siyasi suçlarda fâiller savaşa yeltenmemişlerse, ölüm cezası verilmez. Siyasi suçluların silahlı bir güçleri yoksa yakalanarak hürriyeti bağlayıcı cezaya çarptırılırlar. Eğer yeterli derecede silaha sahip bulunup silahlı bir çatışmaya hazırsalar, öncelikle itaate davet edilirler. İtaate yanaşmadıkları takdirde yenilgiye uğratılıncaya kadar kendileriyle savaşılır. Bunlarla savaştan maksat öldürmek değil, isyandan vazgeçirmektir.<sup>659</sup> Bu silsile doğrultusunda uygulanacak olan bağı cezasında fark edinilmesi gereken; cezanın en son aşamada çare olarak başvurulmuş bir yol olduğudur. Ceza tatbik edilirken şu unsurları ihtiva etmelidir:

a) İsyancılar öncelikle itaate davet edilirler. İtaate yanaşmadıkları takdirde sadece zaruri hallerde, isyanı etkisiz hale getirebilecek bir şiddete müsamaha gösterilmiştir.

<sup>653</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 126; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 698; Hayrettin Karaman, *Mukayeseli İslâm Hukuku*, s. 188.

<sup>654</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 125; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, IV, 192.

<sup>655</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Hukukunda Suçlar ve Cezalar*, s. 361.

<sup>656</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 698; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 417.

<sup>657</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 699.

<sup>658</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 698-700.

<sup>659</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 125; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 524-525.

b) İsyân sonrasında ele geçen yaralıları katledilmez, malları ganimet olarak pay edilmez, ziyan edilmez ve aile fertleri tutsak olarak alınmaz. Bu hükümler onların, Müslüman olmaları ve suçlarının siyasi bir suç oluşturması sebebiyledir.<sup>660</sup>

c) Bilindiği gibi had cezalarının infazı, yetkili otoritelere bırakılmıştır. Ancak bağı suçunda *emr-i bil-maruf ve nehy-i anil-münker* emrinde devleti savunmak ilk olarak yetkili otoritelere, sonra herkese düşer.<sup>661</sup> Zira milletin onuru, devletin onuruyla orantılıdır.

Bu unsurlardan hareketle İslâm hukukunda bağı cezası, suçluların harekete geçerek topluma zarar verme safhasına gelmeleri halinde ancak gerekli görülmesi, ceza verilmeden önce tüm isyan eden şahıslara itaat etmeleri için fırsat tanınması, isyancıların Müslüman olduğunu ve suçlarının da siyasi içerikli bir suç olduğunu, suçluların cezalandırılmasından çok toplumun onurunu korumak ve isyanın zararını defetmek amacıyla yönelik bir zaruret olarak görünmektedir.

#### **2.2.5.1.7.2. Bağı Suçunun Fer'i Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

İsyana ve savaşmaya devam eden isyancıları isyandan vazgeçirmek ve meşru otoriteyi yeniden tesis etmek için ele geçirilen esirler hapis cezasına hükmolunur.<sup>662</sup> Bu bakımdan hapis cezası, isyancıları şüpheli noktalarda aydınlatma ve savaşmadan önce küçük bir uyarı niteliği taşıma gibi gayeleri barındıran insanı koruyan bir cezadır.

#### **2.2.5.1.7.3. Müsadere Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

İsyân ve savaş sırasında bağilerden ele geçirilen mallar, emanet olarak alınır, muhafaza edilir ve isyan bastırılıp savaş hali sona erdikten sonra isyancılardan tövbe edenlere iade edilir.<sup>663</sup> Bu bakımdan İslâm hukukundaki müsadere terimi, isyancıların mallarını insanların faydası uğruna belirli müddet koruyan nitelik olarak görülmelidir.

<sup>660</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 126; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, II, 525; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 264-265; Ali Şafak, "Bağı", *DİA*, IV, 451.

<sup>661</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, 1986, VII, 141.

<sup>662</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Hukukunda Suçlar ve Cezalar*, s. 361.

<sup>663</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 127; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 266; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 695; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmîyye*, III, 417; Naci Çevik, *Klasik Dönem Osmanlı Ceza Hukukunda Devlete İsyân Suçu*, Ondokuz Mayıs Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Samsun 2015, s. 69.

#### 2.2.5.1.7.4. Tazmin Sorumluluğu ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

İsyancıların savaş esnasında cana ve mala verdikleri zarardan dolayı tazmin sorumlulukları yoktur.<sup>664</sup> Dört mezhebin görüşü de bu yönde olmakla birlikte yalnız Şafii mezhebindeki bir diğer görüş isyancıların bu durumda tazmin sorumluluğunu kabul etmektedir. Ayaklananlar, isyan ya da savaş hali gerektirmediği halde cana ya da mala zarar vermişlerse bu zararı tazminle mükelleftirler. Bununla birlikte ayaklananların hiç telef etmediği, zarar vermediği mallar ile kısmen zarar verdikleri mallardan ellerinde kalanları asıl sahiplerine iade etmeleri gerekir.<sup>665</sup> Diğer taraftan devlete karşı başkaldıranlar, isyan ve savaş sırasında öldürdükleri kişiler için de kısas cezası ile cezalandırılmak yerine diyet ödemeye mahkûm edilirler.<sup>666</sup> Buradan hareketle tazmin sorumluluğunun varlığı insanların zarar gördükleri şeylere karşılık bir telafi ve onarmadır. O halde tazmin sorumluluğu, insanların zararlarını gidermek amacına matuf olup insan onurunu zedeleyebilecek her türlü davranışa karşı bir çeşit tedbir görevi görmektedir.

#### 2.2.5.1.7.5. Değerlendirme

İslâm hukukunda en ağır cezalardan birisi de bağı/kurulu düzene karşı ayaklanma suçuna verilmiştir. Çünkü söz konusu suça kolaylık göstermek fitne, huzursuzluk, musibetler, düşmanların iştihasını kabartma, gelecek korkusu yaratma gibi daha pek çok olumsuz sonuç doğuracaktır. İşte birçok olumsuz sonuç doğuran hırs ve istila arzusunun kapladığı nefsi; İslam, uyarmayla başlayıp ölümle son bulan bir cezalar silsilesi uygulayarak<sup>667</sup> önlemeye çalışmıştır.

Kurulu düzene başkaldırı suçu, ayrıca vatanın ve milletin bölünmezliğine karşı bir tehdit unsuru oluşturur. Vatanın bölünmezliği, milletin bölünmezliğiyle eş değer olup, birinin zarar görmesi diğerinin de etkilenmesine neden olacaktır. O halde vatani oluşturulan insan topluluğunun, haysiyetli ve onurlu bir yaşamı ancak millet mefhumunda bulacağından,<sup>668</sup> bağı suçu için ölüm cezasının verilmesi yerinde bir ceza olacaktır.

<sup>664</sup> İbnü'l Hümâm, *Şerhu Fethü'l Kadir*, VI, 106.

<sup>665</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, X, 126; İbn Kudame, *el-Muğni*, XII, 250; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 266.

<sup>666</sup> İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 267; Mustafa Avcı, *Osmanlı Hukukunda Suçlar ve Cezalar*, s. 362.

<sup>667</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, I, 663.

<sup>668</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 139.

İslâm hukukunda ölüm cezalarını öngören suçlar, toplumsal düzenin muhafazası veya yeniden tesisi bakımından başka çare kalmayan durumlarda, uygulanan bir yaptırım türü olmasının yanında<sup>669</sup> suç işleyen kimselerin insani vasıflarını zedelemeyen vuku bulduğu göz önüne alınmalıdır.

Sonuç olarak belirtmek gerekirse; İslâm hukukunda, isyan eden kimselere verilecek ceza hangi türde olacağına olsun, isyan eden şahısların aynı zamanda Müslüman oldukları ve savundukları fikirlerin kendilerince doğru olduğu gerçeği katıyen unutulmamış, gerek isyan bastırılmadan önce ve gerek isyan bastırıldıktan sonra onların Müslümanlık onurlarına zarar verilmemesine, ehemmiyetle özen gösterilmiştir.<sup>670</sup> Bütün bu cezaların ekseriyetinde hissedilen titizlik Müslüman şahsiyetinin üstün olduğundan olsa gerekir.

#### 2.2.5.2. Kısas (Cinâyet) Cezaları

Kısas sözlükte; denklik, eşitlik<sup>671</sup> yapılan şeye misli ile mukabele<sup>672</sup> manalarına gelirken bir İslâm hukuku terimi olarak; insanın canına ve azalarına yönelik, şer'an yasak olan fiiller<sup>673</sup> olarak tanımlanır. Başka bir ifadeye göre kısas, kasıtlı olarak öldürdüğü şahsa karşılık fâilin öldürülmesi, kasıtlı işlediği müessir fiil neticesinde mağdurda bedenî-fizikî bir zarar oluşturan kimsenin benzeri şekilde cezalandırılması anlamına gelmektedir.<sup>674</sup> O halde kısas, insan onuruna zarar verecek hak ihlallerinden olan hayat ve vücut bütünlüğüne yönelik her türlü saldırıya karşı alınan önleme amaçlı cezalara verilen addır. Kısas cezaları mağduru teskin etme amacına yönelik, insanların maddi ve manevi zararlarına karşılık bir tür telafî, onarma ve insanları koruma özelliği taşımaktadır. Kısas cezalarının özellikleri,

1. Kısas cezaları, fertlerin haklarına yöneliktir.

<sup>669</sup> Adnan Koşum, "İslâm Hukukunda Ölüm Cezası", *Süleyman Demirel Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sy. 5, s. 127.

<sup>670</sup> Melikşah Aydın, "İslâm Hukukuna Göre İsyân (Bağy) Suçu ve Cezası", *Selçuk Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi*, 2015, c. XXIII, sy. 2, s. 74.

<sup>671</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-'Arab*, XII, 121; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 18.

<sup>672</sup> Cessâs, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, I, 162; Serahsî, *el-Mebûsât*, XXVI, 60; Kâsânî, *Bedâ'i'*, X, 235; M. Ebû Zehrâ, *el-Cerîme*, s. 298; Şamil Dağcı, "Kısas", *DİA*, c., XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 488.

<sup>673</sup> Cessâs, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, I, 162; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 88; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 527; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 12; Vehbe Zuhayli, *el-Fıkhü'l-İslâmî ve edilletüh*, VII, 530.

<sup>674</sup> Şamil Dağcı, "Kısas", *DİA*, XXV, 488.



2. Kısas cezaları miktarı naslarla takdir edilmiş belli cezalardır. Azaltılıp çoğaltılamazlar.<sup>675</sup>

3. Şikâyetten feragat ve vazgeçme, affetme, uzlaşma veya cezanın yaptırıma çevrilmesi mevcuttur.<sup>676</sup>

4. Kısas hükmü devlet tarafından yerine getirilir.<sup>677</sup>

5. Kısas cezasını gerektiren suçlarda içtimaı cereyan etmez, suç sayısınca yaptırım uygulanır.<sup>678</sup>

6. Kısas suçlarında fâilin köle olması cezayı etkilemez.<sup>679</sup>

7. Zamanaşımı kısas suçlarında cezaları düşürmez.<sup>680</sup>

8. Kısas suçlarında mağdur açısından miras hükümleri devam eder.<sup>681</sup>

9. Kısas suçlarında mağdurun veya yakınlarının cezayı talep etmesiyle yani şikâyet etmesiyle birlikte kovuşturulur<sup>682</sup>

9. Yargılamada mânevî unsur esas alınıp kast-taksir ayırımı yapılarak hafifletme veya ağırlaştırma usulü benimsenir<sup>683</sup> şeklinde sıralanabilir.

Bu özellikler bağlamında kısas cezalarını, kin, öfke ve keyfiliği barındıran esasları bertaraf ederek adalet esasına dayanan, suç ve ceza arasında misliyle karşılık vererek mutlak denge üzerine bina edilen, sınırları ve miktarı belirli olup aşırılığa kaçmayan, kasıt-taksir gibi özelliklerle cezayı hafifletme veya ağırlaştırma imkânı veren, mağduru teskin eden, affetme ve uzlaşma yapılarak cezadan vazgeçme gibi insanî

<sup>675</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 79; İbrahim Çalışkan, "İslâm Hukukunda Ceza Kavramları ve Had Cezaları", *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1989, c. XXXI, s. 374.

<sup>676</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 266; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 549; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 89.

<sup>677</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 89.

<sup>678</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, XXVI, 84; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 328; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 19.

<sup>679</sup> İbn Kudame, *el-Muğnî*, X, 398-399; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 554.

<sup>680</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 232-460; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 549.

<sup>681</sup> İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 549; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 91; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 20.

<sup>682</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 84; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, V, 207; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 550; M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 463; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 81-82; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 328; Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukukunda İçtima*, Rağbet Yayınları, İstanbul 2003,74; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, 18-21.

<sup>683</sup> Şamil Dağcı, "Kısas", *DİA*, c., XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 490; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 89.

durumları barındıran hassas bir müeyyide olarak görülmektedir. Kısas gerektiren suçlar şu şekilde belirlenmiştir:

1. Kasten (amden) öldürme,
2. Kasta benzer şekilde öldürme (şibh-i amd),
3. Hatâen öldürme,
4. Hatâ gibi kabul edilen (hata yerine geçen) öldürme,
5. Ölüme sebep olma (tesebbüben katl)'dir.<sup>684</sup>

Bu suçlara verilecek cezalar aşağıda sıralanmıştır.

1. Kasıtlı bir şekilde adam öldürmenin üç çeşit cezası vardır. Birincisi, öldürmenin aslî cezası olan kısas, ikincisi bedel cezası olan diyet ve üçüncüsü de tabî ceza olan katilin murisini öldürmesi durumunda mirastan mahrumiyettir.<sup>685</sup>

2. Kasta benzer şekilde öldürmenin aslî cezası diyet ve keffaret,<sup>686</sup> tabî cezası da mirastan mahrumiyettir.<sup>687</sup>

3. Hataen adam öldürmenin ve hata gibi kabul edilen öldürmenin asli cezaları diyet, tabî cezaları da murisini öldürmesi halinde mirastan mahrumiyettir.<sup>688</sup>

4. Tesebbüben katilde (ölüme sebep olmada) ise ceza, sadece diyet cezası verilir.<sup>689</sup>

O halde kısas ayetlerinin varlığından yola çıkarak<sup>690</sup> cinâyet suçlarına verilecek cezaların çeşitleri kısas, diyet, kefare, mirastan mahrumiyet olarak dörtlü olarak ele alınmaktadır.<sup>691</sup> Ancak araştırmanın amacından uzaklaşmamak adına kısas cezalarının çeşitlerini genel olarak, kasten adam öldürme suçunda kısas ve müessir fiillerde kısas

<sup>684</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, XXVI, 59; Kasânî, *Bedâ'î*, X, 232-233; Merğinanî, *el-Hidâye*, IV, 442; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 22; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 88; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 527-531; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 576; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 79; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 28-29.

<sup>685</sup> Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 23; Zeylaî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, V, 207.

<sup>686</sup> Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 25; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 586.

<sup>687</sup> Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 25.

<sup>688</sup> Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 26-27.

<sup>689</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, XXVI, 59-60; Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 233-235; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 26; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 85.

<sup>690</sup> Maide 5/45; Bakara 2/178-179.

<sup>691</sup> Ebû Ya'lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 272; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 22-26; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 527; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 83-85.

olmak üzere ikili bir ayırım<sup>692</sup> yaparak cezaların insan onuruyla olan münasebetleri açıklanacaktır.

### 2.2.5.2.1. *Kasten (Amden) Adam Öldürme Suçu ve Cezası*

Öldürülmesi meşru olmayan bir insanı yaralayıcı bir alet ile kasıtlı olarak öldürmeye amden katl adı verilir.<sup>693</sup> Başka bir ifade ile vücut organlarını parçalayacak herhangi bir öldürücü alet ile, örneğin silah, keskin alet ve ateş açmak gibi öldürücü bir vasıtayı kasten kullanarak ölüme sebebiyet vermektir.<sup>694</sup>

Kasten adam öldürmenin cezasının kısas olduğu Kur'an- ı Kerim, sünnet ve icma ile sabittir.<sup>695</sup> Nitekim “*Ey iman edenler! Öldürülenler hakkında size kısas farz kılındı. Hüre karşı hür, köleye karşı köle, kadına karşı kadın kısas edildi. Ancak öldüren kimse, kardeşi (öldürülenin velisi) tarafından affedilirse, aklın ve dinin gereklerine uygun yol izlemek ve güzellikle diyet ödemek gerekir. Bu, Rabbinizden bir hafifletme ve rahmettir. Bundan sonra tecavüzde bulunana elem dolu bir azap vardır.*”<sup>696</sup> ayeti, Hz. Peygamber (s.a.v.)’in “*Allah’ın kitabı (emri) kısastır.*”<sup>697</sup> “*Kasten öldürmek kısastır (Kisas gerektirir)*”<sup>698</sup> hadisi ve İslâm hukukçularının kısas cezasının meşru olduğu konusunda görüş birliği içerisinde<sup>699</sup> olmaları kısas cezalarının varlığına ışık tutacak mahiyettedir.

İslam’da kasten adam öldürmenin büyük suç ve günah olduğu gerek ayetlerde,<sup>700</sup> gerekse hadislerde<sup>701</sup> ifade edilmiştir.<sup>702</sup> İslam, böylesine büyük bir suça ise kısas cezası gibi ağır bir müeyyide getirmiştir.<sup>703</sup> Ancak İslam, kısas cezasındaki aşırılığı, işkenceyi

<sup>692</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 166.

<sup>693</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II, 482; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 527; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 9.

<sup>694</sup> Mâverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 309; Ebû Ya‘lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 272; Serahsî, *el-Mebsût*, XVI, 54; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 22; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 88; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 576.

<sup>695</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, XXVI, 60; İbn Kudâme, *el-Muğni*, X, 380; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 25.

<sup>696</sup> Bakara 2/178.

<sup>697</sup> Buhari, “Sulh”, 8.

<sup>698</sup> Ebu Davud, “Diyet”, 28.

<sup>699</sup> İbn Kudâme, *el-Muğni*, X, 380.

<sup>700</sup> Maide, 5/32.

<sup>701</sup> Müslim, “Kasâme”, 9; Tirmizi, “Diyet”, 8.

<sup>702</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 167.

<sup>703</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II, 489; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri‘u'l-cinâ‘i*, II, 10.

ve dengesizliği gidermiş, kısas hakkından vazgeçmeyi teşvik edip özendirmiş,<sup>704</sup> insanı koruma hassasiyetini de ön planda tutmuştur.

