

Uluslararası Ceza Mahkemesi Savcılığına

Tüzük, Mad. 15.1 ve 53.1

PLAN

I – OLAYLAR

A- Eski Olaylar

- 1/ Filistin zamanından
- 2/ İsrail Devleti'nin Yahudi devleti olarak kurulması
- 3/ 1967'den beri askeri işgal ve kolonizasyon

B- Son Olaylar

- 1/ Hamas'ın saldırısı
- 2/ İsrail'in karşılığı
 - a/ "Eşi görülmemiş" bir bedel
 - b/ Tam bir kuşatma
 - c/ Bir milyondan fazla insanın zorla yer değiştirmesi
 - d/ Enerji ablukası
 - e/ Nefret dolu ve morbid bir propaganda
 - f/ Gazzelilerin Sina'ya sürülme planı
 - g/ Büyük bir insani kriz

II- TARTIŞMA

A- Genel Veriler

- 1/ Hukuki çerçeve
- 2/ Prosedürel çerçeve

B- 7, 8 ve 9 Ekim 2023 olayları

- 1/ Uygulanabilir hukuk
- 2/ Analiz

C- İsrail'in karşılığı

- 1/ Soykırım suçu üzerine tartışma
 - a/ Uygulanabilir hukuk
 - i) Metinler
Katille soykırım
Ciddi bedensel veya zihinsel zarar vermeye soykırım
Bir grubun tamamen veya kısmen fiziksel olarak yok edilmesine yol açacak yaşam koşullarını kasıtlı olarak uygulayarak soykırım

ii) Yargı Kararları

Genel Sistem

Maddi kriter

Kasten kriter

b) Analiz

i) Maddi unsurlar

ii) Kasten unsurlar

2/ Statü tarafından öngörülen diğer suçlar

Nüfusun zorla sürülmesi veya transferi

Zulüm

Kasten cinayet

Sivillere saldırı

Bir insani yardım görevi kapsamında kullanılan personele veya mala saldırı

D- Soruşturma hakkında

1/ Uygulanabilir kanun

2/ Analiz

I- OLAYLAR

1. BM Genel Sekreteri'nin belirttiği gibi, mevcut olaylar boşluktan doğmamıştır.

A- Önceki olaylar

1/ Filistin döneminden

- Orta Doğu'daki Arap milli hareketi, Kahire'nin 1517'de ve Bağdat'ın 1533'te fethinden bu yana Osmanlı yönetimi altında olan bu toprakta eski kökenlere sahiptir.
- Filistin, sınırları iyi belirlenmiş bir Osmanlı İmparatorluğu vilayeti idi, etrafı Kudüs'le çevriliydi ve nüfusu Müslümanlar, Hristiyanlar ve Yahudilerden oluşmaktaydı. Ancak, o dönemde Yahudiler çok azınlıktaydı, Ekim 1922'de: 589,177 Müslüman, 71,464 Hristiyan, 83,790 Yahudi, 7,617 diğer.
- Bu Arap toplumunun gerçekliği, Milletler Cemiyeti ile hukuki bir gerçeklik bulacak, Osmanlı İmparatorluğu'nun eski vilayetleri için bu halkların gelişimini ve bağımsızlık haklarını kabul eden "Sınıf A" mandasını kabul edecektir:

1 Jihane SFEIR-KHAYAT, "Filistin Tarihiçiliği - Ulusal bir kimliğin inşası", Annales Tarih, Sosyal Bilimler, Ocak-Şubat 2004, EHESS Yayınları, s. 35; Eliezer TAUBER, Arap Hareketlerinin Ortaya Çıkışı, Londra, Routledge, 1993; Nadine PICAUDOU, Filistin ulusal hareketi, kökenleri ve yapıları, L'Harmattan, Paris, 1989, s. 34; Albert HOURANI, Liberal Çağda Arap Düşüncesi, Oxford, Oxford University Press, 1970, Sylvie BESSE-RICORD tarafından çevrildi, Beyrut, Naufal, 1983.

"Daha önce Türk İmparatorluğu'na ait olan bazı topluluklar, bağımsız uluslar olarak varlıklarının geçici olarak tanınabileceği bir gelişim aşamasına ulaşmıştır, bu, onlar özerk olana kadar bir mandatör tarafından tavsiye ve idari yardımın sağlanmasına tabidir. Bu toplulukların istekleri, mandatörün seçiminde birincil bir göz önünde bulundurulmalıdır."2

5. Sonunda, Arap ulusal hareketi galip geldi ve Osmanlı vilayetleri bağımsız devletlere dönüştü: Irak 3 Ekim 1932'de, Lübnan 22 Kasım 1943'te, Suriye 1 Ocak 1944'te ve Ürdün Krallığı 22 Mart 1946'da. Ancak Filistin için, Filistin'de bir Yahudi devleti kurma projesi nedeniyle süreç başarısız oldu.

6. 18974'te yapılan Siyonist kongresinin ardından, Kudüs belediye başkanı Youssouf al-Khalidi, yerel politik ve sosyal organizasyon göz önüne alındığında bir Yahudi devleti kurma fikrine karşı çıktı5.

7. O dönemin emperyalist güçleri olan Fransa ve Birleşik Krallık6, Filistin halkının kaderini tehlikeye atarak Siyonist projeyi tam anlamıyla desteklemeyi seçti ve 1917'de Balfour Deklarasyonu bu projeyi fırsatçı bir şekilde onayladı7.

8. 1921'de Filistin, tam bir iç güç organizasyonu ile mandalı bir devlet haline geldi ve birçok anlaşmanın ratifikasyonu dahil olmak üzere uluslararası yaşamı kabullendi.

9. 1922 ile 1948 yılları arasında, Birleşik Krallık'ın çekilme yılı olan Filistin, Osmanlı İmparatorluğu'nun eski Arap vilayetleri gibi uluslararası ilişkilerde diğer devletlerle eşit bir devlet olarak muamele gördü. Mandayla yönetilen bir devlet, ama bir devlet8. Sınırlar uluslararası eylemlerle belirlendi, doğuda, halkı için Filistin'den farklı bir uyruk kuran Transüdü ile9, kuzeyde Lübnan ve Suriye10 ile ve güneyde Mısır11 ile. Bu sınırlar asla sorgulanmadı.

2 Bakınız: "Yakın Doğu'da Mandalar: Çok Kontrastlı Gelişmeler", Pierre BROCHEUX, Samya El MECHAT, Marc FREY, Karl HACK, Arnaud NANTA, Solofo RANDRIANJA, Jean-Marc REGNAULT, 20. Yüzyılda Dekolonizasyonlar, 2012, s. 12.

3 Büyük Britanya ile bir ittifak anlaşması imzalandıktan sonra.

4 Fausto GIUDICE ve Michèle MIALANE, "İlk Siyonist Kongre (Basel, 29-31 Ağustos 1897) - Resmi Protokol", Workshop 19, 013, 212 s.; https://mfa.gov.il/MFA_Graphics/MFA%20Gallery/Documents%20languages/herzl-fr.pdf

5 Henry LAURENS, Filistin Sorunu, Cilt I, Kutsal Toprakların İcadı, 1999, Paris, Fayard, s. 88 ve 204.

6 Ran AARONSOHN ve Dominique TRIMBUR, (der.), Balfour'dan Ben-Gurion'a. Avrupa Güçleri ve Filistin, 1917-1948, Paris, CNRS edisyonları, 2008; Michael J. COHEN, Filistin: Mandattan Geri Çekilme: 1936-1948'de Britanya Politikasının Oluşturulması, Londra, Paul Elek, 1978; Olivier CARRE, Yakın Doğu, savaş ve barış arasında, Paris, Epi Yayıncılık, 1974; Dominique PERRIN, İki halk için Filistin, Paris, Presses Universitaires du Septentrion, 2000; Vincent CLOREC ve Henry LAURENS, 20. Yüzyılda Orta Doğu, Paris, Armand Colin, 2005.

7 UNISPAL Belgesi; Leonard STEIN, , New York, Simon ve Schuster, 1961, s. 64; Sahar HUNEIDI, Balfour Deklarasyonunun Gizli Tarihi, New York, OR kitapları, 2019; David CRONIN, Balfour'un Gölgesi: Siyonizm ve İsrail için bir Yüzyıl Destek, Londra, Pluto Basın; Jonathan SCHNEER, Balfour Deklarasyonu: Arap-İsrail Çatışmasının Kökenleri, Londra, Bloomsbury Yayıncılık, 2011.

8 Albert M. HYAMSON, Mandate Altında Filistin, 1920-1948, Londra, Methuem & Co., 1950; Abraham BAUMKOLLER, Filistin Üzerine Mandat, Paris, Librairie Arthur Rousseau, 1931;

10. 1921 Milletler Cemiyeti mandası, Balfour Deklarasyonu'nun taahhüdünü içermekteydi. 1921'de ABD yöneticileri King ve Crane'in raporu, Filistin toplumunun gerçekliğini tanımladı ve bir yüzyıl savaşa girmek istemiyorsanız vazgeçmeyi önerdi¹².

11. Zorunlu güç olan Birleşik Krallık, Yahudi göçünü kolaylaştırmak ve toprağa hâkim olmak için elinden geleni yaptı, büyük politik, ekonomik ve sosyal zorluklara neden oldu. Gerçek amacın bir Yahudi devleti kurmak olduğunu anlayarak Arap muhalefeti protesto eden, büyük ölçekli sosyal hareketler ve önemli huzursuzluklarla karşı karşıya kaldı¹³.

