**44. Oturum (1992) /Genel Yorum No. 20**

**Madde 7: İŞKENCENİN, ZALİMANE, İNSANLIK DIŞI YA DA KÜÇÜK**

**DÜŞÜRÜCÜ MUAMELE YA DA CEZALANDIRMANIN YASAKLANMASI**

1. Mevcut genel yorum, genel yorum No. 7'nin (on altıncı otu­rum, 1982) içeriğini yansıtmakta ve genişletmektedir.
2. Medeni ve Siyasi Haklara İlişkin Uluslararası Sözleşme'nin 7. maddesinin amacı, bireyin onurunu, maddi ve manevi bütünlüğünü korumaktır. 7. madde ile yasaklanan ve gerek yetkileri kapsamında, gerekse yetkileri dışında hareket eden otoriteler veya özel hukuk kişileri tarafından gerçekleştirilen ihlaller karşısında yasama faaliyetleri veya gerekli diğer tedbirlerle koruma sağlama görevi taraf devlet'e ait­tir. 7. maddede yer alan yasaklama, 10. maddenin 1. paragrafında yer alan "özgürlüklerinden yoksun bırakılan herkese insanca ve kişinin doğuştan sahip olduğu onura saygı gösterilerek davranılır" şeklindeki pozitif yükümlülüklerle tamamlanmaktadır.

7. madde herhangi bir kısıtlamaya olanak tanımamaktadır. Komite, 4. maddede değinilen olağanüstü hallerde dahi Sözleşme'nin 7. maddesinin uygulanmasının askıya alınmasının mümkün olmadığını ve hükümlerinin her zaman yürürlükte olması gerektiğini teyit et­mektedir. Benzer şekilde, Komite, kamusal bir otorite veya yüksek rüt­beli bir görevlinin emrinin sözkonusu olduğu hallerin dahi, Sözleş­me'nin 7. maddesinin ihlali veya yükümlülüklerin hafifletilmesi için gerekçe olamayacağına dikkat çekmektedir.

Sözleşme, 7. maddede yer alan kavramların tanımına yer vermemektedir. Komite, yasaklanan fiiller listesi oluşturma veya farklı ce­za veya muameleler arasında kesin bir ayrım yaratma gereği duyma­maktadır; belirtilen ayrımlar muamelenin içeriği, amacı ve şiddetine dayalıdır.

7. maddedeki yasak sadece fiziksel acıya neden olan eylemler için değil, aynı zamanda mağdurun ruhsal yönden acı çekmesine ne­den olan eylemler için de geçerlidir. Ek olarak, Komite'ye göre yasak­lama, bedensel ceza, herhangi bir suça karşılık olarak verilen veya eğitim ya da disiplin tedbiri olarak verilen aşırı Ölçüdeki cezayı da içer­melidir. Bu bağlamda, 7. maddenin Özellikle, eğitim kurumlarındaki çocukları ve Öğrencileri, hastane ve sağlık merkezlerinde tedavi gören hastaları koruduğunu belirtmekte yarar vardır.

Komite, tutukluların veya mahkumların uzun süreli hücre hapsinde tutulmalarının da 7. madde çerçevesinde yasaklanan fiillerden biri olarak değerlendirilebileceğini belirtmek İstemektedir. Komite'nin 6 (16) No.'lu genel yorumunda da belirtildiği üzere, Sözleşme ölüm ceza sının kaldırılmasına genel olarak değinmektedir ve ölüm cezasının kal­dırılması şiddetle tavsiye edilmektedir. Ek olarak, taraf Devlet'in ölüm cezasını, çok ciddi suçlar için uyguladığı hallerde, ölüm cezası 6. mad­deye uygun şekilde çok sınırlı haller için ve mümkün olan en az ölçüde fiziksel ve ruhsal acıya neden olacak şekilde uygulanmalıdır.

1. 7. madde, açıkça, hiç kimsenin kendi özgür rızası olmada tıbbi ya da bilimsel deneylere tabi tutulamayacağını belirtmektedir. Komite, taraf Devlet raporlarının genellikle bu konuyla ilgili olarak çok az bilgiye yer verdiğini belirtmek istemektedir. Bu hükme uyulma­sını güvence altına alma yollarına önem verilmelidir. Komite, özellikle tutukluluk veya mahkumiyet hallerinde olduğu gibi, geçerli bir irade
beyanında bulunamayacak bireylerin sözkonusu olduğu durumlarda, deneylerle ilgili olarak özel bir korumanın gerektiğine dikkat çekmek­tedir. Bu gibi hallerde bireyler, sağlıklarına zarar verebilecek herhangi bir tıbbi veya bilimsel deneye tâbi tutulmamalıdır.
2. Komite, 7. maddenin uygulandığının söylenebilmesi için, be­lirtilen türde bir muamelenin, cezalandırmanın yasaklanmasının veya suç olarak kabul edilmesinin yeterli olmadığını belirtmektedir. Taraf Devletler, Komite'yi yetkileri altında olan yerlerde meydana gelen iş­kence eylemleri, zalimane, insanlık dışı ya da küçük düşürücü muame­leleri önleme ve cezalandırmaya yönelik yasama işlemleri, idari, yargı­sal tedbirler veya diğer tedbirlerden haberdar etmelidir.

9. Komite'nin görüşüne göre, taraf Devletler bireyleri, ülkeleri­ne iade, sınır dışı edilme veya ülkelerine geri gönderilme hallerinde iş­kence, zalimane, insanlık dışı ya da küçük düşürücü muamele veya ül­keye dönüşlerinden sonra cezalandırılma tehlikesiyle karşı karşıya bırakmamalıdır. Taraf Devletler raporlarında bu yönde alınan tedbirleri belirtmelidir.