### **2.2.5.2.1.1. Kasten Adam Öldürmedeki Kısas Cezası ve İnsan Onuru Üzerideki Etkisi**

Kısas, mağdurun canına ve bedenine ait maslahatların ortadan kalkması karşılığında bir telafi olarak görülmektedir.<sup>705</sup> Kısas, öldürme, yaralama ve kesme şeklindeki bir tecavüzün karşılığında meşru kılınmıştır.<sup>706</sup> Kısastan maksat suçlu kimsenin hayatının sona erdirilmesidir.<sup>707</sup> Kısas cezası tatbik edilirken uygulanması gereken hususlar şu şekilde olmalıdır:

a) Gerekli şartların oluşması halinde cezalandırma ile hükmedildikten sonra velilerin kısasın uygulanmasını istedikleri takdirde kısas uygulamaya başlanmalıdır.<sup>708</sup>

b) Kısas, katile en az acı çektirecek bir tarzda uygulanmalıdır.<sup>709</sup> Ölüm cezası, canın en kolay çıkacağı usulle yapılır. Kısasta, katilin daha az acı çekmesi ancak kılıçla sağlanabileceğinden, kısas sadece kılıçla uygulanabilir.<sup>710</sup>

c) Suçlu kimseye kısas esnasında, işkence ve acı verecek her türlü davranıştan uzak durulup kısasın amacı dışına çıkılmamalıdır.

d) Ceza, ilgili kamu otoritesi tarafından yerine getirilmelidir.<sup>711</sup>

e) Kısas cezasında esas, kısas olunacak kişiden başkasına zarar vermemek olduğundan, hamile bir kadının cezalandırılması hususunda doğum yapıp çocuğunu emzirip büyüünceye kadar cezanın ertelenmesi gereklidir.<sup>712</sup>

<sup>704</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel hükümler*, s. 375.

<sup>705</sup> Şâtîbî, *el-Muvâfaqât*, II,380.

<sup>706</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 268; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 90; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 578; Abdullah Benli, "İslâm Hukukunda İnsan Onuru", *Kutlu Doğum Haftası "Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu"*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 333.

<sup>707</sup> Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 234.

<sup>708</sup> Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 234.

<sup>709</sup> Cassâs, *Ahkâmü'l-Kur'an*, I, 200; Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 122; Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 278-280; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 94; Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 234; Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 228.

<sup>710</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 123; İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 42; Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 278-280; Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 28; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 95; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 537; Meydânî, *el-Lübâb*, s. 580; Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 234.

<sup>711</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, 1986, VII, 59; Şamil Dağcı, "Kısas", md., *DİA*, C. XXV, 493; Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 228-234; Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 232-237.

f) Kısas suçluyla beraber, çocuklarını ve yakınlarını öldürme gibi şahsilik ilkesine aykırı zulüm içeren bir tutum sergilememelidir.<sup>713</sup>

g) Kısas sonrasında tekfin, teçhiz gibi işlemlerin yapılması için cesedin, yakınlarına teslim edilmesi gerekli görülmüştür.<sup>714</sup>

Bu bilgilere ek olarak kısası hak edecek kimsenin, küçük olması durumunda büyüene kadar kısasın ertelenmesi,<sup>715</sup> ölmesi durumunda veya af ve sulh ile kendisinden kısas cezanın düşmesi,<sup>716</sup> akıllı olduğuna emin olunması,<sup>717</sup> öldürmeyi ikrah altında yapmamış olması<sup>718</sup> gibi esasların varlığı da cezalandırmada etkin rol oynarken, İslam'ın bu hususlar doğrultusunda ceza tatbik ederken, vücut bütünlüğüne gelebilecek her türlü haksız davranışa karşı insan izzetini koruduğunu kanıtlamaktadır.

Kısas cezasının, suça karşılık verilecek cezadan, cezanın tatbikine kadar, hatta suçlunun ölümüne kadar her aşamada nakli ve akli olarak insan onuru bakımından son derece önemli bir ceza olduğu görülmektedir. O halde kısas cezasının yerini alacak başka bir ceza da mevcut değildir. Çünkü suçluya, yaptığı fiile karşılık bütün yönleriyle eşit bir ceza uygulanmakta, suçlu fazla bir ceza ile cezalandırılmamaktadır.<sup>719</sup> Suçlunun bu cezayı kendisi için layık görmesi, Allah'ın kâinatta yarattığı varlıkların en değerlisini,<sup>720</sup> en güzelini,<sup>721</sup> kendi ruhundan üfleyip yarattığı<sup>722</sup> ve tam yetkiyle yeryüzüne halife olarak gönderdiği,<sup>723</sup> varlığını, yerde ve gökte her şeyi emrine amade kıldığı<sup>724</sup> ve ateşe düşmesin diye binlerce hidayet rehberi gönderdiği,<sup>725</sup> kendine ait eşsiz olan sıfatlarını tamamiyle ve sadece kendisinde tecelli ettiği muazzez bir varlık<sup>726</sup>

<sup>712</sup> İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 46; Şamil Dağcı, "Kısas", *DİA*, C. XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 493; Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 228-234; Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 232-237.

<sup>713</sup> Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 232-237.

<sup>714</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, I, 758-765.

<sup>715</sup> Kâsânî, *Bedâ'i'*, X, 273.

<sup>716</sup> Meydânî, *el-Lübâb*, s. 584; Şamil Dağcı, "Kısas", *DİA*, XXV, 493.

<sup>717</sup> Kâsânî, *Bedâ'i'*, X, 237-242; Şamil Dağcı, "Kısas", *DİA*, XXV, 493.

<sup>718</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XVI, 76.

<sup>719</sup> M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, s. 300; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, I, 663-665.

<sup>720</sup> İsrâ 17/70.

<sup>721</sup> Tîn 95/4.

<sup>722</sup> Hicr 15/29.

<sup>723</sup> Bakara 2/30.

<sup>724</sup> Lokman 31/20.

<sup>725</sup> Buhari, "Menakıb", 18.

<sup>726</sup> Kadir Özköse, *Tasavvuf ve Gönül Eğitimi*, Ankara 2007, s. 159-162.

olan insanı öldürmesiyledir. Böylesine değer ve itibar verilen varlığın öldürülmesi veya zarar verilmesi elbette ki, kısasla telafi edilebilir.<sup>727</sup> Bu bakımdan kısas insan onurunu koruyan telafi yöntemlerinden birisi olarak görülebilir.

Her şeyde en iyiyi, en doğruyu ve en güzeli esas alan İslamiyet, öldürmeyi de çirkin bir usulle yapmayı asla kabul etmeyip, insan tabiatına ve haysiyetine yakışmayan bir öldürme tarzını benimseyemez. O yüzden kısas cezasında bile en güzel prensibi ortaya koymuş, ölüm cezasını kötü bir şekilde uygulamasına imkân tanımamıştır.<sup>728</sup> Nitekim Hz. Peygamber (s.a.v.)'in “Allah Teâla her şeye karşı ihsanı (güzelliği, iyiliği) vacip kılmıştır. Bunun için öldürürseniz o öldürmeyi güzel yapın”<sup>729</sup> buyruğunda “öldürmeyi güzel yapın” kelimelerinden maksat kısas cezasında insanlar için en kolay ve en az acı veren<sup>730</sup> bir usulü tavsiye etmektedir. Bu tavsiye üzerine Hz. Peygamber (s.a.v.)' in suçluyu cezalandırmak da olsa gerek sözlerinde gerekse fiillerinde insanın kıymet ve değerine verdiği önemi açıkça göstermektedir.

Kısas cezası tatbik edilmeden veya tatbik esnasında veyahut da tatbik edildikten sonra her türlü işkence ve kötü muamelenin yasak olması ve bu duruma karşı çeşitli önlemlerin alınmasının yanında yukarıda bahsedilen hususların bir teminat olmasının da altında yatan hikmet ve sebep insan bedeninin değerli oluşundandır. Keza hamile kadının cezasının bebeğin anneye<sup>731</sup> olan bağlılığının tam anlamıyla sona erene kadar ertelenmesi de yine bir insanın muhteremliğinden olsa gerekir.

#### **2.2.5.2.1.2. Diyet Cezaları ve İnsan Onuru Üzerideki Etkisi**

Cinâyet suçlarına verilen cezalardan bir diğeri de diyet cezasıdır.<sup>732</sup> Diyet sözlükte, “ödemek, vermek” anlamına gelip,<sup>733</sup> can bedeli olan malın adıdır.<sup>734</sup> Diyet, hem ceza hem de tazminat manası taşıyan bir ödeme olup,<sup>735</sup> katl suretiyle vuku bulan

<sup>727</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s.180-181.

<sup>728</sup> Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 228.

<sup>729</sup> Müslim, “Av”, 57; Ebu Davud, “Kurban”, 90.

<sup>730</sup> M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 154.

<sup>731</sup> Ayrıntılı bilgi için bk. Hilal Özey, *İslam Hukukunda Anne*, Cihan Yayınları, İstanbul 2008.

<sup>732</sup> Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 90.

<sup>733</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l- 'Arab*, V, 184.

<sup>734</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 59; İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 55; Mevsîlî, *el-İhtiyâr*, V, 35; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 102; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 573; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 668;

<sup>735</sup> Ali Bardakoğlu, “Ceza”, *DİA*, VII, 473.

cinâyette maktulün nefesine bedel canı üzerine lazım gelen muayyen miktar maldır.<sup>736</sup> Kasıtlı olarak adam öldürme suçunda kisası uygulama imkânı yoksa veya mağdurun kendisi yahut velisi maktulü affetmişse, maktule bedeli ceza olarak uygulanır.<sup>737</sup> Burada, belirlenen bir diyet yoktur, kâtil ile mağdur tarafın anlaşığı miktar ödenir.<sup>738</sup> Diyet cezası tatbik edilirken dikkat edilecek hususlar şunlardır:

a) Kisas anlaşma ile neticelendiyse bu duruma saygı gösterilmesi ve tarafların haddi aşmamaları gerekmektedir. Ayrıca anlaşma neticesinde maktulü veya yakınlarını zorlayacak diyetin dışında fazla mal istememeleri lazım gelir.

b) Suçlu, kısastan vazgeçip diyete razı olan kimseye diyeti, hakkaniyetle ve aksatmadan ödemelidir. Çünkü diyet mağdurun ihlal edilen hakkının telafisi olarak görülür.<sup>739</sup>

c) Bedel istenirken borçlu çok sıkıştırılmaz ve sert muameleye maruz kalmaz. Diyetin ödenmesi de geciktirilmez, en iyi bir şekilde ödenir.<sup>740</sup>

Buradaki bilgilerden hareketle, bedel mahiyetindeki diyet cezası tatbik edilirken hem mağdur tarafın onuru hem de suçlunun onuru korunmuş olmalıdır. Anlaşma yapılmış olan bir diyetin dışında fazlaca bir miktarın tayin edilmemesi suçluyu korumaktayken, diyetin geciktirilmeden ödenmesi de mağdur tarafın korunduğunun örneği olarak gösterilebilir.

O halde kasten adam öldürme suçunda öldürülenin yakınları, acı ve ıstırap çektikleri için ölenin yakınlarını teskin ve tatmin etmek amacıyla<sup>741</sup> verilen bedel mahiyetindeki ceza, tamir ve onarma içererek insanın içinde bulunduğu psikolojik durumunu rahatlatıp, mağdurun incinmiş onurunu bir nevi telafi etmektedir.

<sup>736</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III,12.

<sup>737</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, I, 668-670.

<sup>738</sup> Ebû Ya'îlâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 272; İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 56; Ali Bardakoğlu, "Diyet", *DİA*, IX, 475.

<sup>739</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II,485-488; Ali Bardakoğlu, "Diyet", *DİA*, IX, 474; Mehmet Köroğlu, "İslâm Ceza Hukukunda Kisasın İnfazı", *EKEV Akademi Dergisi Sosyal Bilimler*, 2011, c. XV, sy. 48, s. 228.

<sup>740</sup> Serahsî, *el-Mebsût*, XXVI, 62-63; Ebû Bekr Muhammed b. Abdillâh b. Muhammed el-Meâfirî İbnü'l Arabî, *Ahkâmü'l-Kur'ân*, Kahire: İsa el-Babi el-Halebi, 1967, I, 66-68; Hasan Güleç, "İslâm Hukuku Can Güvenliği Açısından Kisas", *Diyanet İlmî Dergi*, 1997, c. XXXIII, sy. 2, s. 11-26.

<sup>741</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 211.

### 2.2.5.2.1.3. Kefâret Cezası ve İnsan Onuru Üzerideki Etkisi

Sözlükte, setr ve ihfa anlamında “gizleme, örtme”<sup>742</sup> anlamına gelen<sup>743</sup> kefâret bir hukuk terimi olarak belirlenen yasakları ihlâl eden kimsenin hem ceza hem de Allah’tan mağfiret dilemek amacıyla malî vasıflı ibadetlerin genel adı olarak tanımlanmaktadır.<sup>744</sup> Başka bir ifadeyle kefâret bilerek ya da hata ile işlenen bazı suçların affedilmesi ve günahının giderilmesi için belirlenen bir telâfi<sup>745</sup> ya da fâilin dinen yasak olan bir fiili işlemesi halinde Allah’tan bağışlanma talebinde bulunmak amacıyla yerine getirdiği bir onarma<sup>746</sup> olarak tanımlanabilir. Bir bakıma kefâret cezası, adam öldürme suçunda aslında fâilin fiilini örtmesi ve fâili temizlemesi anlamında doğan zararın bir şekilde onarılmasıdır.<sup>747</sup> Kur’an-ı Kerim’de “*Bir mü’minin bir mü’mini öldürmesi olacak şey değildir. Ancak yanlışlıkla olması başka. Kim bir mü’mini yanlışlıkla öldürürse, bir mü’min köleyi azat etmesi ve bağışladıkları sürece ailesine diyet ödemesi gerekir. (Öldürülen kimse) mü’min olur ve düşmanınız olan bir topluluktan bulunursa, mü’min bir köle azat etmek gerekir. Eğer sizinle kendileri arasında antlaşma bulunan bir topluluktan ise ailesine verilecek bir diyet ve mü’min bir köle azad etmek gerekir. Bunlara imkân bulamayanın, Allah tarafından tövbesinin kabulü için iki ay ard arda oruç tutması gerekir. Allah, hakkıyla bilendir, hüküm ve hikmet sahibidir.*”<sup>748</sup> ayeti adam öldürme kefaretinin meşruluğuna işaret etmektedir. O halde kefâret, mali olarak köle azat etme, fakiri doyurma veya giydirme;<sup>749</sup> bedeni olarak ise oruç tutma gibi ibadetleri taşımaktadır. Kefâret cezasında dikkat edilmesi gereken hususlar şunlardır:

a) Kefâret cezalarında kefâretin cinsi, miktarı ve verilecek yerlerin naslarla belirlenmiş olmakla beraber arttırılıp-eksitilmesi ve kıyas yapılması caiz değildir.<sup>750</sup>

<sup>742</sup> İbn Manzur, *Lisânü'l-'Arab*, XIII, 84; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 19.

<sup>743</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 13.

<sup>744</sup> Rahmi Yaran, “Keffâret”, *DİA*, c., XVII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 179; Nazım Büyükbâş, “İslâm Cezâ Hukukunda Keffâret İlkesi”, *Gaziosmanpaşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2016, c. IV, sy. 1, s. 37-61.

<sup>745</sup> Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II 489; Rahmi Yaran, “Keffâret”, *DİA*, XVII, 179; Nazım Büyükbâş, “İslâm Cezâ Hukukunda Keffâret İlkesi”, *Gaziosmanpaşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2016, c. IV, sy. 1, s.37-61.

<sup>746</sup> Abdülkerim Zeydan, *el-Kısâs*, s. 219; Ali Bardakoğlu, “Katil”, *DİA*, c., XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 48.

<sup>747</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 352-353.

<sup>748</sup> Nisa 4/92.

<sup>749</sup> Ebû Ya'lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 278.

<sup>750</sup> Kâsânî, *Bedâ'i'*, 1986, V, 97- 98; Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 90.



b) Fâil sayısınınca keffâret verilmesi gereklidir.<sup>751</sup>

c) Keffâret ifa edilirken (özellikle fakiri doyurma veya giydirmede) insana yakışır şekilde davranılması ve aşağılayıcı ifadelerin kullanılmaması gereklidir.<sup>752</sup>

d) Suçlunun hem maddi, hem de bedeni keffâret cezalarının herhangi birini ödeyememesi durumunda kendisinden sadece işlediği suçlar sebebiyle tevbe istenmesi<sup>753</sup> gerekli olup, keffâretin ödenmesi için ısrarcı davranışlardan ve aşırılıktan uzak durulması esastır.

Bu bilgilerden yola çıkarak İslâm hukukunda, keffâret cezalarının cinsinin ve miktarının belirli olması, keyfi uygulamalara ket vurarak mağdur tarafı teskin etmesi, ihtiyacı olan kimselere verilen mâli anlamdaki yardımı takdim ederken insani özelliklere riayet edilmesi, her bir suç için birden fazla alternatifin sunulması, köleleri âzat ederek zedelenen onurunu tamir etmesi, keffâreti yerine getirebilecek gücün olmadığı durumlarda fâilin üzerine gidilmemesi gibi hususlar insanın değerli bir varlık olarak görülmesinin bir sonucu olmalıdır.

#### **2.2.5.2.1.4. Mirastan Mahrumiyet Cezası ve İnsan Onuru Üzerideki Etkisi**

Kasten adam öldürme suçunun tabî cezası katilin murisini öldürmesi halinde mirastan mahrum olması, vârisi olamamasıdır.<sup>754</sup> Mûrisini öldüren katilin mirastan mahrum edilmesinin hukuki dayanağı Hz. Peygamber (s.av.)'in “*Katile mirastan bir şey yoktur*”<sup>755</sup> veya “*Katil hiçbir şeye varis olamaz*”<sup>756</sup> gibi hadisleridir.<sup>757</sup>

Mirastan mahrumiyetten maksat, öldürme gibi tehlikeli yolların kapatılması, varisi, mirasın çabukça gerçekleşmesini istemekten men etmektir. İslâm hukukundaki mirastan mahrumiyet cezası kanların, canların korunması için tedbir<sup>758</sup> amaçlı bir tür müeyyidedir. Bu cezanın verilmiş gayesi de insanları korumak olmalıdır. Nitekim bu ceza

<sup>751</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 129

<sup>752</sup> Nazım Büyükbaş, “İslâm Cezâ Hukukunda Keffâret İlkesi”, *Gaziosmanpaşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2016, c. IV sy. 1, s. 37-61.

<sup>753</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 253.

<sup>754</sup> Serahsî, *el- Mabsût*, XXVI, 60; Kâsânî, *Bedâ’i*, X, 303; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 85.

<sup>755</sup> İbn Mace, “Feraiz”, 8; İbn Mace, “Diyet”, 14.

<sup>756</sup> Ebu Davud, “Diyet”, 18; Tirmizi, “Feraiz”, 17.