12. İngiliz mandası, orijinal projesi olan iki devlete bölünmeyi başaramadı.

13. Kasım 1947'de, BM Genel Kurulu bir bölünme planını önerdi ve Kudüs için uluslararası bir statü savundu. Bu teklif Arap ülkeleri tarafından reddedildi¹⁴.

2/ İsrail Devleti'nin, bir Yahudi devleti olarak kuruluşu.

14. Birleşik Krallık, mandasının Mayıs 1948'de sona ereceğini duyurdu. Aynı gün, Ben Gurion'un yönetimindeki Siyonist liderler, BM15 tarafından önerilen toprak parçasında İsrail Devleti'ni ilan etti ve hemen askeri çatışmalar başladı. Bu çatışmalar yeni devletin topraklarını genişletmesine olanak tanıdı. Ateşkesin ardından, yeşil hat olarak adlandırılan geçici bir sınır belirlendi ve bu sınır günümüze kadar geçerlidir.

9 Mutaz M. QAFISHEH, "Filistin ve İsrail'de vatandaşlığın oluşumu", Kudüs'teki Fransız Araştırma Merkezi Bülteni [Çevrimiçi], 21 | 2010 URL: <http://journals.openedition.org/bcrfj/6407>

10 Milletler Cemiyeti Antlaşma Serisi, 1924, Cilt. 22, s. 355

11 Clive PARRY, Konsolide Antlaşma Serisi, New York, Oceana Yayınları, 1906, Cilt. 201, s. 190 ve Cilt. 203, s. 19

12 Harry N. HOWARD, Kral-Krane Komisyonu. Orta Doğu'da bir Amerikan Sorgusu, Beyrut, Khayats, 1963; Philippe DAUMAS, "Kral-Krane Komisyonu, kaçırılan bir fırsat", Filistin Çalışmaları İncelemesi, Cilt. 96, s. 78.

13 Ghassan El KHAZEN, 1936'da Filistin'deki büyük Arap isyanı, Beyrut, Dar An-Nahar, 2005; Nora TOGNI, "Filistin'deki büyük Arap isyanı (1936-1939), 22 Şubat 2021", Orient XXI <https://orientxxi.info/va-comprendre/lagrande-revolte-arabe-en-palestine-1936-1939,4546>; Lisa ROMEO, "1936-1938 Arap İsyanı", 6 Nisan 2011, Ortadoğu'nun Anahtarları, <https://www.lesclesdumoyenorient.com/Revolte-arabe-de-1936-1938.html>; Elias SANBAR, Filistin 1948 - Sürgün, Filistin Çalışmaları İnceleme Kitapları, Paris, 1985; Martin KOLINSKY, Zorunlu Filistin'de hukuk, düzen ve ayaklanmalar, 1928-1935, Londra, St. Martin's Basın, 1993;

14 Jean SALMON, "Filistin'in Devletlik Niteliği", Belçika Uluslararası Hukuk Dergisi, 2012, No. 45, s. 13; James CRAWFORD, Uluslararası Hukukta Devletlerin Oluşturulması, Oxford, OUP, 2. baskı, 2006; Ilan PAPPE, "İsrail – Filistin"; Mahmoud AZMI, "Birleşmiş Milletler Genel Kurulu'nda Filistin sorunu", Dış Politika, 1948, s. 403; Michel ABITBOL, "29 Kasım 1947 ve sonrası", İsrail Tarihi'nde, Paris, Perrin, 2018, s. 204; Sandrine MANSOUR, "BM ve Filistinliler: belirsizlikten çaresizliğe", Tarih Defterleri. Eleştirel Tarih İncelemesi, No. 142, 2019, s. 19;

15 Michel ABITBOL, İsrail Tarihi, Paris, Perrin, 2018, 880 s; Élie BARNAVI, İsrail'in modern tarihi, Paris, Flammarion, 1988, 388 s.; Jacob TALMON, İsrail'in Kaderi. Benzersiz ve Evrensel, Paris, Calmann Lévy, 1967, 312 s.

15. İsrail liderleri, Arap bir toprakta Yahudi bir devlet kurma niyetiyle, ele geçirdikleri toprakta Arap nüfusunun %90'ını etnik olarak temizledi: Nakba'nın bu 750.000 Filistinli kurbanının geri dönme hakkı vardır, ancak bu hak hiçbir zaman kullanılamamıştır¹⁶. 1948'in Haziran'ında, o dönemin Başbakanı David Ben-Gurion kabinesine "hiçbir Arap mültecinin geri dönmesine izin verilmemeli"¹⁷ dedi.

16. Uluslararası alanda, İsrail Devleti, yeni anlaşmaları onaylamadan uluslararası hukukun bir konusu olarak kendini kurdu ve yeni toprakları üzerinde Filistin Devleti tarafından onaylanan anlaşmaların ardılı olarak kendini gösterdi.

17. Filistinli mülteciler, UNRWA statüsünde toplandı.

18. Takip eden yıllar yüksek gerilimlerle, bazen ciddi olaylarla damgalandı, ancak PLO18 içinde toplanan Filistin halkı BM tarafından görmezden gelindi.

3/ 1967'den bu yana askeri işgal ve kolonizasyon

19. Haziran 1967'de İsrail, Batı Şeria, Gazze ve Doğu Kudüs için askeri işgal rejimi altında eski Mandate Filistin'in tüm topraklarına kontrol kurma amacıyla bir askeri operasyon gerçekleştirdi.

20. İsrail, Doğu Kudüs'ün topraklarının doğu kısmını ve 38 komşu belediyeyi, silahlı kuvvetle toprak kazanma yasağının ilkesini ihlal ederek ilhak etti.

21. 1967'den bu yana, İsrail, Gazze dahil olmak üzere işgal altındaki tüm Filistin toprakları üzerinde işgalci askeri güç statüsünü sürdürmektedir.

22. İsrail, bu durumu ve uluslararası iyi niyeti, bugüne kadar 700.000 kişiye ulaşan büyük sayıda yerleşim yeri kurmak için kullanmıştır. Birleşmiş Milletler, bu yerleşimlerin yasa dışı doğasını her zaman kınamıştır, ancak ne yerleşimler ne de Kudüs için herhangi bir önlem alınmamıştır¹⁹.

¹⁶ Benny MORRIS, *Filistinli Mülteci Sorununun Doğuşu, 1947-1949*, Cambridge University Press, Cambridge, 1987; Ilan PAPPE, *Nakba'nın Şeytanları*, La Fabrique, Paris, 2004.

¹⁷ Vincent LEGRAND, "İsrail-Filistin çatışmasının Ürdün prizması", *Confluences Méditerranée*, n° 110, 2019, s. 169

¹⁸ Helena COBBAN, *Filistin Kurtuluş Örgütü; İnsanlar, Güç ve Politika*, Cambridge University Press, New York, 1984, 286 s.; Cheryl A. RUDENBERG, "FKÖ'nün sivil altyapısı", *Filistin Çalışmaları Dergisi*, 1983, n° 3/47, s. 54; Bassma KODMANI-DARWISH "FKÖ, halkı temsil etmekten devleti yönetmeye", *Müslüman Dünyaları ve Akdeniz İncelemesi*, 1993, n° 68-69, s. 107.

¹⁹ HRC, *İsrail yerleşimlerinin sonuçlarını araştırmak için bağımsız gerçek bulma görevinin raporu*, www.ohchr.org/Documents/HRBodies/HRCouncil/RegularSession/Session22/A-HRC-22-63_tr.pdf, s. 26; BM İNSAN HAKLARI KONSEYİ, *İsrail yerleşimlerinin İşgal Altındaki Filistin Toprakları'ndaki, Doğu Kudüs dahil, Filistin halkının sivil, siyasi, ekonomik, sosyal ve kültürel hakları üzerindeki sonuçlarını araştırmak için bağımsız gerçek bulma görevinin raporu*, BM Dök. A/HRC/22/63, 7 Şubat 2013 www.ohchr.org/Documents/HRBodies/HRCouncil/RegularSession/Session22/A-HRC-22-63_tr.pdf, s. 24

23. Silahlı mücadele sonrasında Filistin halkının öz yönetim hakkı BM tarafından tanındı ve Filistin Devleti Cezayir'de ilan edildi.

24. Bunun ardından, Oslo sürecine göre, yani kusurlu bir temelde, ya ikili bir ilişki içinde veya "Filistin Otoritesi" olarak bilinen bilinmeyen bir statü ile barış görüşmeleri başlatıldı. Bu, tüm egemen haklara sahip İsrail Devleti'nin bu hakları "Filistin Otoritesi"ne aktarmayı kabul edebileceğini kabul ediyordu. Yerleşim yerlerini ortadan kaldırmak için hiçbir şey yapılmadı ve aksine, Batı Şeria'da Filistin toprakları üzerinde sürekli İsrail kontrolünü sağlayan bir "Bölge C" oluşturuldu.

25. 2006'da, demokratik niteliği tartışılmaz olan genel seçimler Filistin'de yapıldı ve bu seçimler, neredeyse %60 oy oranıyla İslam direniş hareketi Hamas tarafından kazanıldı, halk Oslo sürecine karşı çıktığını ifade etti.