10. Taraf Devletler 7. maddede düzenlenen işkence ve kötü mu­amele yasağına ilişkin olarak toplumun genelini nasıl bilgilendirdikle­rine yönelik bilgi vermelidir. Tutuklu, hükümlü veya herhangi bir ne­denle hapis altında olan bir bireyi gözetim altında tutan veya tedavisi­ni gerçekleştiren tıbbi personel, polis personeli ve benzeri görevlerde yer alan kişilere gerekli eğitim verilmelidir. Taraf Devletler, Komite'yi3 görevli kişilere verilen eğitimden ve 7. maddede belirtilen yasağın, söz-konusu görevli kişilerin izlemesi gereken kuralların ve etik standartla­rın ayrılmaz bir parçasını oluşturması için başvurulan yöntemlerden haberdar etmelidir.

11.7. madde ile yasaklanan eylemlere karşı genel bir koruma sağlayacak tedbirlerin açıklanmasının yansıra, taraf Devlet, özellikle daha güçsüz konumda ve risk altındaki bireylerin korunması için alı­nan tedbirlerle ilgili detaylı bilgi vermelidir. Sorgu yöntemlerinin, emirlerin, metot ve uygulamaların ve herhangi bir şekilde tutuklanan, alıkoyulan veya hapse atılanların gözetim altında tutulmasının ve bu kişilere karşı gerçekleştirilen muamelelerin sürekli gözden geçirilmesi işkence veya kötü muamele vakalarını engellemenin etkili bir yolu olacaktır. Tutuklanan ve alıkoyulan kişilerin etkili şekilde korunma­larının sağlanması için, resmi olarak isimleri ve adresleri bilinen ve alıkoyma işleminden sorumlu olanların da bilindiği yerlerde tutulma­ları gereklidir ve bu bilgiler aile fertleri ve arkadaşlar da dahil olmak üzere konuyla ilgili olan herkesin ulaşabileceği kayıtlarda yer almalı­dır. Aynı nedenlerden dolayı, sorgu sırasında orada bulunanların isimleri de dahil olmak üzere sorgu yerleri ve sorgu zamanlarının ka­yıtları tutulmalıdır ve bu bilgi yargısal ve idari işlemlerin amaçları ne­deniyle ulaşılabilir olmalıdır. Dış dünya ile bağlantının kesildiği gözaltılara karşı hükümler getirilmelidir. Bu bağlamda, taraf Devletler kişilerin tutulduğu veya alıkoyulduğu yerlerin işkence veya kötü mu­amele sonucunu doğuracak aletlerin mevcut olduğu yerler olmaması­nı sağlamalıdır. Tutuklunun korunması aynı zamanda, doktorların, avukatların ve soruşturmanın gerekli kıldığı hallerde nezaret edile­rek, ailelerin derhal ve düzenli ziyaret imkânına sahip olmasını da içerir.

12. 7. maddede belirtilen ihlallerin cesaretlendirilmemesi açısın­dan, hukuk sistemleri, yargılama sürecinde işkence veya diğer yasak­lanmış muameleler sonucunda elde edilen itirafların ve beyanların ka­bul edilmesini yasaklamalıdır.

13. Taraf Devletler, raporlarını sunarken ceza hukuklarının ge­rek kamu görevlileri gerekse Devlet adına hareket edebilen diğer kim­seler veya özel hukuk kişilerince gerçekleştirilen işkence, zalimane, in­sanlık dışı ya da küçük düşürücü muamele ya da cezalandırma eylem­lerini yasaklayan hükümlerini ve bu ihlallere karşı öngörülen cezaları belirtmelidir. 7. maddeyi ihlal edenler ve 7. madde ile yasaklanan ey­lemlerin gerçekleştirilmesini cesaretlendiren, emreden, bu eylemlere izin veren veya bu eylemleri başlatan herkes sorumlu tutulmalıdır. So­nuç olarak, bu yöndeki emirlere uymayanlar, cezalandırılmamalı veya kötü muameleye tâbi tutulmamalıdır.

14. 7. madde Sözleşme'nin 2. maddesinin 3. paragrafı ile birlik­te değerlendirilmelidir. Taraf Devletler raporlarında, kendi hukuk sis­temlerinin 7. madde çerçevesinde yasaklanan eylemlerin bir an önce son bulmasını etkili şekilde nasıl güvence altına aldıklarına ve uygun tazmin imkânlarına yer vermelidir. Devletlerin iç hukukları, 7. madde
ile yasaklanan kötü muamelelere karşı şikâyette bulunabilme hakkını tanımalıdır. Şikâyetler, en kısa zaman içerisinde ve tarafsızca, tazmin imkânını etkili hale getirmek için, yetkili organlarca değerlendirilmeli­dir. Taraf Devlet raporları, kötü muamele mağdurlarının sahip olabileceği tazmin imkânları, şikâyetçilerin izlemesi gereken prosedür, şikâ­yetlerin sayısı hakkında istatistik bilgisi ve şikâyetlerin nasıl değerlen­dirildiğine ilişkin kesin bilgi içermelidir.

15. Komite, bazı Devletlerin işkence eylemlerini af kapsamına dâhil ettiğini gözlemlemiştir. Af halleri, genellikle Devletlerin bu tip ey­lemlerin gerçekleşip gerçekleşmediğini araştırma ile kendi yargı sis­temlerinin bu tip eylemlere yer vermemesini sağlama ve bu tip eylem­lerin gelecekte yeniden tekrarlanmamasını güvence altına alma yükümlülüğüyle bağdaşmaz niteliktedir. Devletler, bireyleri, mümkün olan hallerde tazminat talebi de dahil olmak üzere etkili hak arama yollarına başvuru hakkından ve mümkün olan en yüksek düzeyde re­habilitasyon imkânlarından yoksun bırakamazlar.