<sup>757</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri’u l-cinâ’i*, I, 600.

<sup>758</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri’u l-cinâ’i*, I, 600.

tatbik edilirken insanları rencide edebilecek her türlü tavır ve hareketten uzak durulması gereklidir.

#### 2.2.5.2.1.5. Değerlendirme

Ölüm cezası hem insanın hayat hakkına karşı hem de Allah'ın kanunlarına karşı girişilmiş bir tecavüz, hürmetsizlik<sup>759</sup> ve hayat hakkı ihlalidir. İslâm hukukuna göre hayat hakkı ve can güvenliği mühim olup, bu hakkın korunması birinci sırada yer alan en kutsal vazifedir. Bu yüzden insanlar bu hakkın kutsal olduğu inancı ile eğitilmeli, buna gönülden inanmalı ve saygı göstermelidirler.<sup>760</sup> Bu inanç doğrultusunda hareket edecek olan kimse, suç işlediğinde aynısının kendisine de yapılacağını bilirse daha baştan böyle bir suç işlemekten kaçınmasıyla hem kendi nefsinin hem de başkalarının hayatını, şeref ve haysiyetini koruma altına almış olacaktır.<sup>761</sup>

Hayata ve vücut tamamıyine tecavüzleri önlemek amacıyla kısasın teşrii sayesinde toplumun ve toplumdaki bireylerin hayat hakkı korunmuş olmaktadır.<sup>762</sup> O halde İslam'daki kısas, cezaların en adili olup fâilin fiiline denk bir cezadır. Kamu güveni ve toplum düzenini sağlamakta kısastan daha elverişli ve üstün ceza mevcut değildir.<sup>763</sup>

Kisas cezasıyla Allah Teâla, insanları birbirlerine denk saymış, kan dökme suçunun cezasını bizzat kendi koymuş, güçlüye haddini bildirmiş, güçsüzün seviyesini yükseltmiş, öfkesini yatıştırmış<sup>764</sup> ve insan onurunu da korumuştur. Nitekim “*Dünyanın tamamen yok olması, Allah indinde Müslüman bir adamın öldürülmesinden daha hafiftir*”<sup>765</sup> hadisiyle Allah Teâla'nın, dünya ile insanı kıyaslamaya tabi tuttuğunda, insan onuruna karşı dünyanın yok olmasını yeğlenmesi Allah katında insanın ne denli kıymetli olduğunun göstergesidir.

Hayat ve organlar üzerinde neticeler doğuran kısasta, bir de mağdurun isteği doğrultusunda af ve sulh gibi müesseselerin varlığı kısas uygulamasının ileri derecede

<sup>759</sup> Orhan İmamoğlu, *İslâm Ceza Hukukunda Öldürme Suçları Cezaları ve Kisas*, Yüzüncü Yıl Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Van 2003, s. 18.

<sup>760</sup> Hasan Güleç, “İslâm Hukuku Can Güvenliği Açısından Kisas”, *Diyanet İlmî Dergi*, 1997, c. XXXIII, sy. 2, s.11-26.

<sup>761</sup> Abdullah Benli, “İslâm Hukukunda İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 333.

<sup>762</sup> Vehbe Zuhayli, *el-Fıkhü'l-İslâmî ve edilletüh*, VII, 577.

<sup>763</sup> Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, s. 223

<sup>764</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, II, 149; M. Ebû Zehre, *el-Cerîme*, 99-100.

<sup>765</sup> Tirmizi, “Diyet”, 7; Nesai, “Tarimüddem”, 5.

sınırlandırılmak istenmediğini göstermektedir.<sup>766</sup> Kısasta af, kısastan karşılıksız olarak vaz geçilmesini ifade eder. Nitekim Kur'an-ı Kerim'deki “*Bir kötülüğün karşılığı, onun gibi bir kötülüktür.(Ona denk bir cezadır). Ama kim affeder ve arayı düzeltirse, onun mükafaatı Allah'a aittir.*”<sup>767</sup> ayeti ve Hz. Peygamber (s.a.v.)'in “*Allah affeden bir kulun ancak izzetini, şerefini arttırır*”<sup>768</sup> hadisi affin teşvikini gözler önüne sermektedir. Hatta ikrahla bile olsa kısasta affin geçerli olması,<sup>769</sup> suçlu da olsa insanın korunduğunu kanıtlayan diğer bir delil olarak gösterilebilir. Çünkü af, görünürde bir insana hayat kazandırmakla beraber, geri planda bütün insanlığın hayatını kurtarmaktır. Gerek ayetlerde gerekse hadislerde kısas yerine affin yeğlenmesi, cezanın değişmesi (diyet cezası) veya düşmesi insan onuruna değer verildiğinin başka bir kanıtıdır.

Kısasta ayrıca sulh da geçerlidir. Sulh, kısastan bir bedel karşılığında vaz geçmeyi ifade etmektedir.<sup>770</sup> İslam, mağdurun yakınlarına af, sulh veya diyet gibi alternatifler sunularak ölüm cezasını ihtiyarî hale getirmesi de<sup>771</sup> insanın kıymetinin üstün derecede olduğunu belirtmektedir.

Kisas uygulama imkânı yoksa veya maktulün yakınlarının affetmesi üzerine lazım gelen diyet cezasında mağdur tarafın onarılması lazım gelmektedir. İslâm hukukunda da zayi olan bir hakkın telafi edilmesi ve aynıyla yerine getirilmesi esastır. Haksız olarak gerçekleştirilen bir fiil neticesinde ortaya çıkan bu zarar hak sahibine aynen iade edilemiyorsa (ki can aynen iade edilmez) kıymeti ile tazmin vazifesi, diyetle sağlanmaktadır. Nitekim “*Zarar izale olunur*”<sup>772</sup> külli kaidesi bu gerçeği gözler önüne sermektedir. Bu genel kaide herhangi bir şekilde meydana gelmiş olan zararların İslâm hukukuna göre izale, telafi ve tazmin edilmesinin zorunlu olduğunu ifade etmektedir.<sup>773</sup> Buradaki diyet cezasındaki amaç ise öncelikli olarak mağdurun kanının heder olmasına mani olmak ve zararını telafi etmektir. Bu bağlamda diyet cezası mağdur tarafın incinmiş onurunu tekrar kazanmaya yönelik bir tamir özelliği görmektedir.

<sup>766</sup> M. Cevat Aksit, *İslâm İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 169-170.

<sup>767</sup> Şûra 42/40.

<sup>768</sup> Müslim, “Birr”, 19; Tirmizi, “Birr”, 82.

<sup>769</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, 1986, VII, 182.

<sup>770</sup> M. Cevat Aksit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 171.

<sup>771</sup> Adnan Koşum, “İslâm Hukukunda Ölüm Cezası”, *Süleyman Demirel Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sy. 5, s. 113-147.

<sup>772</sup> Mecelle 20 md.

<sup>773</sup> Nuri Kahveci, “İslâm Hukukunda Mislen Tazmin Olgusu”, *Din Bilimleri Akademik Araştırma Dergisi*, 2006, c. VI, sy. 1, s. 39-52.

Aslı olan bir diğer ceza ise kefârettir. Kefâret suçlunun işlediği cinayetle Allah ile kendi arasında kaybettiği değeri düzeltip tekrar eski durumuna dönüş sağlayan bir vesile veya fırsat olabilir.<sup>774</sup> Bu bağlamda İslam, köleliği ortadan kaldırma amacıyla kefâret tedbirini kullanarak<sup>775</sup> hem kısıtlanan hürriyeti serbest bırakarak insan onurunu korumuş hem de kişinin bozulan ahlakını düzelterek kaybettiği onurunu tekrar kazanmasını sağlamıştır. Bununla birlikte kefâret bir ceza olmaktan çok iyi niyetli, fakat kusurlu Müslümanın gûnahtan arınması, gönlünü huzura kavuşturma ve bu sayede kölelerin hürriyetlerine ve onuruna kavuşturularak sosyal dayanışmanın gerçekleştirilmesi gibi çok maksatlı mali bir mükellefiyettir.<sup>776</sup>

Tabi ve tamamlayıcı bir diğer ceza da mirastan mahrumiyettir. Bazı haklardan mahrumiyet anlamı taşıyan bu cezanın mevcudiyeti de canın ehemmiyetinden olsa gerekir. İslâm hukuku bu ceza ile suç işlemeyi önleyerek insanın bu cezayla uslanmasını sağlamaktadır.

O halde İslam, hangi sebebe dayanırsa dayansın öldürülen kadar öldürenin de hayatına değer vermiştir. Bunun için kısası gerektiren suçlarda, gerek kanuni unsurların tam olarak gerçekleşmesinde, gerek ispatta azami ölçüde duyarlılık ve ihtiyat gösterilmesi<sup>777</sup> bu denli şerefli ve muazzam bir canlının hayat hakkının da o denli mukaddes ve dokunulmaz olması sebebiyledir. Ayrıca kısas cezasında suçlu, hasta, zayıf veya hamile ise cezanın belli bir zamana kadar tehir edilmesi, tekfin, teçhiz ve defin gibi işlemlerin yapılması için cesedin, yakınlarına teslim edilmesi,<sup>778</sup> insan onurunun korunması açısından önemli hususlardır. Bu hususlar bağlamında İslam'ın, suçlu bir şahsı, suçun işlenişinden tatbikine, hatta mezarına varıncaya kadar her safhada yalnız bırakmaması, onun cesedine dahi değer vermesi insanın öneminden olsa gerekir. Bu bakımdan kısas cezası hayata son veren değil, aksine iki tarafa da hayat veren bir cezadır. Kısas cezasının düşmesi veya uygulama imkânının olmaması durumlarında, kanın ziyan olmaması ve hiçbir kimsenin hem maddi hem de manevi yönden mağdur olmaması için diyet ve mirastan mahrumiyet cezalarının varlığı da İslam'ın insan

<sup>774</sup>Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 251.

<sup>775</sup>Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 245.

<sup>776</sup>Ali Bardakoğlu, "Ceza", *DİA*, VII, 474.

<sup>777</sup>M. Cevat Aksit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 169-170.

<sup>778</sup>Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'i*, I, 763-764.

onurunu korumak için işlenen herhangi bir suçu cezasız bırakmadığı anlamına gelmektedir.

### 2.2.5.2.2. Müessir Fiil Suçu ve Cezası

Sözlükte; “iz bırakan şey”<sup>779</sup> anlamına gelen müessir kelimesi fiil kelimesiyle birleştiğinde “zararlı sonuca sebep olan fiil” anlamına gelir.<sup>780</sup> İslâm ceza hukukunda ise, başkası tarafından insanın vücuduna karşı işlenen ve ölümlle sonuçlanmayan her türlü haksız tecavüze müessir fiil adı verilmektedir.<sup>781</sup> Başka bir ifadeyle hayatı sona erdirmeyecek derecede vücut bütünlüğüne yönelik yaralamalar ya da herhangi bir organın işlevini atıl hale getiren eylemlere müessir fiil adı verilir.<sup>782</sup> Bu kavram, bir organı kısmen veya tamamen koparma veya yok etme, organların fonksiyonunu atıl hale getirme, yaralama, dövme, itip-kakma, akli veya ruhu zayi etme gibi bedenî, akli ve ruhi melekelerin bozulmasına sebep olan haksız fiillerin tamamını kapsamaktadır.<sup>783</sup> O halde insan onurunu etkileyecek herhangi bir saldırı da müessir fiiller içerisine dâhil edilebilir. Saldırı sonucunda ortaya çıkan zarar esas alınacak olursa, müessir fiilleri şu şekilde sınıflandırmak gerekli olacaktır:

- a) Organ veya organ hükmündeki bir bölgenin yok edilmesi,
- b) Organların fonksiyonlarını yitirmesi,
- c) Baş ve çehrede meydana gelen yaralanmalar,
- d) Vücudun diğer bölgelerinde meydana gelen yaralanmalardır.<sup>784</sup>

Yaralama suçu, kasten işlenen müessir fiiller, kastın aşılması suretiyle işlenen müessir fiiller,<sup>785</sup> taksirle işlenen müessir fiiller olmak üzere üçe ayrılır.<sup>786</sup>

Kasten işlenen müessir fiillerde aslî ceza olarak kısas, ikinci derecede aslî ceza ta'zir (diyet),<sup>787</sup> kastın aşılması suretiyle işlenen müessir fiillerin cezası diyet; taksirle işlenen müessir fiillerin cezası ise diyet ya da erş olarak belirlenmiştir.<sup>788</sup>

<sup>779</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-'Arab*, I, 52.

<sup>780</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 43.

<sup>781</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 42.

<sup>782</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 204; Vehbe Zuhaylî, *el-Fıkhü'l-İslâmî ve edilletüh*, VII, 645.

<sup>783</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 396-397; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 204; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 41-42; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Özel Hükümler*, s. 142.

<sup>784</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 396-397; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II, 492-496; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 205; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 28.

<sup>785</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 204.

<sup>786</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 63-76.

Buna göre aslî ceza kısastır. Kısas cezası da Kur'an- Kerim'de ve sünnetle sabit olduğunu şu deliller ile görmekteyiz. “*Onda (Tevrat'ta) üzerlerine şunu da yazdık: Cana can, göze göz, buruna burun, kulağa kulak, dişe diş kısas edilir. Yaralar da kısasa tabidir. Kimde bu hakkını bağışlar, sadakasına sayarsa o, kendisi için keffâret olur. Allah'ın indirdiği ile hükmetmeyenler, zalimlerin ta kendileridir.*”<sup>789</sup> ayeti ile Hz. Enes'in halası Rubey'in, bir kadının ön dişini kırmasına karşılık, mağdurenin yakınlarının kısas cezasının uygulanmasını istemesi ve Rubey'in yakınlarının da dişin tazminatını ödemeye yanaşmamaları üzerine, Hz. Peygamber (s.a.v.)'in kısası uygulama kararı karşısında Hz. Enes'in: “*Ya Rasûlallah! Halam Rubey'in ön dişi kırılacak mı? Seni hak dinle gönderen Allah'a yemin ederim ki, onun dişi kırılmayacaktır,*” demesine karşılık Hz. Peygamber (s.a.v.) 'in: “*Allah'ın kitabı, kısası emretmektedir*” buyurması ve daha sonra kadının yakınlarının diyete razı olmaları ve kısasın düşmesi üzerine Hz. Peygamber (s.a.v.)'in: “*Muhakkak ki, Allah'ın kullarından öyleleri vardır ki, Allah'a yemin etseler Allah onların yeminlerini yerine getirir*”<sup>790</sup> hadisi müessir fiillerin bir suç sayıldığına ve gerekli cezasının, asli ceza olarak kısas olduğuna işaret etmektedir.<sup>791</sup>

#### 2.2.5.2.2.1. Müessir Fiillerde Kısas Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Müessir fiillerde kısas, diğer kısas cezasına göre gerek icra edilen alet, gerekse de icra eden kişi bakımından daha özenle ve hassas şekilde yapılan bir ceza türüdür.<sup>792</sup> Müessir fiillerde kısas cezası tatbik edilirken uyulması gereken şartlar şunlardır.

a) Kısas hükmü yetkili makamlarca belirlendikten sonra yetkili görevliler beraberinde kısasta uzmanlaşmış biri eliyle ceza gerçekleştirilir.<sup>793</sup>

b) Fâil işkence şeklinde suçu işlemişse bile, kendi cezası uygulandığında işkenceye tabi tutulmamalıdır.<sup>794</sup>

c) Müessir fiillerdeki kısasta, daha fazla yaralar açma endişesine binaen kılıç kullanılmadığı gibi, kılıçtan daha fazla zarar veren aletler de kullanılmaz.<sup>795</sup>

<sup>787</sup> İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 17; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 212-261.

<sup>788</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'î*, II, 212-261.

<sup>789</sup> Maide 5/45.

<sup>790</sup> Müslim, “Kasame”, 5; Ebû Dâvûd, “Diyet”, 28.

<sup>791</sup> Nevevî, *el-Mecmû'*, XVIII, 398.

<sup>792</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 186.

<sup>793</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, 1986, VII, 236; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 95-96; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 95; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukukunda Genel Hükümler*, s. 486.

<sup>794</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 94.

d) Kısası gerçekleştirmek için suçun işlendiği organda denklik olması şarttır. Örneğin el, aynı cinsi olan el karşılığında kısas edilir. El karşılığında başka bir organ kısas edilemeyeceği gibi, sağ el de sol el için kısas edilemez. Çünkü her bir organın ayrı bir ismi olduğu gibi ayrı bir görevi vardır.<sup>796</sup>

e) Suçluya kısas ancak mağdurun yarasının iyileştikten sonra verilmesi gerekir. Çünkü müessir fiil mağdurun ölümüne sebebiyet verme olasılığına binaen müessir fiilin doğuracağı sonucun beklenmesi gereklidir.<sup>797</sup>

f) Katl kisasında olduğu gibi bu kısasta da hava durumu,<sup>798</sup> suçlunun hastalığı, hamile veya yaşlı olması gibi durumların hesaba katılması esastır.<sup>799</sup>

g) Mağdurda meydana getirilen cismani zararın aşırılığa gitmeksizin meydana getirilmesi gerekir. Bu bağlamda kısas aşırılığa uğratılmış bir hal alırsa kısası gerçekleştiren kimse için de ceza gerekir.<sup>800</sup>

h) Cinayetten sonra yaranın tespit ve tedavi edilmesi gerekir.<sup>801</sup>

i) Müessir fiillerde af ve sulh öldürme cezasında olduğu gibi aynen geçerlidir.<sup>802</sup>

j) Müessir fiillerde suçların birden fazla işlenmesi durumunda (duruma göre) kısas birleşmelidir.<sup>803</sup>

Müessir fiillerdeki kısasın, adam öldürmedeki kısas cezasına oranla çok daha fazla ayrıntı ihtiva ettiği için kuralları titizlikle belirlenmiştir. Bu bakımdan kısas uygulayabilmek için kısas aletinin seçimi, uygulanışı, hava durumu, suçlunun ve mağdurun o andaki mevcut hali, sonradan ortaya çıkan telef hadisesi ve daha pek çok şartların göz önünde bulundurulması, insan onur ve haysiyetinin korunduğunu göstermektedir.

<sup>795</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 242-243.

<sup>796</sup> Mevsilî, *el-İhtiyâr*, V, 30; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II,483-484; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 551; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 221.

<sup>797</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, IV, 454; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 550; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 126.

<sup>798</sup> İbn Rüşd, *Bidâyetü'l-müctehid*, IV, 54; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukunda Genel Hükümler*, s. 480.

<sup>799</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukunda Genel Hükümler*, s. 480.

<sup>800</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukunda Genel Hükümler*, s. 486.

<sup>801</sup> Merğînânî, *el-Hidâye*, IV, 454; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 126.