26. Bunun ardından, uluslararası bağlama dayanarak, İsrail bir abluka uyguladı, bu da Dördüncü Cenevre Sözleşmesi uyarınca sivil nüfusu koruma yükümlülüğünü keyfi ve şiddetli bir şekilde sınırladı.

27. Silahlı direniş, sınırlı araçlarla, en güçlü silahlara sahip bir orduya karşı bölgeden gelişti.

28. 2008, 2012, 2014 ve 2021'de İsrail, önemli insan kayıplarına ve yıkımlara neden olan askeri operasyonlar başlattı. Bu eylemler BM tarafından iyi belgelendi, ancak birçok çabaya rağmen hiçbir yargı süreci başlatılmadı.

B- Son Olaylar

1/ Hamas Saldırısı

29. 7 Ekim 2023'te, Hamas, askeri kanadı olan Al Qassam tugayı aracılığıyla, füze atışları ve savaşçıların kara, hava ve deniz yoluyla İsrail topraklarına girmesiyle İsrail'e karşı büyük çaplı bir saldırı başlattı. Sınır hattı boyunca İsrail savunmasını etkisiz hale getirerek geçişler yapıldı. Savaşlar zordu, ancak Filistinlilerin hızla ilerlemesine izin verdi.

30. Birçok İsraili sivil, özellikle Supernova Festivali'ne ve Kfar Aza kibbutzuna yapılan saldırı sırasında, 1.400 kişi öldü.

20. 10 Aralık 1969'da 2535 No.lu Karar; 8 Aralık 1970'te 2672 C (XXV) Kararı; 14 Ekim 1974'te 3210 (XXIX) Kararı.

21. Jean SALMON, "Filistin devletinin ilanı", Uluslararası Hukukun Fransız Yılığ, 1988, No. 34, s. 37.

22. Alain BOCKEL, "Oslo'nun kaybedilen bahsi: İsrail-Filistin çatışmasının çözümünde çıkmaz", Uluslararası Hukukun Fransız Yılığ, 2000, No. 46, s. 13; Isabelle AVRAN, "Oslo: Bir başarısızlığa geri dönüş", Orient XXI, 12 Eylül 2013, <https://orientxxi.info/magazine/oslo-bir-basarisizliga-geri-donus,0343>; Gilbert ACHCAR, "Oslo Anlaşmaları İsrail kolonizasyonunu hızlandırdı", L'Orient-Le Jour, David NASSAR tarafından toplanan ifadeler, 15 Eylül 2018.

31. Filistinli gruplar, aralarında kadınlar, çocuklar ve yaşlıların da bulunduğu iki yüzden fazla kişiyi esir aldı ve onları rehin tuttu.

32. İsrail ordusu, alanların kontrolünü 9 Ekim 2023'te geri aldı. İsrail yetkilileri kurbanlara yapılan "zulmü" rapor etti, ancak bu bilgiler devam eden İsrail soruşturması nedeniyle gizli kalmaktadır.

2/ İsrail'in Yanıtı

a/ "Eşi Görülmemiş" bir bedel

33. 7 Ekim 2023'te televizyonda yapılan bir konuşmada, İsrail Başbakanı Benjamin Netanyahu savaşı ilan etti: "İsrail vatandaşları, savaş içindeyiz. Bir operasyonda ya da turda değil, savaş içindeyiz." Dedi. "Yedeklerin geniş bir seferberliğini emrettiğini ve düşmanın bilmediği bir şiddette [İsrail'in] karşılık vermesini" duyurdu ve ekledi: "Düşman eşi görülmemiş bir bedel ödeyecek." Gazze sakinlerine "şimdi çıkın" emrini verdi ve "[İsrail] her yerde ve tüm gücümüzle olacak"²³.

34. Enerji Bakanı, Israel Katz, Gazze Şeridi'nin tamamında tüm elektriği kesen bir emri duyurdu: "Ne olduysa artık olmayacak"²⁴.

35. Knesset üyesi, Ariel Kallner, "Şu anda, tek bir hedef: Nakba! 1948'in Nakba'sını gölgede bırakacak bir Nakba"²⁵ dedi.

36. Gerçekten, İsrail yakıt ve elektrik teminini durdurdu, tüketilen elektriğin %90'ını sağlayan Gazze enerji santralini durdurarak, sadece jeneratörleri bıraktı, bu jeneratörler de yakıtın yoksunluğuyla mahkum edildi.

37. BM bu kararları hemen kınadı²⁶.

38. Bu ilk gün için bilanço zaten 232 ölü ve 1.700 yaralı oldu.

b/ Tam bir kuşatma

²³ "İsrail Başbakanı Filistinli Militerler Hamas'a Savaş İlan Ediyor", WSJ Wall Street Journal, 7 Ekim 2023; <https://www.youtube.com/watch?v=1PsOw7hxiXs>

²⁴ Israel KATZ, İsrail Enerji Bakanı, Twitter (7 Ekim 2023), https://twitter.com/Israel_katz/status/1710695021769265450.

²⁵ Ariel KALLNER, Knesset Üyesi, Twitter (7 Ekim 2023), <https://twitter.com/ArielKallner/status/1710769363119141268>. Kallner'ın gönderisi de geniş çapta rapor edildi ve çevrildi. Örneğin, Joseph Krauss, İsrail'in son kitlesel tahliye çağrısı 1948 Filistin göçünün felaketini yankılıyor, PBS NewsHour, 13 Ekim 2023: <https://www.pbs.org/newshour/world/in-israels-call-for-massevacuationpalestinians-hear-echoes-of-their-original-catastrophic-exodus>.

²⁶ BM uzmanları sivil saldırıları kınıyor, ateşkes çağrısı yapıyor ve uluslararası topluluğu şiddetin kök nedenlerini ele almaya çağırıyor, Birleşmiş Milletler Yüksek Komiserlik Ofisi (12 Ekim 2023), <https://www.ohchr.org/en/pressreleases/2023/10/israeloccupied-palestinian-territory-un-experts-deploreattacks-civilians>.

39. 9 Ekim 2023'te Savunma Bakanı Yoav Gallant, Gaza Şeridi'ne tam bir kuşatma emri verdi ve insanları aşağılayan bir dil kullandı: "Elektrik, yiyecek, yakıt olmayacak, her şey kapalı. İnsan hayvanlarıyla savaşıyoruz ve buna göre hareket ediyoruz."27. "Gaza Şeridi'ne yardım sağlamaya çalışanları bombalama" tehdidinde bulundu ve 300.000 yedek askerin emsalsiz bir şekilde geri çağrılmasını emretti. İşgalci ordu ayrıca Rafah geçişini bombalayarak tam bir kapanmaya yol açtı.

40. 10 Ekim 2023'te ordu sözcüsü Daniel Hagari "yüzlerce ton bombanın" atıldığını duyurdu ve "vurgu zarar üzerine, doğruluk üzerine değil" dedi28.

41. Devlet Faaliyetlerinin Koordinasyonu'ndaki (COGAT) baş koordinatörü General Ghassan Alian, "İnsan hayvanları öyle muamele görmeli. Gaza'da elektrik ve su olmayacak, sadece yıkım olacak. Cehennemi istediniz, cehennemi alacaksınız"29 dedi.

42. Yedek General Giora Eiland, Yedioth Ahronoth'ta şunları yazdı: "Gazze'de ciddi bir insani kriz yaratmak amacı gerçekleştirmek için gerekli bir araçtır. Gazze, hiçbir insanın var olamayacağı bir yer haline gelecek"30.

c/ Bir milyondan fazla insanın zorla yerinden edilmesi

43. İsrail ordusu, Kuzey Gazze'deki tüm nüfusu- BM personelini ve BM tesislerinde barınan sivilleri de içeren bir milyondan fazla insanı- 24 saat içinde Güney Gazze'ye taşımalarını emretti, BM'nin sert itirazlarına rağmen31.

44. BM Genel Sekreteri "hatta savaşların bile kuralları olduğunu" hatırlatarak, "Bir milyondan fazla insanı yoğun nüfuslu bir savaş bölgesinden yiyecek, su veya barınma olmayan bir yere taşımak, tüm bölge kuşatma altındayken son derece tehlikelidir" dedi. Orta Doğu'nun "uçurumun kenarında" olduğunu belirterek İsrail'i Gazze Şeridi'ne insani yardım girişine izin vermeye çağırdı. BM Genel Sekreteri, Orta Doğu'nun "uçurumun kenarında" olduğunu belirterek İsrail'i Gazze Şeridi'ne insani yardım girişine izin vermeye çağırdı32.

27 Yoav GALLANT, Twitter (9 Ekim 2023), <https://twitter.com/yoavgallant/status/1711335592942875097>. Ayrıca bkz: Human Rights Watch, Twitter (9 Ekim 2022), <https://twitter.com/hrw/status/1711424885908791505/>

28 Bethan MCKERNANON & Quique KIERSZENBAUM, 'Vurgu zarar üzerine, doğruluk üzerine değil': Gazze'ye kara harekâtı yakın görünüyor, Guardian (10 Ekim 2023), <http://www.theguardian.com/world/2023/oct/10/right-now-it-is-one-day-at-a-time-life-on-israels-frontline-with-gaza>.