<sup>802</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 61; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşrî'u'l-cinâ'î*, II, 258-260; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 123-124.

<sup>803</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 129.

Kıysasta telef gibi durumların oluşmaması için özen gösterilmesi ve herhangi bir telef durumunda zararın tazmin edilmesi gibi hususların varlığındaki amaç her iki tarafın da zarar görmemesi, gönüllerin hoşnut edilmesi ve en önemlisi insan onurunu korumak olmalıdır.

Kıyas cezasının uygulanabilmesi için suçun işlendiği organlarda her türlü denkliğin aranması, denkliğin olmağı durumlarda kıyas cezasını uygulamada ısrar edilmeyip başka çözüm yolları arayarak mağdurun zararının giderilmeye çalışılması insan kıymetinin üstün olduğunu düşündürmektedir.

#### **2.2.5.2.2.2. Müessir Fiillerde Diyet Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

Kıyas gerektiği halde kisası düşüren veya cezanın verilmesine engel olan sebeplerden dolayı kıyas zorunlu olarak diyete dönüştürülür.<sup>804</sup> Kasten işlenen müessir fiillerde diyet bedel mahiyetinde olsa da taksirle işlenen cezalarda aslî ceza halini alır.<sup>805</sup> Ödeme şekli tarafların anlaşma şartlarına bağlıdır.<sup>806</sup> Diyet cezası ile ilgili bilgiler kasten adam öldürme başlığı altında verilmiştir.

#### **2.2.5.2.2.3. Müessir Fiillerde Diyet Yahut Erş Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

Tedbirsizlik, dikkatsizlik ve ihmali sonucu meydana getirilen müessir fiillerde kast bulunmadığı için fâil kıyas yerine diyet ile cezalandırılmaktadır.<sup>807</sup> Ayrıca yaralanan ve kesilen uzuvlardan dolayı verilmesi gereken diyete de erş denmektedir.<sup>808</sup> O halde erş, İslâm ceza hukukunda ölüm ile neticelenmeyen müessir fiillerde mağdur şahsa ödenen tazminat olarak tanımlanmaktadır. Bu bakıma erş diyetin bir türü olarak nitelendirilmektedir. Erş daha çok cüz'i diyet olarak diyetten az olan diyetlere verilen isimdir.<sup>809</sup> Erşin takdirinde her organ ve fonksiyon hayat için taşıdıkları öneme göre ayrı

<sup>804</sup> Ebû Ya'lâ, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 278; Nevevî, *el-Mecmû'*, XVIII, 400; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l Bâliğâ*, II, 492; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, II, 261; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, 96-124.

<sup>805</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, II, 261; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, 96-124.

<sup>806</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 185.

<sup>807</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XXVI, 59.

<sup>808</sup> Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, II, 103; İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, VI, 573; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 13.

<sup>809</sup> Ali Şafak, "Erş", *DİA*, c., XI, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1995, 307.



ayrı bir değer icra eder.<sup>810</sup> Erşin ödetilmesinde suçluya ceza vermekten çok haksız fiil neticesinde meydana gelen bedenî zararı tazmin gayesi ağır basar.<sup>811</sup>

O halde erşin ödemesi de diyet cezasında olduğu gibi aynen tatbik edilir. Fazla mal istememe, aşırılıktan uzak durma, ödemeyi geciktirmeden yapma, sert tavırlardan uzak durma gibi hususlara riayet edilir. Bu hususlarla hem mağdurun hem de suçlunun haklarının korunduğu söylenebilir. Mali bir yaptırım türü olan erş ve diyet insan onurunun heder olmaması için takdir edilen bir müeyyide olarak gözükmektedir.

#### 2.2.5.2.2.4. Değerlendirme

Vücut bütünlüğünün bozulması veya organ kaybı, birtakım haklardan mahrum olmanın yanında, Allah tarafından verilen emaneti zayi etmeye, yaşamı zorlaştırmaya, insanlar tarafından hor görülmeye ve bazen hayatın çekilmez hal almasına dahi yol açmaktadır.<sup>812</sup> Bundan dolayı bu suçlara öngörülen kısas, diyet ya da erş gibi cezalar öncelikle mağdurun maddi ve manevi zararını tamir ve telafi amacına yöneliktir.<sup>813</sup>

“Bütünü muhterem olan şeyin parçaları da muhterem olmalıdır”<sup>814</sup> ifadesiyle müessir fiillerin suç sayılıp cezalandırılması ile korunan hukuki menfaat şahısların vücut tamlığı ile akıl, ruh ve beden bütünlüğünün himaye edilmesi amaçlanmaktadır.<sup>815</sup> O halde kısas, maktulün dökülen kanına saygıyı ifade ettiği gibi, mecazi anlamda maktulün diriltilmesi ve ona hayatının iadesi anlamına gelmektedir.<sup>816</sup> Bir bakıma kısas, diyet ya da erş cezalandırmada hiç şüphesiz yegâne panzehir olarak görülmektedir.

Müessir fillerdeki cezalarla mağdurun kin ve öfkesini dindirecek psikolojik tatmin amaçlanmaktadır. Kısas, masum insanlara zarar veren kimseler karşısında, mağdur tarafın da güçlü olduğunu hissettirerek mağdur tarafa güven, suç fâiline ise

<sup>810</sup> Ali Şafak, “Erş”, *DİA*, XI, 308; Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 170.

<sup>811</sup> Ali Şafak “Erş”, *DİA*, XI, 308.

<sup>812</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 60.

<sup>813</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 62.

<sup>814</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 61.

<sup>815</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 61.

<sup>816</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 181.

koru vermektedir. Bu nedenle “*Kısasta sizin için hayat vardır*”<sup>817</sup> ayeti insan hayatını ve vücut bütünlüğünü korumanın teminatı olmaktadır.<sup>818</sup>

Müessir fiillerde suçluyu, mağdurun veya velisinin affetmesi, öldürme suçunda geçerli olduğu gibi burada da aynen geçerlidir. Hz. Peygamber (s.a.v.)’in bu konuda: “*Bir kişi kasten öldürülür veya yaralanırsa yakınları için üç seçenek vardır: Ya kısas isterler, ya diyet alırlar, ya da büsbütün bağışlarlar. Bunun ötesinde (dördüncü) yol arayanlara (intikam alana) engel olunuz*”<sup>819</sup> buyurması müessir fiillerde de affin varlığına işaret ederken, hem suçlu hem de mağdur için farklı seçeneklerle zararı ortadan kaldıracak imkân olduğunu da göstermektedir.

İslâm hukukunun gerek diğer cezalarda gerekse de müessir fiillerin cezalandırılmasında kasıt, taksir ayırımına gidilerek taksirle işlenen suçlarda kısas yerine, aslî ceza olarak diyet ya da erşin kabul edilmesi cezayı hafifletmek amacına yönelik olsa gerektir.<sup>820</sup> İslâm hukukunun cezalandırma konusunda bu şekilde bir ayırım yapması da suçlu da olsa yine insanı korumaya yöneliktir.

### 2.2.5.3. Ta’zir Cezaları

Ta’zir sözlükte; çevirmek, reddetmek, menetmek,<sup>821</sup> tedip, tahkir, tasarruf, yardım, takviye ve tazim anlamlarına gelirken,<sup>822</sup> bir İslâm hukuku terimi olarak; had<sup>823</sup> ve cinayet cezaları dışında kalan, yasaklığı naslarla ifade edilmekle beraber ceza miktarı kesin çizgilerle belirtilmemiş olup, takdir ve tayini yetkili mercie bırakılmış olan, kişi ya da kamu menfaati adına tatbik edilmesi gereken cezalardır.<sup>824</sup> Başka bir ifadeyle ta’zir, had ve kısas cezalarının dışında kalan, yani naslarla belirlenmemiş olup takdir ve tayini yetkili merciiere bırakılmış cezalardır.<sup>825</sup> O halde ta’zir, Kuran ve sünnetle yasaklanmakla beraber cezası belirtilmeyen<sup>826</sup> pek çok hikmete binaen bilinçli olarak

<sup>817</sup> Bakara 2/179.

<sup>818</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 84.

<sup>819</sup> Tirmizî, “Diyet”, 13; İbn Mâce, “Diyet”, 3.

<sup>820</sup> Şamil Dağcı, *İslâm Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, s. 85.

<sup>821</sup> İbn Manzûr, *Lisânü'l-‘Arab*, X, 133.

<sup>822</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 24.

<sup>823</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 181.

<sup>824</sup> Mâverdi, *Ahkâmü's-Sultâniyye*, s.314; Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 71; Kâsânî, *Bedâ'i'*, X, 268.

<sup>825</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 24; Ali Bardakoğlu, “Ceza”, *DİA*, VII, 473; İbrahim Çalışkan, “İslâm Hukukunda Ceza Kavramı ve Hadd Cezaları”, *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, c. XXXI, s. 389; Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta’zir Suçları ve Cezaları*, Yeni Ufuklar Neşriyat, İstanbul 1996, s. 25.

<sup>826</sup> Şâtibî, *el-Muvâfakât*, IV, 27.

yasal boşluğun bırakıldığı alanlarda insanların onurunu gözetme amacıyla var olan hükümlerden hareketle yetkili makamlarca boşlukların veya eksikliklerin doldurulmasını ifade eden müeyyidelerdir.<sup>827</sup>

Ta'zir cezası Kitap, sünnet ve icma ile sabittir.<sup>828</sup> Kur'an-ı Kerim'deki delili, "(Evlilik yükümlülüklerini reddederek) başkaldırdıklarını gördüğünüz kadınlara öğüt verin, Onları yataklarında yalnız bırakın.(Bunlar fayda vermez de mecbur kalırsanız) onları (hafifçe) dövün. Eğer iaat ederlerse, artık onların aleyhine başka bir yol aramayın. Şüphesiz Allah çok yücedir, büyüktür."<sup>829</sup> ayetidir. Sünnetteki delili Ömer b. Şuayb'ın babasından, onun da dedesinden rivayet ettiği Hz. Peygamberin şu sözüdür: "Çocuklarınız yedi yaşına gelince, onlara namazı emredin, on yaşına geldiklerinde kılmazlarsa dövün ve yataklarını da ayırın."<sup>830</sup> hadisidir. Âlimlerin, hakkında takdir edilmiş ceza bulunmayan her suç için ta'zir cezası vermenin meşru olduğuna icmâ etmişlerdir.<sup>831</sup>

Tanımlardan hareketle ta'zir suçları bulunan çağa göre, devletin içinde bulunduğu şartlara göre değişik boyutta tezahür edebilir. Bu yüzden bu suçlara verilen cezalar hangi dönemde olursa olsun İslami özelliklere sadık kalınarak tatbik edilebilmektedir. Ayrıca ta'zir cezalarının, kötülüklerin yayılmasını, bireylerin ve toplumun zarar görmesini önleyici, suç işleyenleri terbiye ve ıslah edici gibi özellikleri barındırmasıyla insanları koruyucu bir çare olarak görülmektedir. Ta'zir cezalarının özelliklerini,

1. Ta'zir suçları nasla belirlenmiş olsa bile, yaptırımı belirlenmemiş olup, bu husus yetkili yasama organına bırakılmıştır.<sup>832</sup>
2. Ta'zir suçları toplumdan topluma değişiklik arz eder.<sup>833</sup>
3. Ta'zir cezaları hem kul hakkı hem de Allah hakkına yöneliktir.<sup>834</sup>

<sup>827</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 188.

<sup>828</sup> Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku*, s. 120; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'ü'l-cinâ'î*, I, s. 694.

<sup>829</sup> Nisa 4/34.

<sup>830</sup> Ebu Davud, "Salat" 26; Tirmizi, "Salat", 82.

<sup>831</sup> Macid Muhammed Ebu Ruhayye, "İslam'da Mali Ta'zir Cezası" Nihat Dalgın (çev.), *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, Samsun, 1999, sy. 11, s. 315.

<sup>832</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 181; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'ü'l-cinâ'î*, I, 80; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 326-327; Tuncay Başoğlu, "Ta'zir", *DİA*, c., XXXX, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2011, 193; Sabri Erturhan, *İslâm Ceza Hukukunda İçtima*, 186; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 25-31.

<sup>833</sup> Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 25-31.

4. Ta'zirin eğitici, tedavi edici ve koruyucu özellikler taşıması hasebiyle mümeyyiz küçüklere ve akıl hastalarına uygulanabilir.<sup>835</sup>
5. Ta'zir cezaları suçlunun haline ve mevkiine göre farklılık taşıyabilir.<sup>836</sup>
6. Ta'zir cezalarında af, şefaet ve tövbe caizdir.<sup>837</sup>
7. Ta'zir suçlarında şüphe cezaı düşürmede etkin rol oynamaz.
8. Ta'zir suçlarında zaman aşımı muteberdir.
9. Ta'zir suçları yetkili merciinin dışında öğretmen, anne-baba, vasî, efendi vb. kimseler tarafından tatbik edilebilir.
10. Ta'zir suçlarında dayak uygulandığında sayıca az; ancak şiddeti daha fazla olmalıdır.
11. Ta'zir cezalarında suçlunun ve mağdurun durumuna, suçun büyüklüğüne ve miktarına göre ceza farklılık arz edebilir.
12. Cezanın tatbiki esnasında suçlunun ölümü veya sakatlanması halinde tazmin gereklidir.<sup>838</sup>
13. Mağdurun şikâyetine bağlı olarak koğuşturulur<sup>839</sup> şeklinde sıralanır.

Ta'zir suç ve cezalarını diğer ceza çeşitlerinden ayıran hususlar bağlamında ta'zirin daha çok insanları terbiye eden ve suç işlemekten önleyen bir müeyyide olduğu söylenebilir. O halde ta'zir cezaları da insan onurunu koruyabilmek adına başvuru olan çare ya da araç olarak görevini sürdürebilir.

İslâm hukukunda ta'zir cezaları birçok nevilere ayrılır. Nasihatta bulunmak gibi, cezaların en hafifi ile başlar, hapis ve dövme gibi cezaların en ağırı ile biter. Ağır

<sup>834</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 181; Tuncay Başoğlu, "Ta'zir", *DİA*, XXXX, 193.

<sup>835</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 326; Tuncay Başoğlu, "Ta'zir", *DİA*, XXXX, 193; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 27.

<sup>836</sup> Mâverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 316; Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 181-182; Zeylâî, *Tebyînü'l-hakâ'ik*, III, 633-634; Dihlevî, *Hüccetullâhi'l-Bâligâ*, II, 510; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 327; Tuncay Başoğlu, "Ta'zir", *DİA*, XXXX, 193; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 29.

<sup>837</sup> Mâverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 316; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 327; Tuncay Başoğlu, "Ta'zir", *DİA*, XXXX, 193; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 29.

<sup>838</sup> Mâverdî, *el-Ahkâmü's-sultâniyye*, s. 317; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 327; Tuncay Başoğlu, "Ta'zir", md., *DİA*, XXXX, 193; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 29.

<sup>839</sup> Talip Türcan (Ed.), *İslâm Ceza Hukuku*, s. 330; Mustafa Avcı, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, s. 29.

cürümlerde bazen katl ile cezalandırmaya kadar gider.<sup>840</sup> Genel olarak taz'ir suçları iki kısma ayrılmaktadır. İlk kısmı, Kitap ya da sünnet tarafından yasaklanmış olmakla birlikte herhangi bir cezai yaptırım ön görülmemiş davranışlardan oluşmaktadır. Bu suçlar Kitap ya da sünnet tarafından düzenlenen ancak cezası devlet başkanınca belirlenmiş suçlardır. İkinci kısmı ise, Kitap ve sünnette doğrudan düzenlenmemiş toplumsal şartlara göre belirlenmeleri devlet başkanına devredilmiş suçlardır.<sup>841</sup>

Başlıca ta'zir cezaları şöyle sıralanabilir: Ölüm cezası, sopa cezası, hapis cezası, sürgün cezası, nasihat, mahkemeye celp, kınama, tehdit, tecrit, azl ve teşhir ve mali cezalardır.<sup>842</sup>

### 2.2.5.3.1. Ta'zir Cezasından Ölüm Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

İslâm hukukunda asıl kaide ta'zir cezasının tedip için oluşu ve kişinin ölümüne sebebiyet vermemesi temel ilke olarak kabul edilir. Bu yüzden tazir cezasının helak edici olmaması gereklidir. Fakat umumi kaidenin bir istisnası olarak amme menfaati ölüm cezasını gerektiriyorsa veya suçlunun kötülüğü ancak ölüm cezasıyla giderilecekse ta'ziren ölüm cezasının verilmesi gerektiği belirtilmektedir.<sup>843</sup> Ta'ziren ölüm cezası verilebilecek suçların en önemlileri, livâta, hırsızlık, sihirbazlık, siyasî kargaşa, casusluk ve isyan çıkarma gibi suçların tekrürü gibi suçlardır.<sup>844</sup> Belirtilen suçları işleyenlere uygulanacak ölüm cezası, en son başvurulacak müeyyidedir.<sup>845</sup> Yetkili makamlar böyle eylemlerde bulunan kişileri yaptıklarından vazgeçirmeye uğraşır. Ancak bütün çabalara rağmen suçlunun ahlakında ve herhangi bir eyleminde düzelme görülmezse fertlerin ve toplumun onurunu koruma, düzeni sağlama gayesiyle suçluya ölüm cezası uygulanabilir.

<sup>840</sup> Abdülkadir Üdeh *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, I, 685.

<sup>841</sup> Talip Türcan (Ed.), *İslâm Ceza Hukuku*, s. 306.

<sup>842</sup> Esra Yakut, "Tanzimat Dönemine Kadar Osmanlı Hukukunda Taz'iri Gerektiren Suç ve Cezalar", *Türk Hukuk Tarihi Araştırmaları*, 2006, sy. 2, s. 25-40.

<sup>843</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'i*, I, 687-688.

<sup>844</sup> Abdülazîz Amir, *et-Ta'zir*, s. 292-303; Tuncay Başoğlu, "Ta'zir", *DİA*, XXXX, 201; Esra Yakut, "Tanzimat Dönemine Kadar Osmanlı Hukukunda Taz'iri Gerektiren Suç ve Cezalar", *Türk Hukuk Tarihi Araştırmaları*, 2006, sy. 2, s. 25-40.

<sup>845</sup> Yaşar Yiğit, *İslâm Ceza Hukuku*, s. 121.

### 2.2.5.3.2. Ta'zir Cezasından Sopa Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Sopa ta'zir cezalarında da kararlaştırılan cezalardandır. Ta'zir cezası denince ilk akla gelen ceza sopa cezası olup âdete ta'zir cezasıyla özdeşleşmiştir.<sup>846</sup> İşlenen suç had cezası gerektirmekle beraber suçun unsurlarında veya şartlarında bir eksiklik nedeniyle, had cezası verilemeyen hallerde ta'ziren sopa cezası uygulanabilir. Bu bakımdan tehlikeli suçluları önlemekte cezaların en çok tatbik edileni ta'zir cezasıdır. Çünkü sopa bir anda her suçlunun suçuna ve şahsiyetine münasip olan miktarlarla cezalandırmak mümkündür.

Ta'ziren verilen sopa cezasının tatbiki devlet memurlarına ağırlık vermez, mahkûmu atıl hale getirmez, ailesi ve çocuklarını geçimlerinden mahrum, darlık içerisinde bırakmaz. Ceza o anda ifa edilir, suçlu cezadan hemen sonra yoluna devam eder, işinden geri kalmaz. Suçlunun cezalandırılmasıyla ailesi ve çocukları meşakkatle karşılaşmaz. Bir bakıma ta'ziren sopa cezasının varlığı, mahkûmu hapishanelerin şerrinden ahlak ve sıhhat yönünden suçluları bozulmaya sürükleyen şeylerden ve nihayet tembelliğe alışma gibi saliklerden uzak tutmaktadır.<sup>847</sup>

Eziyet etmeyi ve keyfiliği önlemek adına sopa cezasının tek elde toplanması ve devletin yetkisi haricinde tatbik edilmemesi gereklidir. Sopa cezası uygulanırken, suçlunun helâkine neden olacak veya derisini parçalayacak şiddette olmaması için hassas bir şekilde davranılması gerekli görülmüştür.<sup>848</sup> Hatta cezalar kişinin, daha önce suç işlememiş olması gibi sebeplerden dolayı da hafifletilebilir.<sup>849</sup>

İslâm hukukçuları suçluya vurulacak sopa sayısında ihtilaf etmiş olsalar da cezanın takdirinde suçlunun lehine hareket edilmesi ihtiyata daha uygun olduğu için genellikle Ebu Hanife'nin görüşü daha tercih edilmiş<sup>850</sup> ve çoğu Hanefiler dayak cezasında en alt sınırın üç sopa olarak hâkimin yetkisine bırakmışlardır.<sup>851</sup> Çünkü önemli olan ceza yönteminin değişmesi değil, verilen cezanın etkili olmasıdır.<sup>852</sup> Bütün bu bilgiler doğrultusunda ta'ziren verilen sopa cezasının, fâilin durumuna göre cezanın

<sup>846</sup> Abdullah Çolak, *İslâm Hukuku Ceza ve Borçlar*, s. 129.

<sup>847</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri' u'l-cinâ'î*, I, 690.

<sup>848</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 182; Ertuğrul Gazi Tuncay, "İslâm Hukukunda Sınırı Belirlenmemiş Cezalar", *İslâm Bilimleri Araştırmaları Dergisi*, Samsun, 2017, sy. 3, s. 87-88.

<sup>849</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 110.

<sup>850</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 111-112.

<sup>851</sup> Şeyh Nizâm, *el-Fetâva'l-Hindiyye*, II, 182.

<sup>852</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 111-112.

hafifletilip-ağırlaştırılması, gerekli insani esaslara uyulması, hemen ve her yerde uygulanmasıyla ekonomik olması, fâilin ve ailesinin düzenini bozmaması gibi hususları barındırması hasebiyle insan onuruna ve insan şahsiyetine uygun bir müeyyide olabilir.

### 2.2.5.3.3. *Ta'zir Cezasından Hapis Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi*

Sözlükte; men etmek, tutmak, bir şahsı veya bir malı bir mevkide nezaret altında bulundurmamak, tevkif eylemek,<sup>853</sup> alıkoymak, engellemek manalarına gelen<sup>854</sup> hapis, bir İslâm hukuku terimi olarak sanık veya suçluyu belirli bir mekânda cebren alıkoyarak şahsî özgürlüğünü kısıtlamak<sup>855</sup> yahut davası görülünceye kadar kaçmasına mani olmak amacıyla emin bir yerde tutmak olarak ifade edilir.<sup>856</sup>

Kur'an-ı Kerim'de Hz. Yusuf'un kıssası anlatılırken, hapis hayatına ilişkin çeşitli bilgilere yer verilmektedir.<sup>857</sup> Hayâsızlık yapan kadınlara nasıl davranılması gerektiğiyle ilgili hapis kavramından söz eden ayetler de mevcuttur.<sup>858</sup> Hz. Peygamber (s.a.v.) döneminde sürgün cezasından ayrı olarak sınırlı sayıda da olsa bazı borçlu, esir ve sanıkların kısa süreler için mescitte, dehliz gibi kapalı mekânlarda hapsedildiği<sup>859</sup> yönünde rivayetler mevcuttur.<sup>860</sup>

Hapis cezasının, tatbik edilmes amacı göz önüne alındığında ihtiyatî tedbir ve ceza şeklinde iki kısma ayrılabilir. İhtiyatî hapis, suçlu olup olmadığı sabit oluncaya kadar sanığın, cezası tatbik edilinceye kadar suçlunun, borcunu ödeyinceye kadar borçlunun veya dışarıdan gelecek tehlikelere karşı korunması amacıyla bir şahsın geçici bir süre için tutuklanması veya alıkonması mahiyetinde olduğundan, bundan kasıt cezalandırmadan çok koruma tedbiri olma özelliği taşımasıdır. Ceza şeklindeki hapis ise cinayetlerde ve sınırlı sayıdaki had suçlarında aslî nitelikte suçlunun cezalandırılması anlamına gelir.<sup>861</sup> Hapis cezası suçlunun ıslahı, suçu engelleme ve suçluyu

<sup>853</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 14.

<sup>854</sup> Abdülaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 337; Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, c., XVI, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1997, 54.

<sup>855</sup> Kâsânî, *Bedâ'i*, X, 79; Abdülaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 337; Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 54.

<sup>856</sup> Metin Hülâgu, *İslâm Hukukunda Hapis Cezası*, Rey Yayıncılık, Kayseri 1996, s. 5-6.

<sup>857</sup> Yusuf 12/33-42.

<sup>858</sup> Nisa 4/15.

<sup>859</sup> Buhârî, "Salât", 76, "Husûmât", 7-8.

<sup>860</sup> Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 55.

<sup>861</sup> Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 55.

cezalandırarak topluma yeniden kazandırma amacına matuftur.<sup>862</sup> Hapis cezası tatbik edilirken uygulanacak yöntemler şunlardır:

a) Tutuklamanın keyfilikten uzak olması ve gereksiz yere şahsın özgürlüğünü kısıtlanmaması için sanığa isnat edilen suçun belirli şartları taşıması, ileri sürülen iddiaların objektif nitelikte olması, tutuklamanın da bir hakkın veya suçun ortaya çıkması, bir kötülüğün önlenmesi veya bir şahsın onurunu ve izzetini muhafaza etme gibi bir amaca hizmet etmesi aranır.<sup>863</sup>

b) Sağlık açısından tutuklu ile diğer insanlar arasında esas itibariyle bir fark olmadığından akıl, ruh ve beden sağlığının korunması için gerekli tedbirlerin alınıp hapishanelerde yeteri kadar sağlık personelinin bulundurulması gerekir.

c) Tutuklular dini ibadetlerini hapishanede rahatlıkla eda edebilirler.<sup>864</sup> Bu yüzden bir Müslümanı ayakta namaz kılmasına engel olacak şekilde hapishanelerde bağlı olarak bırakılmamalıdır.<sup>865</sup>

d) Tutuklular zorla çalıştırılmaz, eziyet olsun diye ayakta tutulamaz, güneşin altında bekletilemez.<sup>866</sup>

e) Tutukluların hapiste geçirdikleri süre zarfında çeşitli mahrumiyetlere maruz kalabilecekleri gibi kendilerini geliştirecek ıslah edici ve eğitici programlara da tabi tutulması tavsiye edilmektedir.<sup>867</sup> Bu durum tutukluların tedip ve hallerini düzeltme amacına matuftur. Yoksa onlarla dalga geçmek, onları telef etmek, aşağılamak, insanlık onurlarını rencide etmek değildir. Gerek hapsedilenlere gerekse de başka insanlara, kulak, burun gibi organlarının kesilmesi, tırnaklarının sökülmesi, kemiklerinin kırılması gibi işkencelerin yapılmasını doğru değildir.<sup>868</sup> Bunlara ilave olarak mahpusların yüzlerine ve ölüm riskinin fazla olduğu yerlere vurulması, kızgın aletlerle organlarının dağlanması, suya batırılması, aç ve susuz bırakılması, çıplak bırakılması, abdest, namaz

<sup>862</sup> Esra Yakut, "Tanzimat Dönemine Kadar Osmanlı Hukukunda Taz'iri Gerektiren Suç ve Cezalar", *Türk Hukuk Tarihi Araştırmaları*, 2006, sy. 2, s. 25-40; Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 118.

<sup>863</sup> Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 57.

<sup>864</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XX, 90; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, VII, 307.

<sup>865</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zîr*, s. 361.

<sup>866</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, XX, 90.

<sup>867</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zîr*, s. 340; Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 62.

<sup>868</sup> Kâsânî, *Bedâ'î*, X, 100.



gibi ibadetlerine engel olunması, hakaret edilmesi, sakalının tıraş edilmesi gibi işkenceye sebep olabilecek her türlü davranış yasaklanmıştır.<sup>869</sup>

f) Özel bir sebep olmadıkça tek kişilik hücrede tutulmaları uygun görülmemektedir.<sup>870</sup>

g) Mahpuslara yeterli düzeyde giyinme, barınma, beslenme ve ailesinin ziyaretine gelebilmesine izin verilmesi, gibi temel insanî hakların sağlanmasında titizlik gösterilir.<sup>871</sup>

h) Suçlunun tövbe etmesi veya iyi halinin görülmesi gibi durumlarda hapis cezasına sona verilmesi söz konusu olabilir.<sup>872</sup>

i) Tutuklular arasında ölen olursa, ailesine teslim edilir, şayet ailesi yoksa devlet her türlü masrafı karşılayarak ölünün namazı kılınır ve defnedilir.<sup>873</sup>

Bu bağlamda hapisane düzeni ve tutuklunun genel hakları insan onuru bakımından kayda değer bulunmaktadır.<sup>874</sup> İslâm dininin insana verdiği ulvi değerden yola çıkarak, hapis cezası ifa edilirken keyfiliğin, gevşekliğin ve aşırılığın önlenmiş olması, insanın yaratılış gayesi ile bağdaşmayan her türlü davranışın engellenmesi, mahpusun insan olmasından kaynaklanan birtakım ihtiyaçları ve hakları olduğunun unutulmaması iyimser ve insancıl yaklaşımlar sonucunda İslâm hukukunun insan onurunun korunması adına aldığı tedbirlerdir.

#### **2.2.5.3.4. Ta'zir Cezasından Sürgün Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

Ta'zir cezalarından olan sürgün, suçlunun başka yerde ikamet etmeye mecbur bırakılmasıdır.<sup>875</sup> Sürgün cezası amme menfaatini temin maksadıyla verilebilir. Bu yüzden işlenen suçun sonucu başkalarına zarar veriyorsa veya vereceğinden kaygı

<sup>869</sup> H. Mehmet Günay, "İslâm Hukuk Doktrininde Hapis Müessesesi ve Mahpuslara Yapılacak Muamele", *Sakarya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2000, sy. 2, s.48.

<sup>870</sup> Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 61.

<sup>871</sup> Ebû Yûsuf, *Kitâbü'l-Harâc*, s. 164; Kâsânî, *Bedâ'i*, X, 100; Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 61; Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 121; H. Mehmet Günay, "İslâm Hukuk Doktrininde Hapis Müessesesi ve Mahpuslara Yapılacak Muamele", *Sakarya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2000, sy. 2, s. 48.

<sup>872</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 353; Ali Bardakoğlu, "Hapis", *DİA*, XVI, 64; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 158; Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 242.

<sup>873</sup> Ebû Yûsuf, *Kitâbü'l-Harâc*, s. 164; Kâsânî, *Bedâ'i*, X, 100; M. Cevat Akşit, *İslâm Ceza Hukuku ve İnsânî Esasları*, s. 158; Hakkı Aydın, *İslâm ve Modern Hukukta İşkence*, s. 242; Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 121.

<sup>874</sup> Metin Hülagu, *İslâm Hukukunda Hapis Cezası*, s. 5-6.

<sup>875</sup> Serâhsî, *el-Mebsût*, IX, 45.

duyuluyorsa ve suçun işlendiği ortamdan suçu işleyen şahsın uzaklaştırılması gerekiyorsa ta'ziren sürgün cezası verilebilir.<sup>876</sup>

Sürgün cezasında maksat suçlunun halini bir müddet içinde düzeltmesidir. Sürgüne giden kişi, belirli bir yere hapsedilmeden önce sağlık kontrolüne tabi tutulabilir.<sup>877</sup> Suçlunun pişmanlık duyması ve iyi hal alması durumunda hal değerlendirmesi yapıldıktan sonra yetkili makamlarca suçlunun önceki yaşadığı yere dönmesine izin verilmektedir.<sup>878</sup> Bir bakıma sürgün cezası hem suçluyu bulunduğu ortamdan uzaklaştırarak iyileşmesini sağlamak hem de suçun insan onuruna karşı doğurduğu olumsuz etkileri önleyerek bir güvenlik duvarı oluşturmaktadır.

#### 2.2.5.3.5. Tazir Cezasından Nasihat Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

İslâm ceza hukukuna göre öğütte bulunmak ta'zir cezalarından kabul edilmektedir.<sup>879</sup> Suçluya suçu bildirildikten sonra suç işlemenin kötülükleri ona anlatılır.<sup>880</sup> Suçu işleyen psikolojik durumunun bilinmesi ve bu doğrultuda hareket edilmesi suçu işleyen ikna edilmesi açısından da yararlı olacaktır.<sup>881</sup>

Uyarı cezası, suçluyu kötülükten uzaklaştırma ve ahlaki güzelleştirme amacı taşımaktadır. İslâm hukukunda en hafif cezalardan birisidir. Ta'zir ile yetkili kişi, suça ve suçlunun durumuna göre uyarı cezasını kifayetli bulabilir.<sup>882</sup> Nasihat cezası cezalandırmadan önce insanlara tanınmış bir fırsattır. Çünkü İslâm hukuku insanları hemen cezalandırmak yerine suçlunun halini değiştirmesine imkân tanır.

#### 2.2.5.3.6. Tazir Cezasından Mahkemeye Celb Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi

Suçluya verilen uyarı cezasının sonuç vermemesi durumunda, yetkili makamın suçundan vazgeçmesi gerektiğini suçlunun bizzat yüzüne söylemesi halinde gerçekleşen ta'zir cezasıdır.<sup>883</sup> Bu ceza, mahkemeye çağırılmayı şeref ve izzetinin zedelenmesi

<sup>876</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 458-466.

<sup>877</sup> Ertuğrul Gazi Tuncay, "İslâm Hukukunda Sınırı Belirlenmemiş Cezalar", *İslâm Bilimleri Araştırmaları Dergisi*, Samsun, 2017, sy. 3, s. 91.

<sup>878</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 393-394; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'*, II, 699.

<sup>879</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 409; Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'*, I, 702.

<sup>880</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 114.

<sup>881</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri'u'l-cinâ'*, II, 702; Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 306.

<sup>882</sup> Ertuğrul Gazi Tuncay, "İslâm Hukukunda Sınırı Belirlenmemiş Cezalar", *İslâm Bilimleri Araştırmaları Dergisi*, Samsun, 2017, sy. 3, s. 91.

<sup>883</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 114.

olarak gören şahıslara, özellikle de eşraf tabakasına uygulanan bir cezadır.<sup>884</sup> Halinde iyi hal değişikliği sezinlenmeyen suçluya diğer ceza çeşitleri uygulanır.<sup>885</sup> Bu ta'zir cezası da insan onurunu zedeleyecek her türlü davranışa karşı oluşturulmuş bir koruma tedbiri olarak karşımıza çıkmaktadır.

#### **2.2.5.3.7. Ta'zir Cezasından Kınama Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

Hâkimin, bütün iyi niyetli uyarma ve nasihatlerine rağmen, kötülük yapanlar bu fiillerden uzak kalmıyorlarsa, onları şiddetli bir şekilde azarlanması suretiyle verilen ta'zir cezasıdır. Kınama cezası da kendi arasında, hafiften şiddetli kınamaya kadar çeşitli mertebelere ayrılır.<sup>886</sup> Kınama cezası da, bireyin manevi bütünlüğünü bozacak herhangi bir şartı taşımadığından insanın düzelmesi için fırsat yollarından birisi olarak görülebilir.

#### **2.2.5.3.8. Ta'zir Cezasından Tehdit Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

Uyarı, mahkemeye celb, nasihat, şiddetli kınama gibi yöntemler suçluda bir tesir meydana getirmediyse hâkim suçluya daha büyük cezalar vereceği tehdidinde bulunur. Bu tehdit ileride işlenmesi muhtemel suçları engellemeye çalışma amacını taşımaktadır.<sup>887</sup> Bu bağlamda tehdit cezasının gayesi, hem olmuş hem de olması muhtemel onur zedeleyecek davranışlara karşı insanlığı korumak olmalıdır.

#### **2.2.5.3.9. Ta'zir Cezasından Tecrit (Terk) Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

Tecrit cezası, suçluyla var olan bağlantıyı koparmak, konuşmayı ve selamlaşmayı terk etmek anlamında ta'zir cezalarından birisidir. Buradaki ta'zir cezası terkedilişin, yalnızlığın işlediği suçtan kaynaklandığına dair ikazla tamamlanır.<sup>888</sup> Hz. Peygamber (s.a.v.) de bu cezayı Tebuk savaşında kendisine muhalefet eden üç kişiye

<sup>884</sup> Esra Yakut ,“Tanzimat Dönemine Kadar Osmanlı Hukukunda Taz’iri Gerektiren Suç ve Cezalar”, *Türk Hukuk Tarihi Araştırmaları*, 2006, sy. 2, s. 25-40.

<sup>885</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 114.

<sup>886</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 114; Esra Yakut ,“Tanzimat Dönemine Kadar Osmanlı Hukukunda Taz’iri Gerektiren Suç ve Cezalar”, *Türk Hukuk Tarihi Araştırmaları*, 2006, sy. 2, s. 28.

<sup>887</sup> Esra Yakut ,“Tanzimat Dönemine Kadar Osmanlı Hukukunda Taz’iri Gerektiren Suç ve Cezalar”, *Türk Hukuk Tarihi Araştırmaları*, 2006, sy. 2, 29; Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 115.

<sup>888</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 412-413.

uygulamıştır.<sup>889</sup> Bu açıdan tecrit cezası, caydırıcılık özelliği taşımasıyla hem suçun önleme hem de insan onurunu koruma anlamında suçlu üzerinde etkin bir rol oynamaktadır.