29 Gianluca PACCHIANI, COGAT başkanı Gazzelilere hitap ediyor: 'Cehennemi istediniz, cehennemi alacaksınız', Times of Israel (10 Ekim 2023), https://www.timesofisrael.com/liveblog_entry/cogat-chief-addresses-gazans-you-wanted-hell-youwill-get-hell/.

30 Giora EILAND, Hamas bandajını sökmek zamanı, YNet News (12 Ekim 2023), <https://www.ynetnews.com/article/sju3uabba> (ilk olarak 10 Ekim 2023'te İbranice olarak yayınlandı, <https://www.ynet.co.il/yedioth/article/yokra13625377>).

31 Birleşmiş Milletler, İsrail'in Kuzey Gazze için tahliye emrini geri alması ve uluslararası hukuka uyması gerekiyor: BM uzmanı (13 Ekim 2023), <https://www.un.org/unispal/document/israel-must-rescind-evacuation-order-for-northerngaza-andcomply-with-international-law/>.

32 "İsrail ve Hamas: 'Hatta savaşların bile kuralları vardır' diyor BM şefi", ONU Info, 13 Ekim 2023.

45. Birleşmiş Milletler İnsan Hakları Yüksek Komiserliği, bu tedbirin iptal edilmesini talep etti ve Gazze'nin tamamen abluka altına alınmasını kınadı, bunu sivillere karşı kolektif bir ceza olarak gördü ve bu uluslararası hukuka katı olarak yasaktır³³.

46. Dünya Sağlık Örgütü (DSÖ), sözcüsü Tarik Jasarevic'e göre, İsrail'in Gazze Şeridi'nin güneyinde bir milyondan fazla Filistinliyi tahliye emrini "ölüm fermanı" olarak nitelendirdi³⁴.

47. 15 Ekim'de UNRWA'nın Komiseri Philippe Lazzarini, Doğu Kudüs'teki ajansın ofislerinden, "eşi görülmemiş bir insani felaketin" yaklaşmakta olduğu konusunda uyardı. Gazze'deki UNRWA ajansı "artık insani yardım sağlayamıyor. Aslında, Gazze boğuluyor ve dünya insanîyetini kaybetti gibi görünüyor"³⁵.

d/ Enerji ablukası

48. Enerji Bakanı Israel Katz, "Gazze'ye insani yardım? İsrail'e kaçırılanların evlerine dönene kadar elektrik anahtarı açılmayacak, su musluğu açılmayacak ve yakıt kamyonu girmeyecek. İnsaniyet için insaniyet. Ve kimse bize ahlak dersi vermeyecek"³⁶ dedi.

49. 13 Ekim 2023'te Cumhurbaşkanı İshak Herzog, "Orada sorumlu olan tüm bir ulus var. Sivillerin farkında olmadığı, dahil olmadığına dair bu söylemin doğru olmadığına dair. Bu kesinlikle doğru değil"³⁷ dedi.

50. Başbakan Netanyahu, "Düşmanlarımıza eşi görülmemiş bir güçle saldırıyoruz... Bu sadece başlangıç olduğunu vurgulamak istiyorum"³⁸ dedi.

51. Enerji Bakanı İsrail Katz, "Gazze'deki tüm sivil nüfusa hemen ayrılımları emredildi. Biz kazanacağız. Dünyayı terk edene kadar bir damla su veya tek bir pil almayacaklar"³⁹ dedi.

33 "İsrail ve Hamas: 'Savaşlarda bile kurallar vardır' diyor BM şefi," ONU Info, 13 Ekim 2023.

34 "İsrail'in Gazze'nin kuzeyindeki hastanelere verdiği tahliye emirleri, hastalar ve yaralıları için bir ölüm fermanıdır," Dünya Sağlık Örgütü, basın bülteni, 14 Ekim 2023.

35 "Gazze boğuluyor ve dünya insanîyetini kaybetti gibi görünüyor: UNRWA alarmı çalıyor," L'Orient Le Jour, 16 Ekim 2023; "UNRWA'nın Genel Komiseri Philippe Lazzarini: Gazze'den gelen tüm dayanılmaz görüntülere rağmen hiçbir tepki yok," Laure Stephan (Le Monde, Amman, Ürdün, özel muhabir) ve Françoise Joly (TV5 Monde) tarafından toplanan ifadeler, 28 Ekim 2023.

36 Nicola SLAWSON, İsrail'e göre Gazze'ye tutsaklar serbest bırakılıncaya kadar elektrik, su veya yakıt yok, The Guardian (12 Ekim 2023), <https://www.theguardian.com/us-news/2023/oct/12/first-thing-no-power-water-fuel-gazauntil-ostagesfreedisraelsays#:~:text=Israel%20Katz%2C%20Israel's%20energy%20minister,one%20will%20preach%20us%20morality.%E2%80%9D>.

37 Paul BLUMENTHAL, İsrail Cumhurbaşkanı Gazze'de Masum Sivil Olmadığını Söylüyor, HuffPost (13 Ekim 2023), https://www.huffpost.com/entry/israel-gaza-isaac-herzog_n_65295ee8e4b03ea0c004e2a8.

38 Netanyahu, İsrail'in Gazze'ye ilk baskınlarını yaparken "Bu sadece başlangıç," diyor, Reuters (13 Ekim 2023), bağlantı. Ayrıca bkz. İsrail Başbakanı, Youtube (13 Ekim 2023), <https://www.youtube.com/watch?v=T4HXaZ20M6Q>.

39 Israel KATZ, Twitter (13 Ekim 2023), https://twitter.com/Israel_katz/status/1712876230762967222.

52. BM uzmanları, bu toplum değişiklikleriyle ilgili kaçınılmaz felaket konusunda uyarıda bulundular, bu sosyal ve sağlık kaosu ortasında⁴⁰.

53. Birleşmiş Milletler Çocuk Fonu (UNICEF), "Elektriği kesmek ve Gazze'ye gıda, yakıt ve su girişini engellemek çocukların hayatını tehlikeye atacak" dedi⁴¹.

e/ Nefret dolu ve morbid bir propaganda

54. Ordu servisleri, Deir Yassin katliamından sorumlu eski Lehi milis üyesi, ünlü 95 yaşındaki gazisi Ezra Yachin'den, 2 milyon görüntülenmeyi hızla aşan bir video için açıklamalar istedi: "Zafer kazanın ve onları bitirin, arkada kimseyi bırakmayın. Onların anılarını silin. Onları, ailelerini, annelerini ve çocuklarını yok edin. Bu hayvanlar artık yaşayamaz... Silahı olan her Yahudi dışarı çıkıp onları öldürmeli. Arap bir komşunuz varsa, beklemeyin, evine gidin ve onu vurun... İstilamızı yapmak istiyoruz, eskisi gibi değil, içeri girip önümüzdeki her şeyi yok etmek istiyoruz, evleri yıkın, ardından ondan sonrakini yıkın. Bütün güçlerimizle, tamamen yok etmek için içeri girin ve yıkın. Gördüğümüz gibi, hayal bile edemeyeceğimiz şeylere tanık olacağız. Üzerlerine bombalar atınsınlar ve onları silsinler"⁴³.

55. Başbakan'a yakın bir danışman olan Tzipi Navon şöyle dedi: "Sürekli Gazze'yi düzleştirin, Gazze'yi düzleştirin diyoruz ve bence bu yeterli değil [...] Duyguların fırtınasını yatıştırmayacak, öfke ve acının yoğunluğunu azaltmayacak, bu duygular için bir çıkış bulamayacak". Açıklamasına şöyle devam etti: "Gazze halkı 'teker teker' yakalanıp tırnakları çıkarılarak ve canlı canlı derileri yüzülerek işkence görmeli ve erkeklerin cinsel organları kesilip kızartılmalı ve yakalananlara yedirilmeli"⁴⁴.

56. 16 Ekim 2023'te başbakan şöyle dedi: "Bu, ışığın çocukları ile karanlığın çocukları arasında, insanlık ile orman kanunu arasında bir mücadeledir"⁴⁵.

40 Birleşmiş Milletler, İsrail'in kuzey Gazze için tahliye emrini iptal etmesi ve uluslararası hukuka uyması gerektiğini belirtti: BM uzmanı (13 Ekim 2023), <https://www.un.org/unispal/document/israel-must-cancel-the-evacuation-order-for-northerngaza-and-adhere-to-international-law/>.

41 "BM Güvenlik Konseyi'ne UNICEF İcra Direktörü, Catherine Russell'den Gazze'deki insani durum hakkında bilgi," 30 Ekim 2023, UNICEF Portalı.

42 Tzvi FISHMAN, Lehi Savaşçısı 1948'deki Deir Yassin Muharebesini Hatırlıyor, Jewish Press (21 Mayıs 2020), <https://www.jewishpress.com/indepth/interviews-and-profiles/lehi-fighter-remembers-1948-battle-at-deiryassin/2020/05/21/>.

43 Middle East Eye, "Bu hayvanlar artık yaşayamaz," Twitter (13 Ekim 2023), saat 00:00-00:33, <https://twitter.com/MiddleEastEye/status/1712918166437806294>.

44 İsrail-Filistin çatışması: Sara Netanyahu'nun danışmanı, İsrailileri öldüren Gazze sakinlerinin işkence görmesini savunuyor, Middle East Eye (14 Ekim 2023), <https://www.middleeasteye.net/news/israel-palestine-conflict-sara-netanyahu-advisor-torture-gaza-inhabitants-rant>. Ayrıca bkz. Sara Netanyahu'nun danışmanı solculara karşı zehir yayıyor: "Hainler kıskırtmaya devam ediyor", YNet (14 Ekim 2023), <https://www.ynet.co.il/news/article/rjscwxob>. ("Giren herkesin engellendiği bir güvenlik bölgesi olmalı").

45 Dışişleri Bakanlığı, 25. Knesset'in Kış Meclisi İkinci Toplantısının başlangıcındaki Başbakan Netanyahu'nun konuşmasından alıntı (16 Ekim 2023), <https://www.gov.il/en/departments/news/extract-from-pm-netanyahu-s-speech-at-the-beginning-of-the-knesset-s-winter-session-16-oct-2023>.

57. 22 Ekim 2023'te İsrail ordusu sözcüsü, "Kuzey Gazze'den ayrılmayıp Vadi Gazze'nin güneyine gitmeyi seçen herkes bir terör örgütünün işbirlikçisi olarak tanımlanabilir" dedi⁴⁶.

f/ Gazzelilerin Sina'ya sürme planı

58. İsrail İstihbarat Bakanlığı'na göre, 13 Ekim tarihli ve Mekomit web sitesinde yayınlanan bir belgeye göre, Gazze'deki Filistinlilerin Sina'ya taşınması tercih edilen seçenektir. Bakanlık, kuzey Gazze şeridinin bombardımanla hedef alındığı için nüfusu güneye tahliye etmek, ardından toprakları işgal edip Hamas savaşçılarının yer altı sığınağını temizlemek ve "geri dönüş için umut olmadığını açıkça belirtmek" için adımlar atmalarını önermektedir.

59. Bakanlık, bu seçeneğin uluslararası meşruiyet kazanmayacağını kabul ederek, Gazze'deki sivil kayıpların sayısını azaltmayı amaçladığını açıklamak için bir iletişim kampanyasına ihtiyaç olduğunu tartışıyor. Gazze'deki Filistinlilere "Müslüman kardeşlerinizin yardımıyla başka bir yere taşınmak dışında başka seçeneğiniz yok" demek için kampanyalar planlanıyor. Mısır ve Ürdün hem güvenlik açısından hem de siyasi olarak doğrudan etkileyebilecek bir nüfus taşımanın karşısında olduklarını belirtti.

60. 31 Ekim ve 1 Kasım 2023'te İsrail ordusu Jabaliya mülteci kampını bombaladı, 195 ölüm, enkaz altında 120 kayıp ve 777 ciddi yaralıya neden oldu.

61. 1 Kasım'da, BM İnsan Hakları Konseyi tarafından görevlendirilen uzmanlar ve işgal altındaki Filistin topraklarındaki insan hakları durumu hakkında BM özel raportörü, Filistin halkının "soykırım riskiyle karşı karşıya olduğunu" belirtti ve "Şimdi harekete geçme zamanı. İsrail'in müttefiklerinin de sorumluluğu var ve bu felaket yolu almasını engellemek için şimdi harekete geçmeli" dedi.

g/ Büyük bir insani kriz

62. Dünya Sağlık Örgütü'nün direktörü, "Yakıt eksikliği ve zarar, saldırılar ve güvensizlik nedeniyle Gazze'deki otuz altı hastanenin on dördü ve iki uzmanlaşmış merkez işlemiyor. Açık kalan hastaneler %40 daha fazla hastayla aşırı yüklenmiş durumda" dedi⁴⁹.

46 İsrail, Gazzelilere güneye taşınmalarını ya da 'terörist' partner olarak görülme riskiyle karşı karşıya kalmalarını" söylüyor, Reuters, 22 Ekim 2023.

47 İngilizce tercümesi için referans: [Bağlantı: <https://fr.scribd.com/document/681086738/Israeli-Intelligence-Ministry-PolicyPaper-on-Gaza-s-Civilian-Population-October-2023>]

48

https://www.lemonde.fr/international/live/2023/11/02/en-direct-guerre-israel-hamas-nouvelles-tensions-a-lafrontiere-entre-israel-et-le-liban_6197302_3210.html

49 "Gazze'nin sağlık sistemi çökerken, Dünya Sağlık Örgütü, sağlık tesisleri için yakıt ve malzeme için güvenli geçiş çağrısında bulunuyor", WHO, Haber ve Basın Bülteni, 24 Ekim 2023.

63. 26 Ekim 2023'te, işgal altındaki Filistin toprakları için BM İnsani Yardım Koordinatörü şöyle dedi: "Tahliye yolları bombalandığında, insanlar hem kuzeyde hem de güneyde çatışmaların ortasında kaldığında, hayatta kalmak için gerekli olan temel şeyler eksik olduğunda ve geri dönüş garantisi olmadığında, insanlara sadece imkansız seçenekler bırakılır. Gazze'de hiçbir yer güvende değil"50.

64. UNRWA, evleri yıkıldığı veya 13 Ekim'de İsrail'in tahliye emri sonrası bölgenin kuzeyinden kaçtığı için yaklaşık 630.000 yerinden edilmiş Gazalıya ev sahipliği yapıyor51.

65. BM, Gazze Şeridi'nde 1,4 milyon kişinin yerinden olduğunu tahmin ediyor. OCHA'ya göre, sığınak başına düşen yerinden edilmiş kişi sayısının belirlenen kapasitelerinin 2,7 katına ulaştığı ve en kalabalık sığınak kapasitesinin 11 katına ulaştığı için aşırı kalabalıklaşma artan bir endişe kaynağıdır52.

66. BM İnsan Hakları Yüksek Komiseri Volker Türk, "Sivil halkın yaşamlarını, hayatta kalmaları için gerekli olan temel ihtiyaçlardan mahrum bırakarak tehlikeye atan ablukaların uluslararası insancıl hukukla yasaklandığını" belirtti. Bu savaşın başlamasından önce, Gazze'deki Filistinlilerin %60'tan fazlası insani yardıma ihtiyaç duyuyordu53.

67. 31 Ekim 2023'te BM Genel Sekreteri, "uluslararası insancıl hukukun seçici bir şekilde uygulanacak bir menü olmadığını" teyit ederek, "Tüm tarafların, dikkat, orantılılık ve ayırım ilkelerini de içeren bu hukuka saygı göstermeleri gerektiğini" belirtti. Gazze'ye izin verilen insani yardım seviyesinin "tamamen yetersiz olduğu ve nüfusun ihtiyaçlarına hiç uymadığı, insani trajediye eklenen bir durum. Gazze'de yaşanan felakete yanıt vermek için sürekli, engelsiz, güvenceli ve yeterli insani erişim için derhal insani bir ateşkese ve çağrıda bulunuyorum"54.

68. BM İnsan Hakları Yüksek Komiseri için, "Jabaliya mülteci kampına yapılan hava saldırıları sonucu sivil ölümlerinin yüksek sayısı ve yıkımın boyutu göz önüne alındığında, bu savaş suçunu oluşturabilecek orantısız saldırılar olup olmadığı konusunda ciddi endişelerimiz var."

50 "İsrail-Filistin: BM, sivilleri koruma ve rehineleri serbest bırakma konusundaki aciliyeti vurguluyor", Lynn Hastings, ONU Info, 26 Ekim 2023.

51 "Gazze'de, insani yardım sistemi tam bir çöküşle karşı karşıya, Guterres uyarıyor", ONU Info, 27 Ekim 2023.

52 "İsrail-Filistin: BM, sivilleri koruma ve rehineleri serbest bırakma konusundaki aciliyeti vurguluyor", Lynn Hastings, ONU Info, 26 Ekim 2023.

53 "Gazze'nin tam ablukası, uluslararası insani hukukla yasaklanmıştır, BM hatırlatıyor", franceinfo, AFP ile birlikte, 10 Ekim 2023.

54 "Gazze: Uluslararası insani hukuk, seçici bir şekilde uygulanacak bir menü değildir, Genel Sekreter çatışmadaki taraflara hatırlatıyor", Genel Sekreteryaya, Basın Bildirisi, SG/SM/22106, 31 Ekim 2023.

55 "İsrail'in Jabalia kampına saldırısı, BM'ye göre bir savaş suçu oluşturabilir", Reuters Staff, 1 Kasım 2023.

New York Times'a göre, İsrail ordusu, Jabaliya'daki Filistin kampına saldırmak için her biri neredeyse bir ton ağırlığında iki bomba kullandı⁵⁶.

69. DSÖ'deki acil durumlardan sorumlu Dr. Mike Ryan, yardımın Filistin topraklarına girmeyi başardığında yardımın dağıtımındaki engellere eleştiri getirdi: "Kamyonların sınırı geçmesi bir şeydir, ama onları gereken yere getirmek başka bir şeydir ve bu kolaylaştırılmadı, desteklenmedi ve aslında tam tersi. Şu anda insani erişim yok ve insani yardımın geldiğini söyleyenler, bu doğru değil!"⁵⁷.

70. 2 Kasım 2023'te, İsrail güvenlik kabinesi "İsrail'in Gazze ile tüm bağlantıları kesildiğini"⁵⁸ açıkladı.