#### **2.2.5.3.10. Ta'zir Cezasından Azl ve Teşhir Cezası ve İnsan Onuru Üzerindeki Etkisi**

Azl, bir kişiyi görevden almak, görevden uzaklaştırmak, göreviyle kendisine verilen nimetlerden yoksun olmak anlamına gelir.<sup>890</sup> Özellikle görevini kötüye kullanan kimseler için uygulanır. Bu bakımdan azl cezası görevin kutsallığını kötüye kullanıp insanların onurunu çiğneyen kimseler için caydırıcı bir etki oluşturmaktadır. İslâm hukuku, görevden uzaklaştırma cezasıyla daha fazla insanın onurunun zedelenmesine izin vermeme gayesi taşımaktadır.

Teşhir cezası ise suçlunun suçunu halka ilan etmektir. Bu cezadaki amaç insanların böyle birine güvenerek herhangi bir zarara uğramalarını engellemektir.<sup>891</sup> İslâm hukuku, teşhir cezasıyla mağdur olan insanların onurunu korumak istemiş, hem içinde bulunduğu zaman diliminde hem de gelecekte insanların zarara uğramalarını engelleyici tedbirler koymuştur.

Ta'zir cezaları yukarıda verilenlerle sınırlı değildir. Çünkü ta'zir cezaları muayyen bir ceza çeşidi olmayıp devlet yönetimi tarafından duruma (toplumsal şartlar, suç, suçlu, mağdur vs.) göre değişiklik arz eder.

#### **2.2.5.3.11. Değerlendirme**

Ta'zir cezaları, had ve cinayetlerde olduğu gibi “emir bi'l-ma'rûf nehiy ani'l-münker” görevini yerine getirmenin önemli vasıtalarında olup akıl, can, din, ırz (onur) ve malın korunması şeklindeki beş ana esasa uygun şekilde bireylere ve topluma zarar vermeyi engelleyici, suç işleyenleri te'dib ve caydırıcı nitelikler taşır. Bu bakımdan İslâm ceza hukukunda her çeşit suça karşı belirlenmiş cezanın ıslah edici ve önleyici olma prensibi ta'zir cezalarında da esas alınmıştır. İslam, hiçbir zaman verilen cezalarla

<sup>889</sup> Tevbe 9/118.

<sup>890</sup> Abdulaziz Âmir, *et-Ta'zir*, s. 317; Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 116.

<sup>891</sup> Ömer Nasuhi Bilmen, *Hukûk-ı İslâmiyye*, III, 307; Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 115.

ferdin maddi-manevi varlığını yıkıma uğratacak uygulamalara yer vermemiş,<sup>892</sup> aksine haklarına tecavüz edilen veya mazlum durumunda bulunan kimselerin haklarının alınması için bir yardım ve onlara destek olmakla varlığını hissettirmiştir.<sup>893</sup> İşte bir bakıma ta'zir cezaları diğer cezalara oranla daha dengeli ve alternatifli bir ceza çeşitliliğine sahip olan, hakkında ceza varit olmayan konularda tamamlayıcı ve onarıcı özelliğiyle<sup>894</sup> mağdur durumundaki insanların onurunu koruma görevini üstlenmiştir. Çünkü ta'zir cezalarının en ağır türü ölümle başlayıp, en hafif türü nasihate kadar uzanan cezalar silsilesinden oluşurken bu sıralamadaki asıl amaç insan onuruna gelebilecek zararları bertaraf ederek mağduru ve suçlu da olsa suç fâilinin onurunu korumak olmalıdır.

Bu bağlamda ta'ziren verilen idam cezalarında suçlunun fazlaca acı çekmemesi için infazın kılıçla veya onun yerine geçecek uygun bir usul ile ifa edilmesi, ta'zir cezalarının diğer cezalara göre daha esnek ve yumuşak olduğunu kanıtlarken<sup>895</sup> insan tabiatına ve yaratılış fitratına verilen önemi akıllara getirmektedir.

Sopa, ta'zir cezaları içerisinde; en makul, ekonomik, kolay ve caydırıcı oluşu bakımından tercih edilen ceza türüdür. Celd (sopa) cezasının, hapis ve öldürme gibi ağır cezalara alternatif olarak kullanılması, bu cezanın insan tabiatına uygun olduğunu kanıtlar niteliktedir. Sopa cezasının, gerek Kur'an-ı Kerim'de gerek sünnette gerekse de İslâm tarihi boyunca hemen hemen her suç türünde yaygın olarak kullanılması bunun en önemli delilidir.<sup>896</sup>

Ta'zir cezaları içerisinde en az başvurulan ceza türü, hapis cezasıdır. İslâm hukukunda hapis cezasının temel bir ceza şekli olarak benimsenmemiş olmasının muhtemel sebepleri arasında, hapis cezasının önemli olabilecek bazı sakıncaları taşıması ve zamanla ciddi tarzda birtakım sorunları da beraberinde getirmesi kaçınılmaz bir son olacaktır. Bunun yanı sıra insancıl ve iyimser yaklaşımlarla ele alınan hapis cezası; hazineye ekonomik anlamda yük getirmesi, iş gücü kaybına yol açması, mahpusun

<sup>892</sup> Ertuğrul Gazi Tuncay, "İslâm Hukukunda Sınırı Belirlenmemiş Cezalar", *İslâm Bilimleri Araştırmaları Dergisi*, Samsun, 2017, sy. 3, s. 97.

<sup>893</sup> Osman Şekerci, *İslâm Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, s. 136.

<sup>894</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 203-204.

<sup>895</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 204.

<sup>896</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 204.

sorumluluk duygusuna ket vurması ve yeniden topluma kazandırılmasını zorlaştırması, cezanın şahsiliğini aşır mahpusun yakın çevresinin de zarar görmesine yol açması, bireyde ruhî ve ahlâkî bozulmalara yol açması ve hapisanelerin tıpkı bir suç okulu haline gelmesi şeklinde sayılabilecek bir dizi olumsuz sonuçlara da yol açmasından dolayı sıkça tercih edilmemiştir.<sup>897</sup> Ayrıca insan onuruna yapılan saldırıların belki de en büyüğü, insanın hürriyetine müdahaledir. İnsan hürriyeti veya özgürlüğü kısıtlandığında veya engellendiğinde, insanın onuru olumsuz etkilenir. Bu, insan iradesine ve aklına da bir müdahaledir.<sup>898</sup> Bu yüzden insan hürriyetini kısıtlayıcı uzun süreli hapis cezalarından; kişinin başka türde bir ceza çekip hayatına devam etmesi insan onuru açısından daha uygun olabilir. Zaten Hz. Peygamber (s.a.v) de bu tür cezayı sadece tahkikat, ihtiyat ve ceza tenfizi için kısa süreli olarak kullanmıştır.<sup>899</sup>

Ta'zir ceza türlerinden olan salb ve teşhir cezaları, Hz. Peygamber (s.a.v.) 'in “*Bir Müslüman bir delikten iki defa ısırılmaz*”<sup>900</sup> hadisinin bir nevi tezahürüdür. Çünkü söz konusu cezalar, insanları düştükleri hataya bir daha düşmelerini engellemekte, suçlunun itibarını ve hüviyetini ayaklar altına almaktadır.<sup>901</sup> İtibarını, onurunu düşünen insan, böyle bir suç işlemekten illaki kaçınacaktır. Çünkü cezayı teşhir etmek utanç duygusunu da beraberinde getireceğinden insan için bir caydırıcı unsur olacaktır.

Ta'zir cezalarından olan sürgün cezası ise genel olarak, suçlunun kötülüklerinden insanları güvende kılmak ve olumsuz davranışlarla bireylere örnek olmasını önlemek amacıyla konulmuş bir ceza türüdür. Zira sürgün cezasının en büyük gayesi, olay mahallinin emniyetini sağlama ve kötü imajın unutturulmasıdır. Bunun yanında suçluyu caydırma, suçluya hayatında yeni bir başlangıç imkânı verme, hayata uyumunu sağlama, kolayca maddi olarak geçimini sağlama ve onu mahalle baskısından kurtarma gibi daha pek çok yararları da vardır.<sup>902</sup> Böylelikle bir ceza ile birden fazla zararın önüne geçilmekte, insan onurunun tesisine hizmet edilmektedir. Kısaca İslâm Hukukunda ta'zir ceza ve yaptırımları suçluyu son aşamaya kadar amme menfaati

<sup>897</sup> Abdülkadir Üdeh, *et-Teşri' u'l-cinâ 'i*, I, 694-699.

<sup>898</sup> Ejder Okumuş, “Toplumsal Hayatta İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 56.

<sup>899</sup> Buhari, “Salât”, 75; Ebû Dâvûd, “Akdiyye”, 29.

<sup>900</sup> Buhari, “Edeb”, 83; Müslim, “Zühd”, 12.

<sup>901</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 205

<sup>902</sup> Murat Polat, *İslâm Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge* (Yayımlanmamış Doktora Tezi), s. 198.

sağlamak için cemiyete kazandırmaya çalışırken insan onurunun kıymetli olması bilinciyle hareket ettiğini göstermektedir.



## SONUÇ

İnsana değer verme düşüncesi insanlık tarihi kadar eski bir geçmişe sahip olsa da hemen hemen bütün medeniyetlerde tam manada insana saygı gözetilmemiş; insan onuru defalarca zedelenmiş ve insan obje halinde görülmüştür. Bu bakımdan dünyanın bilinen en eski medeniyetlerinden İslam'a gelinceye dek hiçbir medeniyet insana ve onuruna İslam'ın verdiği değer ve kıymeti vermemiştir. Zira Kur'an-ı Kerim, insan onuruna verdiği önemi ve insan onurunu korumada takip edilen yöntemi, çeşitli ayetlerle defalarca pekiştirmiş, insan onurunun sürekli korunup diri tutulmasını sağlayacak yollarla onurlu insan inşa etme vazifesini üstlenmiştir. Çünkü Kur'an-ı Kerim, insan onurunu her şartta mutlak olarak muhafazası ve saygı gösterilmesi gereken insana özgü temel değerlerden birisi olarak görmektedir.

Yaratılış yönünden cansızlar, bitkiler ve hayvanlardan üstün olan insan, bir takım nitelikler ve güzellikler barındıran bir varlıktır. Allah'ın verdiği bu nitelikler ve güzellikler varlık âleminde insana ayrı bir şeref ve paye kazandırmıştır. Diğer varlıklardan farklı özelliklere sahip olan insanın, halifelik makamına layık görülmesi, bir fitrat üzerine yaratılıp kabiliyetlerle donatılması, ahsen-i takvim üzerine yaratılması, ilhama mazhar olması ve bütün varlıkların hizmetine sunulmuş olması, insanın Allah tarafından ne kadar kıymetli ve şerefli olduğunu göstermektedir.

Yüce yaratıcı tarafından maddi-zahiri güzellik ile mütenasip ve kusursuz yaratılan insan bu fiziki özellikleriyle seçkin bir varlıktır. Bu anlamda insanlar sadece fiziki üstünlük ile değil, ruhi anlamdaki kavrayış, şuur, akıl, ilim gibi manevi yetenekleri de beraberinde getiren mükemmel bir kıvam ile yaratılmıştır. Bu yetenekler insan denilen varlığın tamamlayıcı unsurlarını oluştururken; onur denilen nitelik de insanı var eden en önemli manevi değer, bilinçli olma hali, kendi kaderine yön verebilme ve kişiliksizliği ortadan kaldıran üstün bir manevi ruhtur. Bu üstün ruhun korunması ise ancak bir hukukun varlığıyla sağlanabilir. İşte İslam, burada devreye girerek üstün ruhu koruma ve yaratılmışların şerefli, Allah'ın en ihtişamlı eseri olan insanı kollama görevi üstlenmektedir.

İnsanların yaratılış yönünden maddi güzelliklerinin yanında kendilerine has manevi güzellikleri de mevcuttur. İlahi ahlakla yoğurulmuş, onura sahip olan insan bu özelliklerini korumaya gayret eder. Ancak Allah'ın yol göstericiliğinden yüz çevirip



çeşitli suçları işlemekle buldukları şeref ve yücelik makamından aşağı düşebilmektedirler. İşte insanların düştükleri onur makamından bir an önce fitrattaki güzel öze dönmek adına bir çözüm yolu bulunması gerekir. O halde insan onurunu koruyabilmek ve tekrar güzel fitratına çevirmek için cezalandırma yöntemine başvurmak esastır.

İnsanlığın varoluş serüveninden itibaren var olagelen suç ve ceza ilkeleri insan onuru kavramı çerçevesinde yeniden gözden geçirilerek anlam kazanmıştır. Bu bağlamda suç ve ceza ilkelerinin insan onurunu korumak amacıyla bina edildiği görülmektedir.

İslam ceza hukukunda cezalandırma, insan onurunu korumak ve insanların rahat hareket etmelerini sağlayacak bir toplum oluşturmak adına en son aşamada araç olarak kullanılmıştır. Bu araç suçları engellemek ve caydırmak adına insani hassasiyetleri temelinde alarak suçlulara ve suçlara karşı bir panzehir görevi üstlenmektedir.

İslam, suça yaklaşılmaması gerektiğini daha en başından itibaren açıkça ilan etmiş, suçun sabit olması için gerekli şartları titizlikle belirlemiş, suç failinin içinde bulunduğu duruma göre hareket etmiş, belirli şartlar gerçekleştiğinde ancak orantılı bir usulle en son çare olarak cezayı uygulamayı gerekli görmüştür. Ayrıca bu cezaların tatbik usullerinin belirlenmesi, hem keyfiligi önlemek hem de mağdur tarafında kin, haset ve intikam gibi olumsuz duyguların önüne geçme gayesi taşımaktadır.

Had, kısas ve ta'zir cezaları tatbik edilirken dikkat edilmesi gereken unsurların insan tabiatına uygun olarak belirlendiği görülmüştür. Toplum düzenini ve insan onurunu koruma amacına binaen cezalandırma yöntemi uygulanırken, insanın öz değeri göz önünde bulundurulup, dokunulmazlığı mümkün olduğu ölçüde korunmuştur. Nitekim İslam hukukunda, ceza verilirken insan onuruna aykırı olabilecek işkence, kınama, alay etme gibi her türlü davranış kesin bir tavırla yasaklanmış, gerek suçun ispatında gerek yargı boyutunda gerekse de ceza ifa edilirken suçlunun insanlık haysiyetine saygı duyulması gerekli görülmüş, hata ihtimallerinin önüne geçilmiş, en ufak bir şüphe dâhilinde ceza kaldırılmış, kısas belirli şartlarda sınırlandırılmış, suçun ispat vasıtaları ağırlaştırılmış, af veya sulh yöntemlerinin kullanılması teşvik edilmiş, suçlunun cezadan sonra topluma tekrar dönüp hor görülmeden yaşamına devam etmesi için gerekli önlemler alınmış, suçlunun hasta veya hamile olması durumunda ceza ifası

ertelenmiş, amaç her ne kadar ceza vermek olsa da insana en az acı verecek şekilde aletler kullanılmış, cenaze, defin gibi muamelelerde diğer Müslümanlarla arasında bir fark gözetilmemiş, hayati önem taşıyan organlara vurmaktan kaçınılmış, aleni bir şekilde meydana gelmesiyle gizli dövülmeler engellenmiş, cezalandırma amacı dışarısına çıkılmamış, ilk etapta uyarı, nasihat vb. yumuşak usullerin seçilmiş olması; had, kısas veya ta'zir cezalarından hangisi olursa olsun genel olarak insan onurunu zedeleyecek her türlü tavır ve davranıştan uzak durulduğunu göstermektedir.

İslam hukuku, cezanın çeşitli sebeplerle düşmesi veya uygulanamaması durumlarında ise mağdurun kanının heder olmaması ve mağdurun onurunu koruma maksadına binaen suçluya diyet, erş gibi mali cezalar da vermiştir. Bununla beraber, suçlunun kendi hayatına yeni bir yön vermesini sağlamak ve suçlunun zedelediği onurunu tekrar onarma fırsatı tanıma amacına matuf olan kefâret cezasının varlığı İslam hukukunun, suçlu da olsa insanı koruduğunu kanıtlamaktadır.

Ayrıca cezanın nasıl bir ortamda, hangi hava koşullarında yerine getirileceği, ifa şekli ve aletinin niteliği, suçlunun içinde bulunduğu durumlar ve buna benzer hallerin âlimler arasında tartışma oluşturmasının sebebi, özü itibariyle tam manada insanî esaslara nasıl sadık kalınması gerektiğinden kaynaklanırken; âlimlerin kılı kırk yaracak titizlikle cezaların tatbik şartlarını belirlemeleri cezanın uygulanmasında suçlunun onurunu korumaya yönelik gayretler olarak anlaşılmalıdır.

Sonuç olarak; İslam hukukundaki suç ile mücadelede kullanılan ceza yönteminin, dünyadaki yaratıkların en üstünü ve değerlisi olan insanı gözetmek amacıyla başvurulan bir çare olup hem suçlunun hem de mağdurun onurunu koruduğu görülmektedir.

Yukarıdaki bahsedilen sonuçlardan yola çıkılarak, insan onuru kavramının geniş bir yer tutması hasebiyle, İslam ceza hukuku alanında yapılan bu yüzeysel çalışmaya ek olarak daha kapsamlı başka çalışmalar yapılabilir. Hatta insan onuru bağlamında, çeşitli eserler mevcut olmadığından, yeni çalışmalar yapıp ceza hukuku alanında müstakil bir eser ortaya konulabilir.

Bu çalışmada konu sınırlandırılması mevcut olduğundan ceza alanında insan onurunu etkileyecek diğer hallerden bahsedilememiştir. Bunlara ek olarak günümüzde

insan onuruna etki edecek hallerin de göz önüne alınarak başka çalışmalarda değerlendirilmesi yararlı olacaktır.



## KAYNAKÇA

ACAR, H. İbrahim, “İslâm Borçlar Hukukunda İradeyi Sakatlayan Sebepler II: İkraah”, *Atatürk Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, sayı: 18, s. 19-38.

ACLÛNÎ, Muhammed b. Abdilhâdî el-Cerrâhî (ö. 1162/1749), *Keşfü'l-hafâ ve müzîlü'l-ilbâs*, Mektebetü'l asriyye, b.y. 2000.

AKALIN, Adnan, “İslam Hukuku Açısından Suçun Unsurları”, *e-Şarkiyat İlmi Araştırmalar Dergisi*, 2013, cilt: VI, sayı: 10, s. 50-72.

AKŞİT, M. Cevat, *İslam Ceza Hukuku ve İnsani Esasları*, Gümüşev Yayıncılık, İstanbul 2015.

AKTAN, Hamza, “Akile”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. II, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1989, 248-249.

\_\_\_\_\_, “Kazf”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 148-149.

AKTAŞ, Sururi, “Cezalandırmanın Amacı Üzerine”, *Erzincan Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi*, 2009, cilt: XIII, sayı: 1-2, s. 1-25.