71. Aynı gün, 2 Kasım 2023'te, Birleşmiş Milletler'den yedi özel raportör, BM tarafından atanan bağımsız uzmanlar, Gazze'de bir soykırım riski konusunda endişelerini dile getirdi ve İsrail'e ve müttefiklerine hemen ateşkese geçmeleri çağrısında bulundu: "Gazze'de bir soykırımı ve insani felaketi engellemek için çok az zamanımız var," BM uzmanları bugün uyardı ve Gazze Şeridi'nin abluka altındaki planlarını sona erdirmeye konusundaki İsrail'in reddine derin bir hayal kırıklığıyla tepki gösterdi"⁵⁹.

II - TARTIŞMA

A - Genel Veriler

1/ Hukuki Çerçeve

72. Uluslararası insani hukuk, çatışmanın her iki tarafına da bağlayıcıdır.

73. Batı Şeria, Gazze ve Doğu Kudüs işgal altındaki Filistin topraklarıdır. Dolayısıyla işgal rejimi uygulanır, 1907 Lahey Tüzüğü ve Savaş Zamanında Sivil Kişilerin Korunması hakkında Dördüncü Cenevre Sözleşmesi tarafından yönetilir.

74. Bu bağlamda, İsrail Devleti'nin işgal altındaki nüfusu korumak için gerekli tedbirleri alması gerekmektedir.

75. İşgal altındaki bir halkın buna karşı çıkma hakkı vardır, bu hak uluslararası hukukun izin verdiği sınırlar içinde kullanılmalıdır. Silahlı direniş, uluslararası insani hukuk kurallarına bağlıdır.

⁵⁶ "İsrail, Jabaliya'ya düzenlediği saldırıda 2,000 poundluk bombalar kullandı, analiz bulguları", Christoph Koettl, Ainara Tiefenthäler, Haley Willis, Alexandre Cardia, New York Times, 3 Kasım 2023.

⁵⁷ "DSÖ, Gazze'de insani yardımın teslimindeki engelleri kınıyor", L'Orient Le Jour ve AFP, 2 Kasım 2023.

⁵⁸ "İsrail, Gazze çalışanlarını geri gönderiyor ve bölgeyle 'tüm iletişimi kesiyor'", L'Orient Le Jour ve AFP, 3 Kasım 2023.

2/ Prosedürel Çerçeve

76. 5 Şubat 2021'de Mahkemenin ön inceleme odası, Filistin'in, Batı Şeria, Gazze ve Doğu Kudüs dahil olmak üzere tüm işgal altındaki Filistin toprakları üzerinde egemen yetkiye sahip bir Devlet olduğunu belirtti. Bu tarihten itibaren, Mahkemenin yetki alanındaki suçlarla ilgili bir soruşturma açıldı.

77. İsrail, Roma Statüsü'nü onaylamadı ama imzaladı. 5 Şubat 2021'deki karardan sonra, liderler Mahkemeyi antisemitizm⁶⁰ ile suçladı. Bu, 20 Aralık 2019 tarihli İsrail Genel Savcısı'nın uzun bir yazısına atıfta bulunarak, uluslararası hukukun ve içtihadın temellerini göz ardı eden, sömürgeleştirme politikasına hizmet etmek amacıyla hukukun tamamen yeniden yazılmasını savundu.

B - 7, 8 ve 9 Ekim 2023'teki Olaylar

1/ Uygulanabilir Hukuk

78. 1967'den beri devam eden ve açıkça toprakların fethini ve Filistin halkını kendi kaderini tayin etme hakkından mahrum bırakmayı amaçlayan bir askeri işgale karşı, silahlı direniş, toprağı ve halkı savunma hakkıdır. Bu, askeri gücün uyguladığı şiddetin oranında ve - komuta altında hareket eden örgütlü ve hiyerarşik savaş gruplarıyla ilgili olarak – uluslararası insancıl hukuka uygun olarak gerçekleştirilir.

79. Bu meşru savunma hakkı, cezai sorumluluğun muafiyet sebepleri bakımından Uluslararası Ceza Mahkemesi Statüsü'nün 31 c) ve d) maddeleri kapsamında kullanılır:

"1. Bu Statüde öngörülen diğer cezai sorumluluktan muafiyet sebeplerinin yanı sıra, bir kişi, söz konusu davranışın gerçekleştiği sırada aşağıdaki durumlarda cezai olarak sorumlu tutulamaz: [...]

c) Kişi, makul bir şekilde kendini savunma, başkasını savunma veya savaş suçları söz konusu olduğunda, kendi hayatta kalması veya başkasının hayatta kalması için hayati öneme sahip malları veya bir askeri görevin tamamlanması için hayati öneme sahip malları savunma amacıyla, yaklaşan ve hukuka aykırı bir kuvvet kullanımına karşı orantılı bir şekilde hareket etmiştir. Bir kişinin silahlı kuvvetler tarafından yürütülen bir savunma operasyonuna katılmış olması, bu fıkra kapsamında cezai sorumluluktan muafiyet sebebi teşkil etmez;

60 Başbakan Benjamin Netanyahu'ya göre bu karar 'antisemitizmin ve ikiyüzlülüğün tezahürüdür'. Times of Israel, 'İsrail, savaş suçlarına dair 'antisemit' ICC soruşturmasına öfkeli; AP ve Hamas alkışlıyor', 3 Mart 2021: <https://www.timesofisrael.com/israel-livid-over-scandalous-icc-war-crimes-probe-paand-hamas-cheer/>

61 Hükümet web sitesinde Fransızca olarak: İsrail Devleti Genel Savcısı, Filistin'deki iddia edilen duruma ilişkin Uluslararası Ceza Mahkemesi'nin yetkisizliği hakkında:

d) Kişinin, Mahkemenin yetki alanına giren bir suç teşkil ettiği iddia edilen davranışı, yaklaşan bir ölüm tehdidi veya kendi fiziksel bütünlüğüne veya başkasının fiziksel bütünlüğüne yaklaşan, sürekli veya ciddi bir zarar tehdidi nedeniyle, bu tehdidi önlemek için gerekli ve makul bir şekilde hareket ederek alınmıştır, şartıyla daha büyük bir zarara neden olmayı amaçlamamıştır. Bu tehdit: i) Diğer kişiler tarafından kullanılmış olabilir; ii) Kişinin kontrolü dışında olan diğer durumlar tarafından oluşturulmuş olabilir".

2/ Analiz

80. Ceza konuları, bağımsız ve tarafsız bir hakem tarafından garanti edilen adil bir yargılamayı savunan katı ilkelere bağlıdır ve delil kuralını ve masumiyet karinesini öncelikli hale getirir.

81. İmzacılar, objektif materyal tutarlılıkla suçlamaların ağırlığını gözlemler ve kınarlar. Ancak, bir suçlama bir kanıt değildir.

82. İşgalin şiddeti ve Filistin halkını kırmayı amaçlayan sürekli sömürgeleştirme pratiği, kurbanlara derin travmalar yaşatabilir. Ancak, bu hukukun ağır ihlalleri suç işlemeyi haklı kılamaz. Bu ilke, ayırım, orantılılık ve meşru müdafaa kurallarından türetilmiştir; hukuki veya insani olarak hiçbir istisna kabul etmez; bu açıktır.

83. Dolayısıyla, açıkça bir soruşturmaya ihtiyaç vardır.

84. Öncelikle, olayların derinlemesine bir incelemesi yapılmalıdır. Soruşturma, makul şüphenin ötesinde, iddia edilen suçların gerçekliğini belirlemek için ceza maddeleri için gerekli olan hassasiyetle belirlenmelidir. Verilen bilgiler esas olarak Supernova Festivali'ne ve Kfar Aza kibbutz'a odaklanmaktadır, ancak genel sınır geçişleri vardı ve birçok alanda Filistinli savaşılar müdahale etti. Olayların doğruluğunu metodik olarak kurmak, genel direktifler ve grupların özerk eylemleri arasında ayırım yaparak gereklidir.

85. Sonraki bu faktörel analiz, somut olarak ve bağlamda değerlendirilmelidir. Soyut olarak, tüm olaylar Hamas'ın silahlı kanadı olan İzz ad-Din al-Qassam Tugayları'na ve İslami Cihad'ın silahlı kanadı olan Al-Quds Tugayları'na atfedilir. Bununla birlikte, özellikle Statü'nün 31 c) ve d) maddesiyle ilgili olarak, belirsiz atışlar ve kaçırımlarla ilgili tüm bağlamsal unsurlar dikkate alınmalıdır, bu unsurlar aynı zamanda işgal eden askeri gücün uygulamalarına yanıt olarak da analiz edilmelidir.

86. İmzacılar, bu soruşturmanın, savaşçıların milliyeti nedeniyle yetkiye sahip olan UMH savcılık ofisi tarafından gerçekleştirilmesini ısrarla talep ediyor.

87. Aslında, Filistinlilerin hakları söz konusu olduğunda İsrail yargı sisteminin tamamen güvenilir olmadığına dair uzun süreli ve tutarlı bir deneyim bulunmaktadır.