*Alfabetik İslâm Hukuku ve Fıkıh İstilahları Kamusu*, “İrz”, Eser Neşriyat Yayınevi, İstanbul 1996.

ALTINTAŞ, Ramazan, “Cahiliye Zihniyeti ve Çiğnenen İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 127-137.

ÂMİR, Musa Abdülazîz, *et-Ta'zîr fi ş-şer'at 'i'l-İslâmiyye*, Darü'l fikri'l arabi, Kahire 2007.

*Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, “Hak”, Ankara 2007.

*Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, “Hak”, Ankara 1985.

*Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, “Haysiyet”, Ankara 1985.

*Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, “Haysiyet”, Ankara 2007.

*Ansiklopedik Hukuk Sözlüğü*, “İzzet”, Ankara 2007.

APAYDIN, H. Yunus. “Meşru Müdafaa”, *Şamil İslam Ansiklopedisi*, C. V, *Şamil Yayınevi*, İstanbul 2000, 217.

ARMAĞAN, Servet, *İslam Hukukunda Temel Hak ve Hürriyetler*, DİB Yayınları, Ankara 1996.

ATAR, Fahrettin, *Fıkh Usûlü*, Marmara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Vakfı Yayınları, İstanbul 2011.

AVCI, Casim – ŞENTÜRK, Recep, “Kabile”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2001, 30-32.

AVCI, Mustafa, *Osmanlı Ceza Hukuku Genel Hükümler*, Mimoza Yayıncılık, Konya 2014.

\_\_\_\_\_, “İslâm’ın Ceza Hukukuna Katkısı”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2006, sayı: 8, s. 113-147.

AYDIN, Hakkı, *İslam ve Modern Hukukta İşkence*, Beyan Yayınları, İstanbul 1997.

AYDIN, M. Akif, *Türk Hukuk Tarihi*, Beta Yayınları, İstanbul 2001.

AYDIN, Melikşah, “İslam Hukukuna Göre İsyân (Bağy) Suçu ve Cezası”, *Selçuk Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi*, 2015, Cilt:23, Sayı: 2, s. 49-77.

AYDIN, Şükrü, “Kur’an Açısından Dinden Dönme (İrtidat) ve Cezası”, *Uluslararası Sosyal Araştırmalar Dergisi*, 2017, cilt: X, sayı: 54, s. 959-968.

AYDIN, Mahmut - DURAN, Asım, “Evrensel Bir Değer Olarak İnsan Onuru”. *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 35-48.

BAKTIR, Mustafa, “İslam Hukukunda Zaruret Hali ve Faiz İlişkisi”, Mehmet Bayyigit (Ed.), *I. Uluslararası İslam Ticaret Hukukunun Günümüzdeki Meseleleri Kongresi*, 1997, s. 741-759.

BARDAKOĞLU, Ali, “Ceza”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. VII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara, 1993, 471-478.

\_\_\_\_\_, “Diyet”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. IX, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1994, 473-479.

\_\_\_\_\_, “Eşkîya”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XI, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1995, 463-466.

\_\_\_\_\_, “Hapis”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XVI, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1997, 54-64.

\_\_\_\_\_, “Hırsızlık”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XVII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1993, 384-396.

\_\_\_\_\_, “Kasame”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2001, 528-530.

\_\_\_\_\_, “Katil”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002. 45-48.

BAŞOĞLU, Tuncay, “Ta’zir”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XL, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2011, 198-202.

BENLİ, Abdullah, “İslam Hukukunda İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 303-343.

BİLGİLİ, İsmail, “Ehliyet Arızalarından İkraah Şartları ve Kısımları”, *İnönü Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2010, cilt: I, sayı: 1, s. 237-270.

BİLGİZ, Musa, *Kur’an’da İnsanlık Onuru*, Fecr Yayınları, Ankara 2013.

BİLMEN, Ömer Nasuhi, *Hukuk-u İslamiye ve Istilâhât-ı Fıkhiyye Kâmusu*, Ravza Yayınları, İstanbul 2013.

BİNGÖL, Mahmut, *Sinema Filmleri Yoluyla Şeref ve Haysiyetin İhlali ve Uygulamada Ortaya Çıkan Sorunlar*, Gazi Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Ankara 2017.

BOYNUKALIN, Mehmet, “Suç”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXXVII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2009, 453-457.

BOZKURT, Nebi, “Fuhuş”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1996, 211-214.

BUHÂRÎ, Ebû Abdillâh Muhammed b. İsmâîl b. İbrâhîm el-Cu’fî, *el-Câmi ‘u’s-sahîh*, Daru tavki’n-necat, b.y. 1422.

ERUL, Bünyamin, “Hz. Peygamberlerin Dilinde İnsan”, *Hz. Peygamber ve İnsan*, DİB Yayınları, Ankara 2014.

*Büyük Türkçe Sözlük*, “Onur”, y.y. :Yenişafak Yayınları, 1996.

BÜYÜKBAŞ, Nazım, *Klasik İslam Hukukçularına Göre Cezalandırmanın Gayesi*. Erciyes Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Doktora Tezi, Kayseri, 2012.

\_\_\_\_\_, “İslam Ceza Hukukunda Cezalandırma ve Maslahatların Korunması Arasındaki İlişki”, *Erciyes Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Dergisi = Erciyes University Journal of the Institute of Social Sciences*, 2013, cilt: I, sayı: 34, s. 144-170.

\_\_\_\_\_, “İslam Cezâ Hukukunda Keffâret İlkesi”, *Gaziosmanpaşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2016, cilt: IV, sayı: 1, s. 37-61.

\_\_\_\_\_, “İslam Ceza Hukukunda Haddlerin Caydırıcılığı”, *Gaziosmanpaşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2013, cilt: I, sayı: 2, s. 97-126.

\_\_\_\_\_, “Klasik İslam Hukuku Literatüründe “Suç””, *Uluslararası Sosyal Araştırmalar Dergisi*, 2016, cilt: IX, sayı: 42, s. 1760-1772.

CESSÂS, Ebû Bekr Ahmed b. Alî er-Râzî (ö. 370/981), *Ahkâmü'l-Kur'ân*. Darü'l kitabî'l ilmiyye, Beyrut-Lübnan 1994.

ÇAĞRICI, Mustafa, “Asabiyet”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. III, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2016, 453-455.

\_\_\_\_\_, “İzzet”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXIII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2001, 555-556.

ÇALIŞKAN, İbrahim, “İslâm Hukukunda Ceza Kavramı ve Hadd Cezaları”, *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1989, cilt: XXXI, s. 367-397.

\_\_\_\_\_, “İslâm Hukukunda Zina Suçunun Mahiyeti ve Cezası”, *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1992, cilt: XXXIII, s. 61-100.

ÇELİK, Hüseyin, “İntihar Olgusu ve İslâm'ın Ruh Sağlığına Verdiği Önem”, *Toplum Bilimleri Dergisi*, 2016, cilt: X, sayı: 20, s. 33-55.

ÇEVİK, Naci, *Klasik Dönem Osmanlı Ceza Hukukunda Devlete İsyân Suçu*, On dokuz Mayıs Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Samsun, 2015.

ÇOLAK, Abdullah, *İslam Hukuku Ceza ve Borçlar*, Çorum, 2017.

DAĞCI, Şamil, “Kıyas”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 487-495.

\_\_\_\_\_(1999), *İslam Ceza Hukukunda Şahıslara Karşı Müessir Fiiller*, Diyanet İşleri Başkanlığı Yayınları, Ankara.

DALGIN, Nihat, “Temel Kaynaklar Çerçevesinde Dinden Dönme ve İnanç Özgürlüğü”, *Makâlât*, 1999, sayı: 1, s. 41-57.

\_\_\_\_\_, “Cezai Sorumlulukta Kasıt”, *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sayı: 10, s. 207-247.

\_\_\_\_\_, “İrtidat ve Cezâsı”, *Kur’an Mesajı: İlmî Araştırmalar Dergisi*, 1998, cilt: I, sayı: 10,11,12, s. 172-189.

DALKILIÇ, Mehmet, “İnsan Onurunu Tehdit Eden Irkçılık Anlayışı ve Tarihsel İzdüşümü Üzerine Birtakım Mülâhazalar”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 686-697.

DEMİR, Nazlı Hilal, *Yasak Deliller ve İnsan Onuru*, İstanbul Kültür Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, İstanbul 2012.

DEMİR, Bayram, “Cezaların Bireyselleştirilmesi Açısından Zina Haddi”, *EKEV Akademi Dergisi - Sosyal Bilimler -*, 2005, cilt: IX, sayı: 23, s. 123-134.

DİHLEVÎ, Ebû Abdilazîz Kutbüddîn Şah Veliyyullâh Ahmed b. Abdirrahîm b. Vecîhiddîn el-Fârûkî (ö. 1176/1762), *Hüccetullâhi'l-bâliğa*, Mehmet Erdoğan (çev.), İz Yayıncılık, İstanbul 1994.

DOĞAN, Hasan, *İslam hukukunda İftira Suçu ve Cezası*, Ankara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Doktora Tezi, Ankara 2008.

DÖNDÜREN, Hamdi, “Akıl Hastalığı”, *Şamil İslam Ansiklopedisi*, C. I, Şamil Yayınevi, İstanbul 2000, 133.



\_\_\_\_\_, “Hak”, *Şamil İslam Ansiklopedisi*, C. II, Şamil Yayınevi, İstanbul, 2000. 116-120.

DÖNMEZ, İbrahim Kafi, “Sarhoşluk”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXXIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2009, 141-145.

DÖNMEZER, Sulhi, ERMAN, Sahir, *Nazari ve Tatbiki Ceza Hukuku*, Beta Yayıncılık, İstanbul 1986.

EBÛ DÂVÛD, Süleymân b. el-Eş‘as b. İshâk es-Sicistânî el-Ezdî (ö. 275/889), *es-Sünen*, Mektebetü’l asriyye, Beyrut ts.

EBU RUHAYYE, Macid Muhammed, “İslâm’da Mâlî Tâ’zir Cezası”, Nihat Dalgın (çev.), *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1999, sayı: 11, s. 313-334.

EBÛ YA‘LÂ, Muhammed b. el-Hüseyn b. Muhammed b. Halef el-Ferrâ’ (ö. 458/1066), *el-Ahkâmü’s-sultâniyye*, Darü’l kitabi’l-ilmîyye, Beyrut 2000.

EBÛ YÛSUF, Ya‘küb b. İbrâhîm b. Habîb b. Sa‘d el-Kûfî ( ö. 182/798), *Kitâbü’l-Harâc*, Kahire: ts

EBÛ ZEHRE, Muhammed b. Ahmed b. Mustafâ (ö. 1898-1974). *el-Cerime ve’l-ukube fi’l-fikhi’l-İslâmî*, Kahire: Darü’l fikri’l arabi, 2006.

\_\_\_\_\_(2012), *Usûlü’l-fikh*, Darü’l fikri’l arabi, Kahire.

EKŞİ, Ahmet, “İslam Hukukunda Bir Manevi Tazminat Türü Olarak Hükümetü’l-Elem”, *İslam Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sayı: 21, s. 215-234.

\_\_\_\_\_, “İslam Hukukunda Mağdurun Rızasının Hukuka Aykırılığa Etkisi ve Sorumluluk Bakımından Sonuçları”, *İslam Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2011, sayı: 17, s. 347-366.

ENDELÛSÎ, Ebü’l-Velîd Muhammed b. Ahmed b. Ahmed el-Kurtubî İbn Rüşd (ö. 520/1126), *Bidâyetü’l-müctehid ve nihâyetü’l-muktesid*, Darü’l kitabi’l ilmiye, Beyrut-Lübnan 2007.

ERDOĞAN, Suat, *Kuran ve Sünnet Işığında Suç Ceza Uygunluğu*, Süleymaniye Vakfı Yayınları, İstanbul 2014.

\_\_\_\_\_, “İslam Hukukunda Kişisel ve Toplumsal Hak İhlalleri Karşılığında Öngörülen Cezalar ile İbadet Kapsamındaki Cezaların Mukayesesi”, *İslam Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2014, sayı: 24, s. 285-296.

EREN, Abdurrahman, KORKUSUZ, M. Refik (Ed.), *İslam Ceza Hukuku*, Lale Yayıncılık, İstanbul 2017.

ERTURHAN, Sabri, *İslam Ceza Hukukunda İctima*, Rağbet Yayınları, İstanbul 2003.

\_\_\_\_\_ (2008), *İslam Ceza Hukuku Etrafındaki Tartışmalar*, Rağbet Yayınları, İstanbul.

\_\_\_\_\_, “İslâm Hukukunda Suçla Mücadele Yöntemleri”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2007, sayı: 9, s. 101-142.

\_\_\_\_\_, “İnsan Onuru Bağlamında İslâm Ceza Hukukuna Genel Bir Bakış”, *İslam Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2013, sayı: 21, s. 185-214.

\_\_\_\_\_, “İslâm Hukukunda Cezası İnfaz Edilen Bir Suçun Uhrevî Boyutu”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2003, sayı: 1, s. 197-216.

\_\_\_\_\_, “İslâm Hukukunda Şüpheden Sanığın Yararlanması İlkesi” (In Dubio Pre Reo), *Cumhuriyet Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, cilt: VI, sayı: 2, s. 179-205.

ERUL, Bünyamin, “Hadislerde Geçen “İrz” Kavramı ve “Onur” ile İlişkisi” *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 222-235.

ESEN, Hüseyin, “Zina”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XLIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2013, 440-444.

\_\_\_\_\_, “Muhammed Esed’in Hirâbe (Eşkiyalık) Suçuyla İlgili Ayetler İçin Yaptığı Meal -Tefsir Üzerine-”, *Dokuz Eylül Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2004, sayı: 20, s. 139-166.

FAYDA, Mustafa, “Câhiliye”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. VII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1993, 17-19.

FLANNERY, O. P. Austin. “Ötenazi Üzerine Beyanname”, Osman Taştan (çev.), *Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2002, cilt: XLIII, sayı: 2, s. 405-412.

GÖKMENOĞLU, Hüseyin Tekin, *İslam'da Şahsiyet Hakları*, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2010.

GÖLCÜK, Şerafettin, “Bazı Kur’anî Kavramlar ve Kur’an’da İnsan Tipleri”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 195-199.

GÜLEÇ, Hasan, “İslâm Hukukunda Can Güvenliği Açısından Kısas”, *Diyanet İlmî Dergi*, 1997, cilt: XXXIII, sayı: 2, s. 11-26.

GÜNAY, H. Mehmet, “İslam Hukuk Doktrininde Hapis Müessesesi ve Mahpuslara Yapılacak Muamele”, *Sakarya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2000, sayı: 2, s. 35-62.

GÜNLER, Kemal, “Türk Ceza Hukukunda Müsadere”, *Gazi Üniversitesi Hukuk Fakültesi Dergisi*, XVIII, 2014, sayı: 3-4, 849-876.

GÜRBÜZ, Nagehan, *Biyotıp Hukukunda İnsan Onuru*, On İki Levha Yayıncılık, İstanbul 2014.

HARMAN, Ömer Faruk, “İlahî Dinlerde İnsan Onuru Öğretisi (Hristiyanlık ve Yahudilikte İnsan Onuru Öğretisi)”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 107-114.

HASANOVA, Samire, “İslam Ceza Hukukunda Maslahat Prensibi Açısından Cezalar ve Cezanın Şahsiliği İlkesinin Değerlendirilmesi”, *Yakın Doğu Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi = Journal of the Near East University Faculty of Theology*, 2017, cilt: III, sayı: 1, s. 89-111.

HAYDAR, Hoca Emin Efendizâde Ali (ö.1960/1380), *Dürerü'l-hükkam şerhu mecelleti'l-ahkam*, Hukuk Matbaası, İstanbul ts..

HİNDÎ, Alî b. Hüsâmiddîn b. Abdilmelik b. Kâdihân el-Müttakî (ö. 975/1567) *Kenzü'l-ummâl fi süneni'l-aqvâl ve'l-efâl*, Müessetür'risale, b.y. 1981.

HÖKELEKLİ, Hayati, “Irz”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C.XIX, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2016, 133-134.

\_\_\_\_\_, “İntihar”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2000, 351-353.

KARAMAN, Hayrettin, DÖNMEZ, İbrahim Kafi, ÇAĞRICI, Mustafa, GÜMÜŞ, Sadrettin, “Kur'an Yolu Türkçe Meal ve Tefsir”, <http://www.dindersi.com/depo/mbsts-pdf/kuran-yolu.pdf> (23.11.2018).

HÜLAGU, Metin, *İslam Hukukunda Hapis Cezası*, Rey Yayıncılık, Kayseri 1996.

İBN ÂBİDÎN, Muhammed Emîn b. Ömer b. Abdilazîz el-Hüseynî ed-Dımaşkî (ö. 1252/1836), *Reddû'l-muhtâr 'ale'd-Dürri'l-muhtâr*, Darü'l fikri, Beyrut 1992.

İBN MANZÛR, Ebü'l-Fazl Cemâlüddîn Muhammed b. Mükerrerem b. Alî b. Ahmed el-Ensârî er-Rüveyfî (ö. 711/1311), *Lisânü'l-'Arab*, Daru's-sâdır, Beyrut 2007.

İBN TEYMİYYE, Ebü'l-Abbâs Takıyyüddîn Ahmed b. Abdilhalîm b. Mecdiddîn Abdisselâm el-Harrânî (ö. 728/1328), *Mecmû'î fetâvâ*, y.y., Suudi Arabistan 1995.

İBNÜ'L ARABÎ, Ebû Bekr Muhammed b. Abdillâh b. Muhammed el-Meâfirî (ö. 543/1148), *Ahkâmü'l-Kur'an*, İsa el-babi el-halebi, Kahire 1967.

İBNÜ'L-HÜMÂM, Kemâlüddîn Muhammed b. Abdilvâhid b. Abdilhamîd es-Sivâsî el-İskenderî (ö. 861/1457), *Şerhu Fethu'l-kadîr li'l-'âcizi'l-fakir*, Daru'l fikr, Beyrut 2012.

İMAMOĞLU, Orhan, *İslam Ceza Hukukunda Öldürme Suçları Cezaları ve Kisas*, Yüzüncü Yıl Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayımlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Van, 2003.

İNCE, İrfan, “Ridde”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C.XXXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2008, 88-91.

İSFÂHÂNÎ, Muhammed b. el-Mufaddal Râgıp (ö. 502/1108), *el-Müfredât fi garîbi'l-Kur'an*, Darü'l kalem, Darü'l şamiye, Dımeşk-Beyrut 1412.

*İslami Terimler Sözlüğü*, “Halife”, İşaret Yayınları, İstanbul 2005.

*İslami Terimler Sözlüğü*, “İnsan”, İşaret Yayınları, İstanbul 2005.

*İslami Terimler Sözlüğü*, “İzzet”, İşaret Yayınları, İstanbul 2005.

*İslami Terimler Sözlüğü*, “Şeref”, İşaret Yayınları, İstanbul 2005.

KAHVECİ, Nuri, “İslam Hukukunda Mislen Tazmin Olgusu”, *Din Bilimleri Akademik Araştırma Dergisi* \_ [www.dinbilimleri.com], 2006, cilt: VI, sayı: 1, s. 39-52.

\_\_\_\_\_, “Kusur Sorumluluğu Açısından Ehliyetin Önemi”, *Dinî Araştırmalar*, 2002, cilt: IV, sayı: 12, s. 71-86.

KAL’ACÎ, Muhammed Revvas, KUNEYBÎ, Hamid Sadık, *Mucemu Lugatil Fukaha*, Dâru’n nefâis, b.y. 1408.

KARABULUT, Fuat, “Recm Cezasının Hz. Peygamber’in Uygulamaları Işığında Değerlendirilmesi”, *EKEV Akademi Dergisi - Sosyal Bilimler -*, 2012, cilt: XVI, sayı: 50, s. 89-112.

KARADAVÎ, Yusuf, “ İrtidat Sorunu: Yaşanan Sosyal Değişimler ve Tehdit Boyutu”. (Çev. Osman Güner) *Din Bilimleri Akademik Araştırma Dergisi* [www.dinbilimleri.com], 2005, cilt: V, sayı: 2, s. 259-273.

KARAMAN, Hayrettin, *Mukayeseli İslam Hukuku*, İz Yayıncılık, İstanbul 2009.

\_\_\_\_\_(2009), *İslam Hukuk Tarihi*, İz Yayıncılık, İstanbul.

KÂSÂNÎ, Alâüddîn Ebû Bekr b. Mes’ûd b. Ahmed (ö. 587/1191), *Bedâ’i’u’s-sanâ’i’fi tertîbi’ş-şerâ’i*, Darü’l kütübi’l ilmiyye, b.y. 1986.

\_\_\_\_\_(ö. 587/1191), *Bedâ’i’u’s-sanâ’i’fi tertîbi’ş-şerâ’i*, Darü’l kütübi’l ilmiyye, Beyrut 2010.

KAYA, Esra, KUTAY Begüm Dilan, “Ceza Hukukunda Mağduriyetin Giderilmesi”, *Ankara Barosu Dergisi*, 2006, sayı:4, s.40-43.

KAYA, Ali, “İslâm Hukukuna Göre Ötanazi”, *Uludağ Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1994, cilt: VI, sayı: 6, s. 133-146.

KAZVÎNÎ, Ebû Abdillâh Muhammed b. Yezîd Mâce (ö. 273/887), *es-Sünen*, Darü’l kitabü’l arabi, b.y. ts.

KELEŞ, Ekrem, “Şahitlik Ehliyetini Kaybetmemek”, *Hz. Peygamber ve İnsan Onuru*, Mehmet Görmez (Ed.), DİB Yayınları, Ankara 2013, s. 37-43.

KIZILGEÇİT, Muhammed, “Bireyin İnsanlık Onuruna Modern Saldırısı: İntihar”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 698-711.

KİRMAN, M. Ali, “Modern Dünyada Bir Değer Olarak İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 63-79.

KOÇAK, Muhsin, “Ehliyete Tesiri Açısından Sarhoşluk”, *Ondokuz Mayıs Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1991, sayı: 5, s. 91-119.

KORAL, Rifat, “İslam Hukukunda İnsan Onurunun Evrensel Parametreleri (İnsan Onurunu Korumaya Yönelik Hükümler, İnsan Onuruna Karşı İşlenen Suçlar)”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 345-372.

KOŞUM, Adnan, *İslam Hukukunda Cezayı Ağırlaştırıcı Nedenler*, Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Doktora Tezi, İstanbul 1999.

\_\_\_\_\_, “İslam Hukukunda Ölüm Cezası”, *Süleyman Demirel Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1998, sayı: 5, s. 113-147.

KÖROĞLU, Mehmet, “Hukuk Tarihi Açısından Ölüm Cezası ve İnfaz Şekilleri”, *İslam Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2011, sayı: 17, İmam-ı Azam Ebu Hanife özel sayısı, s. 309-322.

\_\_\_\_\_, “İslam Ceza Hukukunda Kısasın İnfazı”, *EKEV Akademi Dergisi - Sosyal Bilimler* -, 2011, cilt: XV, sayı: 48, s. 227-238.

\_\_\_\_\_, “İslam Hukukunda Ölüm Cezasını Gerektiren Suçlar”, *Atatürk Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi [Atatürk Üniversitesi İslâmi İlimler Fakültesi Dergisi] [İİFD] [EAÜİFD]*, 2015, sayı: 43, s. 214-238.

KÖSE, Murtaza, *İslam Kamu Hukuku Konusu Olarak İrtidat ve Mürtedin Hükmü*, Atatürk Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Erzurum 1991.

KÖSE, Saffet, “İslâm Hukukunda İnsan Onuruna Dayalı Bazı Hükümler”, *Hz. Peygamber Ve İnsan Onuru*, DİB Yayınları, Ankara 2013.

KUŞEYRÎ, Ebü'l-Hüseyn Müslim b. el-Haccâc b. Müslim (ö. 261/875), *el-Câmi 'u's-sahîh*, Dâr ihyâ al-turath al-'arabî, Beyrut ts.

KUTLUER, İlhan, “İnsan” , *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi C. XXII*, Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2000, 320-323.

KÜÇÜK, Raşit, “Hz Peygamber’in Örneğinde İnsan Onuru”, *Hz. Peygamber ve İnsan Onuru*, Diyanet İşleri Yayınları, Ankara 2013.

MAKDİSÎ, Abdillâh b. Ahmed İmam İbni Kudame (ö. 620/1223), *el-Mugnî fî şerhi muhtasari'l-Hirakî*, Daru'l kütübü'l ilmiyye, Beyrut 2009.

MAŞALLAH, Turan, “İslam’da İrtidat Sorunu ve Yol Açabileceği PsikoSosyal Problemler (Takiyye-Nifak Örneği)”, *Kadim Akademi SBD*, 2018, cilt: II, sayı: I, s. 1-11.

MÂVERDÎ, Ebü'l-Hasen Alî b. Muhammed b. Habîb el-Basrî (ö. 450/1058), *el-Ahkâmü's-sultâniyye ve'l-vilâyâtü'd-dîniyye*, Dar'ul-kütübî'l- ilmiyye, Lübnan 2011.

MEVSİLÎ, Ebü'l-Fazl Mecdüddîn Abdullâh b. Mahmûd b. Mevdûd (ö. 683/1284), *el-İhtiyâr li-ta'lîli'l-Muhtâr*, Çağrı Yayınları, İstanbul 2007.

MEYDÂNÎ, Abdülganî b. Tâlib b. Hammâde el-Guneymî ed-Dımaşkî (ö. 1298/1881), *el-Lübâb fî şerhi'l-Kitâb*, Daru'l Beyrutî- Şâmi Yayınları, İstanbul 2013.

MERĞİNÂNÎ, Ebü'l-Hasan Burhaneddin Ali b. Ebî Bekr (ö. 593/1197), *el-Hidaye Şerhu Bidayeti'lMübtedi*, Dar ihyâü't-turas el-'arabi, Beyrut-Lübnan ts.

MOLLA HÜSREV, Mehmed b. Ferâmurz b. Ali (ö. 885/1480), *Dürerü'l-hükkâm fî şerhi Gureri'l-ahkâm*, Dâru ihyai'l-kütübî'l-arabiyye, b.y. ts.

NESÂÎ, Ebû Abdirrahmân Ahmed b. Şuayb b. Alî (ö. 303/915), *es-Sünen*, Mektebü matbu'ati'l İslamiyye, Haleb 1986.

NEVEVÎ, Ebû Zekeriyâ Yahyâ b. Şeref b. Mürî (ö. 676/1277), *el-Mecmû' şerhu'l-Mühezzeb*, Darü'l fikr, b.y. ts.

OKAN, Betül Badiğinli, *İslam Ceza Hukukunda Hırabe(Eşkîyalık) Suçunun Mahiyeti ve Hukuki Sonuçları*, Ankara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, Ankara 2010.

OKUMUŞ, Ejder, “Toplumsal Hayatta İnsan Onuru”, *Kutlu Doğum Haftası “Hz. Peygamber ve İnsan Onuru Sempozyumu”*, 19-21 Nisan 2013, Konya, 2014, s. 49-61.

ÖZALP, Ahmet, “İzzet”, *Şamil İslam Ansiklopedisi*, C. IV, Şamil Yayınevi, İstanbul 2000, 207.

ÖZAY, Hilal, *İslam Hukukunda Anne*, Cihan Yayınları, İstanbul 2008.

ÖZAY, Hilal, *İslam Hukukunda Cenin*, Cihan Yayınları, İstanbul 2018.

ÖZEN, Şükrü, “İnfaz”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXII, Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2000, 290-292.

ÖZKÖSE, Kadir, *Tasavvuf ve Gönül Eğitimi*, Ankara 2007.

ÖZTÜRK, Bahri, ERDEM, Mustafa R., ÖZBEK, Veli Özer, *Uygulamalı Ceza Hukuku ve Emniyet Tedbirleri Hukuku*, Seçkin Yayınevi, Ankara 1998.

POLAT, Murat, *İslam Ceza Hukukunda Suç ve Ceza Arasındaki Denge*, Atatürk Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitü, Yayınlanmamış Doktora Tezi, Erzurum 2015.

\_\_\_\_\_, “İslâm Ceza Hukukunun Karakteristik Özelliklerinden Bazı Örnekler”, *Amasya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 2017, sayı: 9, s. 249-286.

SABUNİ, Muhammed Ali, *Revaiü'l-beyân tefsiri ayati'l-ahkâm mine'l-Kur'ân*, Mektebetü'l asriyyetü, Beyrut 2011.

SANDEELA, Eateh M, “İslamî Cezaların Ahlakî Yönü”, Ş. Selim Has (çev.), *Erciyes Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Dergisi*, 2000, sayı: 9, s. 563-574.

SERÂHSÎ, Ebû Bekr Şemsü'l-eimme Muhammed b. Ebî Sehl Ahmed (ö. 483/1090 [?]), *el-Mebsût* M. Cevat Akşit (Ed.), Gümüşev Yayıncılık, İstanbul 2008.

SONGUR, Haluk, “İslam Ceza Hukuku Üzerine -Genel Kısım Özel Kısım Ayırımı ve Belirlenmiş Suçlar Bakımından Cezaların Taksimi-”, *İslâm Hukuku Araştırmaları Dergisi*, 2003, sayı: 1, s. 187-195.



ŞABAN, Zekiyüddin, *İslam Hukuk İlminin Esasları* (Usulü'l-Fıkh). İ. Kafi Dönmez (çev.), Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1996.

ŞAFAK, Ali, “Bağy”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. IV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 1991, 451-452

\_\_\_\_\_, “Erş”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XI, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1995, 307-308.

\_\_\_\_\_, “Kasıt”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXIV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2001, 559-561.

ŞÂTİBÎ, Ebû İshâk İbrâhîm b. Mûsâ b. Muhammed el-Lahmî el-Gırnâtî (ö. 790/1388), *el-Muvâfakât*, Mehmet Erdoğan (çev.), İz Yayıncılık, İstanbul 2010.

ŞEKERCİ, Osman, *İslam Ceza Hukukunda Ta'zir Suçları ve Cezaları*, Yeni Ufuklar Neşriyat, İstanbul 1996.

ŞENTÜRK, Lütfi, “Zina ve Fuhuş Toplumun Temelini Sarsar”, *Diyanet İlmî Dergi [Diyanet Dergisi]*, 1991, cilt: XXVII, sayı: 2, s. 7-14.

ŞEYH NİZÂM, Burhânpûrlu, *el-Fetâva'l-Hindiyye* (ö. 676/1277), Darü'l fikr, Beyrut-Lübnan 2010.

TİRMİZÎ, Ebû İsâ Muhammed b. İsâ b. Sevre (Yezîd) (ö. 279/892), *es-Sünen*, Mektebetü Mustafa el-Bâbi el-Halebî, Mısır 1975.

TOMAR, Cengiz, “Müsadere”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXXII, Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2006, 65-67.

TOPALOĞLU, Bekir, “Hak”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 1997, 152.

TUNCAY, Ertuğrul Gazi, “İslam Hukukunda Sınırı Belirlenmemiş Cezalar”, *İslam Bilimleri Araştırmaları Dergisi*, Samsun, 2017, sayı: 3, s. 82-99.

TURGAY, Nurettin, “Kur'an'da Sosyal Adalet ve İnsan Hakları”, *Dicle Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1999, cilt: I, s. 41-62.

TÜRÇAN, Talip (Ed.), *İslam Hukuku*, Grafiker Yayınları, Ankara 2012.

TÜRCAN, Talip, “Sürgün”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXXVIII, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul 2010, 164-166.

UMUR, Ziya, *Roma Hukuku*, İstanbul Üniversitesi Yayınları, İstanbul 1982.

USLU, Ferhat, “Çağdaş Ceza Adaleti İçinde Mağdur”, *Ankara Baro Dergisi*, 2013, sayı: 4, s. 243-260.

USLU, Rıfat, “İslam Hukukunda Suç ve Ceza Kavramı”, *Uluslararası Sosyal Araştırmalar Dergisi*, 2015, cilt: VIII, sayı: 37, s. 1049-1063.

USLU, Rıfat, “İslam Hukukunda Sürgün Cezası”, *Yeni Fikir Uluslararası Hakemli Akademik Fikir Araştırma Dergisi*, 2015, cilt: I, sayı: 14, s. 120-131.

ÜÇOK, Coşkun - Ahmet MUMCU- Gülnihal BOZKURT, *Türk Hukuk Tarihi, Savaş Yayınevi*, Ankara 1996.

ÛDEH, Abdülkadir, *et-Teşri‘u‘l-cinâ‘î fi‘ş-şerî‘ati‘l-İslâmiyye ve‘l-kânûni‘l-vad‘î* (ö. 1907-1954), Dar‘ül kitabî‘l arabi, Beyrut ts..

VANLIOĞLU, Ahmet, “Zina ve Zararları”, *Diyanet İlmi Dergi [Diyanet Dergisi]*, 1992, cilt: XXVIII, sayı: 4, s. 37-52.

YAKUT, Esra, “Tanzimat Dönemi’ne kadar Osmanlı Hukuku’nda Taziri Gerektiren Suçlar ve Cezaları”, *Türk Hukuk Tarihi Araştırmaları*, 2006, sayı: 2, s. 25-40.

YARAN, Rahmi, “Kefaret”, *Türkiye Diyanet Vakfı İslam Ansiklopedisi*, C. XXV, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara 2002, 179-182.

YAŞAR, Ahmet, “İslâm Ceza Hukukunun Hedef ve İlkeleri Açısından İdamı Gerektiren Suçlar”, *Dokuz Eylül Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1995, sayı: 9, s. 281-317.

\_\_\_\_\_, “İslâm Ceza Hukukunun Hedef ve İlkeleri Açısından İdamı Gerektiren Suçlar”, *Dokuz Eylül Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi*, 1995, sayı: 9, s. 281-317.

YAZIR, Elmallı Muhammed Hamdi, *Hak Dini Kur’an Dili* (ö. 1942), Ebu’z-Ziya matbası, İstanbul 1938.

YILMAZ, Abdulhalim, *Türk Ceza Hukukunda İşkence Suçu*, İstanbul Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, İstanbul 2007.

YİĞİT, Yaşar, “İnsanlık Onur ve Şerefının Korunması Açısından Kazf Suçu ve Cezasının Değerlendirilmesi”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2004, cilt: XL, sayı: 4, s. 131-144.

\_\_\_\_\_(2012), *İslam Ceza Hukuku Hükümlerin Yürürlüğü*, Sistem Ofset Yayıncılık, Ankara.

\_\_\_\_\_, “İslâm Ceza Hukukuna Göre Meşrû Müdafaa ve Hukûkî Sonuçları”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2003, cilt: XXXIX, sayı: 1, s. 37-54.

\_\_\_\_\_, “İslâm Ceza Hukukuna Göre Ötanazi”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2000, cilt: XXXVI, sayı: 2, s. 37-58.

\_\_\_\_\_, “İslâm Ceza Hukukunda Kanûnilik İlkesi ve Kanûnu Bilmenin Cezalara Etkisi”, *Diyanet İlmî Dergi*, 2000, cilt: XXXVI, sayı: 1, s. 55-84.

\_\_\_\_\_, “İslâm Cezâ Hukukunda Eşitlik İlkesi ve Dokunulmazlık”, *Kur'an Mesajı: İlmî Araştırmalar Dergisi*, 1999, cilt: II, sayı: 13,14,15, s. 195-206.

ZEYDÂN, Abdulkerim, “İslâm Hukukunda Zaruret Hâli I”, Hayrettin Karaman (çev.), *Diyanet İlmî Dergi [Diyanet İşleri Başkanlığı Dergisi]*, 1974, cilt: XIII, sayı: 3, s. 162-175.

\_\_\_\_\_ (ö. 1921-2014), *el-Kıyas ve'd-diyat fi's-şeriatî'l-İslâmiyye*, Beyrut-Lübnan: Müessesetü'l risaletü, 2007.

\_\_\_\_\_, *el-Vecîz fi usûli'l-fıkh*, Müessesetü'r risale, Beyrut 2006.

\_\_\_\_\_, *Mecmû'atü buhûs fıkhıyye mu'âsıra*, Müessesetü'r risale, Beyrut 2011.

ZEYLAÎ, Ebû Muhammed Fahrüddîn Osmân b. Alî b. Mihcen b. Yûnus es-Sûfî el-Bârîf (ö. 762/1360), *Tebyînü'l-hakâ'ik Şerhu Kenzü'd-dekâ'ik*, Darü'l kitabî'l ilmiye, Beyrut-Lübnan 2010.

ZÜHAYLÎ, Vehbe (ö. 1932) *el-Fıkhü'l-İslâmî ve edilletüh*, Darü'l fikr, Dimeşk ts.,

## **ÖZGEÇMİŞ**

Adı Soyadı : Fadime AKTAŞ

Doğum Yılı ve Yeri :08/02/1990- TOKAT/MERKEZ

Eğitim Durumu: Lisans

Lisans Öğrenimi : Cumhuriyet Üniversitesi İlahiyat Fakültesi-2013

Yüksek Lisans Öğrenimi : Gazi Osman Paşa Üniversitesi İlahiyat Fakültesi

Yabancı Dili : İngilizce

Bilimsel Faaliyetleri : -

İş Deneyimi : Milli Eğitim Öğretmen

İletişim E-Posta Adresi : faktas\_60@hotmail.com