88. Uygulanabilir hukuk açısından, politik organlar ve Yüksek Mahkeme, uluslararası hukuku tamamen yeniden yazarak, öz yönetim hakkını silerek, işgalin şiddetini ve sömürgeleştirmeyi savunmayı amaçlayan bir dizi kuralı icat etmiştir. Yüksek Mahkeme, ayırım duvarı üzerine UMH'nin görüşüne herhangi bir değer atfetmemiş ve işgal altındaki topraklarda insan hakları anlaşmalarının uygulanmasını tanımamaktadır. Diğer birçok "ayrı" kural arasında, bazı işkence formlarını meşru kılmıştır. UMH'nin 5 Şubat 2021 tarihli kararının ardından, İsrail Başsavcısı, söz konusu muhtirasında, hukukun bu yorumunu—hiçbir devlet tarafının itiraz etmediği kadar inkâr edilemez bir şekilde—muhtemel bir gösteriyle reddetti, özellikle Uluslararası Adalet Divanı'nın içtihadını görmezden gelerek, bu sadece hukuki inkarcılıktır.

89. İsrail ordusu tarafından yürütülen soruşturmalarla ilgili olarak, en ufak bir güvenilirlik bulunmamaktadır. Bu, kurumsallaşmış bir aldatma sürekli bir modelidir ve yalnızca üç örnek verilecektir:

- 2017'de Abu Thorraya'nın cinayeti için, İsrail ordusu, bu durumun Filistinli bir ateş olduğunu "kanıtlamıştır", daha sonra bir otopsi, cenaze namazından sonra, bir İsrail mermisi çıkardı;
- 2021'de Gazze medya kulelerinin yıkılması için, ateşi açıklamak için altı ardışık sürüm bulunmaktadır;
- 2022'de Shireen Abu Akleh'in cinayeti için, ordu, bu durumun Filistinli bir ateş olduğunu iddia etmiştir, ancak balistik uzmanlık sonrası, bu durumun bir İsrail ateşi olduğunu kabul etmek zorunda kalmıştır.

90. Bu nedenle, imzacılar, söz konusu olan olayların Uluslararası Ceza Mahkemesi organları tarafından soruşturulup yargılanmasını şiddetle arzulamaktadır.

91. Ancak, İsrail'in soruşturma prosedürleri başlattığı ve yetki alanını Mahkeme'ye devretmeyi kesinlikle amaçlamadığı için sübvansiyon ilkesinin öne sürüleceğinden endişe edilmektedir.

92. UMH elbette, statüyü imzalasın ya da imzalamasın tüm devletlerle iş birliği yapmayı araştırır. Bununla birlikte, imzacılar, liderleri Mahkeme'yi hakaret eden ve Yüksek Mahkeme'nin Filistin halkının öz yönetim hakkını görmezden gelmesine ve sömürgeleştirmeyi ve tüm şiddetini meşrulaştırmasına olanak tanıyan bir hukukun yeniden yazılmasıyla işleyen İsrail Devleti ile iş birliği konusunda ciddi rezervler taşımaktadır. 5 Şubat 2021 tarihli kararın şartlarını en azından kabul etmeyi öngören bir prosedüre, herhangi bir formda katılım söz konusu olmalıdır.

62 Ayrıca Dışişleri Bakanlığı'nın görüşüne de bakınız: "TARTIŞMALI BÖLGELER: Batı Şeria ve Gazze Şeridi Hakkında Unutulan Gerçekler, Şubat 2003

63 Statü, Madde 17.

C- İsrail'in Misillemesi

93. Bu misilleme, soykırım suçu (1) ve statütte öngörülen diğer suçlar (2) açısından incelenmelidir.

1/ Soykırım suçu üzerine tartışma

a/ Uygulanabilir Hukuk

i) Metinler

94. UCM Statüsü, 9 Aralık 1948 tarihli Soykırım Suçunun Önlenmesi ve Cezalandırılması Sözleşmesi'nin şartlarını yineleyerek, soykırımın işlendiği yöntemlerden biri olarak katliamların işlenmesini öngörüyor, ancak grubun yok edilmesi için diğer yöntemler de tanımlanmaktadır.

95. "Soykırım Suçu" başlıklı 6. madde şu şekilde hüküm vermektedir:

"Bu Statü amacıyla, soykırım, aşağıdaki eylemlerden herhangi birinin, tamamen veya kısmen, ulusal, etnik, ırksal veya dini bir grubu yok etme niyetiyle işlenmesi olarak kabul edilir:

- a) Grup üyelerinin öldürülmesi;
- b) Grup üyelerine ciddi bedensel veya zihinsel zarar verilmesi;
- c) Grubun tamamen veya kısmen fiziksel yok olmasını getirecek yaşam koşullarına kasten maruz bırakılması. [...]"

96. Bu yaklaşım, Raphael Lemkin'in temel doktrinine uygun olarak, soykırımın sıklıkla "ulusal grupların yaşam temellerini yok ederek bu grupların bir felaket geçirmiş bitkiler gibi solup ölmesini amaçlayan koordineli bir planı" içerdiğini belirtir. "Bu, kişisel güvenlik, özgürlük, sağlık ve onurun tüm temellerinin ortadan kaldırılmasıyla gerçekleştirilebilir."

97. Suçun unsurları tüm detayları sağlar.

98. Madde 6 a) Cinayet yoluyla soykırım

1. Fail bir veya daha fazla kişiyi öldürdü.

2. Bu kişi veya bu kişiler belirli bir ulusal, etnik, ırksal veya dini gruba aitti.
3. Yazar, bu ulusal, etnik, ırksal veya dini grubu, bu şekilde, tamamen veya kısmen yok etmeyi amaçlamıştı.
4. Davranış, bu gruba karşı benzer davranışların belirgin bir dizi şeklinde gerçekleştiği bir çerçevedeydi veya kendi başına böyle bir yıkıma neden olabilirdi.

99. Madde 6 b) Fiziksel veya zihinsel zarar verme yoluyla soykırım

1. Yazar, bir veya birkaç kişinin fiziksel veya zihinsel bütünlüğüne ciddi şekilde zarar verdi.
2. Bu kişi veya bu kişiler belirli bir ulusal, etnik, ırksal veya dini gruba aitti.
3. Yazar, bu ulusal, etnik, ırksal veya dini grubu, bu şekilde, tamamen veya kısmen yok etmeyi amaçlamıştı.
4. Davranış, bu gruba karşı benzer davranışların belirgin bir dizi şeklinde gerçekleştiği bir çerçevedeydi veya kendi başına böyle bir yıkıma neden olabilirdi.

100. Madde 6 c) Belirli yaşam koşullarını kasıtlı olarak uygulayarak bir grubun tamamen veya kısmen fiziksel olarak yok edilmesine neden olma şeklinde soykırım

1. Yazar, bir veya birkaç kişiyi belirli yaşam koşullarına tabi tuttu.
2. Bu kişi veya bu kişiler belirli bir ulusal, etnik, ırksal veya dini gruba aitti.
3. Yazar, bu ulusal, etnik, ırksal veya dini grubu, bu şekilde, tamamen veya kısmen yok etmeyi amaçlamıştı.
4. Yaşam koşulları, bu grubun tam veya kısmi fiziksel yok olmasına neden olmalıydı.
5. Davranış, bu gruba karşı benzer davranışların belirgin bir dizi şeklinde gerçekleştiği bir çerçevedeydi veya kendi başına böyle bir yıkıma neden olabilirdi.

ii) Yargı kararları

Genel Rejim

101. Soykırım, özellikle milliyet veya etnik köken nedeniyle "grubun" hedef alındığını varsayar⁶⁵ ve korunan "grup"tur⁶⁶. Genel bir grubun içinde, belirli bir coğrafi alanda bir alt grup hedef alınabilir⁶⁷.

65 TPIR, Savcı v. Musema, dosya no. ICTR-96-13-T, ilk derece hükmü, 27 Ocak 2000, par. 165.

66 TPIY, Savcı v. Krstić, dosya no. IT-98-33, temyiz mahkemesi kararı, 19 Nisan 2004.

67 Bu, Srebrenica soykırımı sırasında durum böyleydi, soykırım amacıyla "grup" Bosna Müslümanları olup "grubun" bir "kısım" Srebrenica'nın Boşnak Müslüman topluluğu tarafından temsil edilmekteydi.

102. Soykırım, zulüm gibi insanlığa karşı suç, belirli nedenlerle ve bir devlet politikası çerçevesinde bir grubu hedef alma niyeti ile karakterize edilir, ancak soykırım durumunda, hedef alınan grup kendisi, bütünüyle, yok edilmek üzere hedeflenir. 1946'da, Genel Kurul, bu insan gruplarının "var olma hakkının inkar" kavramını benimsedi ve Birleşmiş Milletler'in amaçlarından ayrıldı.

103. Yargı kararlarına göre, suç "bir grup insanı geçimlik bir rejime tabi tutmak, onları sistemli bir şekilde evlerinden çıkarmak ve temel tıbbi hizmetleri minimum gerekliliklerin altına indirmek" ile oluşur; bu "yıkım yöntemleriyle" fail grubun üyelerini hemen öldürmez, ancak sonuçta onların fiziksel yok edilmesini amaçlar.

104. Soykırım Sözleşmesi'nin 2. maddesi tarafından verilen tanım, UCM'nin yanı sıra, ICTY ve ICTR tüzükleri tarafından da benimsenmiştir.

105. Bir grubu yok etme özel niyeti, genel bağlamdan çıkarılabilir.

106. Soykırım eylemi meşru müdafaa ile bağdaşmaz. Uluslararası hukuk ilkelerine tabi olan meşru müdafaa hakkı, ayırım ve orantılılık kurallarını içerir ve "misilleme veya cezai önlemleri içeremez".

Maddi Kriter

107 Madde 6 c) 4. noktada bahsedilen yaşam koşulları, yiyecek veya tıbbi hizmetler gibi hayatta kalmak için hayati öneme sahip kaynakların kasıtlı olarak mahrum bırakılması veya sistematik bir şekilde evlerden sürülme durumunu içerir.

108. Srebrenica olayında, ICTY bu yıkım yöntemlerinin "grup üyelerini hemen öldürmediğini ancak nihai olarak onların fiziksel yıkımını amaçladığını" belirterek, "sonucun gerçekleştiğine dair bir kanıtın gerekli olmadığını" eklemiştir.

CIJ, Soykırım Suçunun Önlenmesi ve Cezalandırılması Sözleşmesinin Uygulanması, Gambiya v. Myanmar, geçici önlemler, 23 Ocak 2020 tarihli karar, CIJ Raporları 2020, s. 3, para. 69, 11 Aralık 1946 tarihli BM Genel Kurulu Kararı 96(I) atıfta bulunarak.

Savcı v. Akayesu,* Duruşma Kararı.

UCM Statüsü, md. 6; ICTY Statüsü, S/RES/827 sayılı Kararla 25 Mayıs 1993 tarihinde kabul edilmiştir, md. 4; ICTR Statüsü, S/RES/955 sayılı Kararla 8 Kasım 1994 tarihinde kabul edilmiştir, md. 2

ICTR, Savcı v. Akayesu, dava no. ICTR-96-4-T, ilk derece mahkemesi kararı, 2 Eylül 1998, s. 523.

UCM, Statü, Madde 31. Hannah TONKIN, "Roma Statüsü Altında Savunma Kuvvetleri," Melbourne Uluslararası Hukuk Dergisi, 2005; William A. Schabas, Uluslararası Hukukta Soykırım: Suçlar Suçu, "Soykırma Karşı Savunmalar" Bölüm 7, Cambridge University Press, Temmuz 2009.

CIJ, Nükleer Silahların Tehdit Edilmesinin veya Kullanılmasının Yasallığı, danışma görüşü, CIJ Raporları 1996, s. 226, para. 42

231104- UCM- Soykırım- Kınama Madde 15.1.- TAMAMLANACAK PROJE- BAĞLAYICI OLMAYAN BELGE

Bakınız William A. SCHABAS, Uluslararası Hukukta Soykırım: Suçlar Suçu, Cambridge University Press 2009, s. 395; ICTY, Savcı v. Martić, Dava No. IT-95-11-R61, Kanıt ve Prosedür Kuralları 61. Madde uyarınca İddianamenin İncelenmesi, 13 Mart 1996, para. 17.

ICTY, Savcı v. Popović ve diğerleri, No. IT-05-88-T, karar, 10 Haziran 2010, para. 814.

Bu nedenle, tutarlı yargı uygulamalarına göre, tıbbi hizmetlere erişimin engellenmesi, grup üyelerinin evlerinden sistematik bir şekilde çıkarılması ve uygun barınma, su, sığınak, giysi, hijyen, sanitasyon tesisleri veya yeterli yiyecek olmaması gibi "yavaş ölüme yol açacak koşulların" yaratılması, insanlara sadece hayatta kalacak kadar yiyecek sağlanması gibi durumlar dahildir. Bu "yaşam koşulları", bir grubun tamamen veya kısmen yok edilmesi niyetiyle, grubun fiziksel zayıflamasını kolaylaştırmak için uygulanır: "Yaşam koşullarının gerçek doğası, grup üyelerinin bunlara maruz kaldıkları süre ve grubun özellikleri gibi savunmasızlığı, olasılık kriterinin değerlendirilmesinde dikkate alınacak göstergelerdir."

109. Soykırım işlendiğinin tespit edilmesi için öldürülen insanların minimum sayısına ihtiyaç yoktur. Soykırımın bir eylemi olarak ciddi bedensel veya zihinsel zarara örnekler arasında insanlık dışı veya aşağılayıcı muamele, sağlığı bozan zarar ve zararın kalıcı ve düzeltilmez olması gerekmez. Ölüm tehditleri ve yakın ölüm bilgisi böyle bir zarar oluşturabilir, savaş suçları mahkemeleri özellikle ayrımsız öldürmelerin tehdidi nedeniyle meydana gelen ciddi zihinsel zararı tanıır: "Tamamen çaresizlik hissi ve ailelerinin ve arkadaşlarının güvenliği için duyulan aşırı korku, kolayca atlatılmayan, belki de hiç atlatılmayacak travmatik bir deneyimi oluşturur."

Sürülme de uzun zamandır ciddi bedensel veya zihinsel zarara neden olarak tanınmıştır.

Uluslararası Kriter

ICTY, Başsavcı v. Popović ve diğerleri, Dava No. IT-05-88-T, Karar, 10 Haziran 2010, paragraf 815; ICTR, Musema, Karar, paragraf 157.

ICTY, Başsavcı v. Brđanin, Dava No. IT-99-36, Karar, 1 Eylül 2004, paragraf 691; Başsavcı v. Stakić, Dava No. IT-97-24-T, Karar, 31 Temmuz 2003, paragraf 517; ICTR, Başsavcı v. Akayesu, Karar, paragraf 506.

ICTR, Başsavcı v. Akayesu, Karar, paragraf 523; ICTY, Başsavcı v. Stakić, Karar, paragraf 517; Başsavcı Karadžić'e karşı, Dava No. IT-95-5/18-T, Karar, paragraf 547. UCM ayrıca, Rohingya'lar'a karşı soykırım suçlamaları bağlamında, köylerin ve evlerin yıkılması, yiyecek, barınma ve yaşamın diğer temel unsurlarına erişimin reddedilmesi, katliamlar gibi eylemleri, Soykırım Sözleşmesi altında korunan bir grubun "var olma hakkına" etki eden eylemler olarak dahil eder. Gambiya Kararı, paragraf 71. ICTY, Başsavcı v. Karadžić, Karar, paragraf 548.

Bir grubun, Statünün 2. Maddesinde listelenen herhangi bir eylemle gerçek veya girişimde bulunulan yıkımın genişliği, bir grubun tamamen veya kısmen yok edilme niyetinin somut kanıtıdır. ICTR, Başsavcı v. Muhimana, Dava No. ICTR-95-1BT, Karar, 28 Nisan 2005, paragraf 498.

ICTY, Başsavcı v. Karadžić, Karar, paragraf 545; Akayesu Davası, Karar, paragraf 502.

ICTY, Başsavcı v. Tolimir, Dava No. IT-05-88/2-T, Karar, 12 Aralık 2012, paragraflar 754-755. Srebrenica bağlamında ölüm tehdidinin değerlendirilmesinde, Mahkeme Heyeti şu sonuca vardı: "Potocari'de ayrılan veya Srebrenica'dan ayrılan erkeklerin sütununda teslim olduktan veya yakalandıktan sonra tutulan erkeklerin çektikleri acılar, öldürülme riski altında olduklarını bilerek, soykırımın fiili unsuru olarak ciddi bedensel ve zihinsel zararları oluşturdu. Bu, acıları, bu üyelerin normal ve yapıcı bir yaşam sürmelerini engellediği için, gruptaki yıkıma katkıda bulunacak veya yıkıma meyil verecek nitelikteydi."

ICTY, Başsavcı v. Blagojević ve Jokić, Dava No. IT-02-60-T, Karar, 17 Ocak 2005, paragraf 647.

ICTY, Başsavcı v. Blagojević, Karar, paragraf 646 ve 650: "Kadınların, çocukların ve yaşlıların zorla yerlerinden edilmesi, özellikle beş gün süren askeri bir taarruz altında bir bölgeden kaçılması, üzerlerine ateş açılması, ailelerinden ayrılması ve evlerinden dumanlar yükseldiğini görerek, yerinden edilmenin geçici olmadığını bilerek, kendi başına travmatik bir deneyimdi."

110. Yasal düzenleme, bu tür eylemlerin "bir ulusal, etnik, ırksal veya dini grubu, kısmen veya tamamen yok etme niyetiyle"⁸⁵ işlenmesini gerektirir. Grubun, kısmen veya tamamen yok edilmesi hedefi açıkça belirlenmelidir, ancak hedeflenen yok etme için grubun bireyleri değil, grup olarak grup hedef alınmalıdır⁸⁶. "Kısmen" demek, belirli bir grubun coğrafi olarak sınırlı bir alandaki önemli bir bölümünü kapsar⁸⁷.

111. Bu özel niyet, tüm gerçekler ve koşullar ışığında analiz edilir⁸⁸.

112. Özel niyetin kanıtları, genel bağlam, işlenen vahşetlerin ölçeği, kurbanların özellikle bir gruba üyelikleri nedeniyle sistematik olarak hedef alınmaları, aynı gruba karşı sistemli olarak işlenen diğer suç niteliğindeki eylemler, ya da yıkıcı eylemlerin ve ayrımcı davranışların tekrarı olabilir⁸⁹.

113. Nüfusun zorla yerinden edilmesi, soykırım niyetinin değerlendirilmesinde önemli bir noktadır⁹⁰. Bu uygulama, özel niyetin karakteristiğidir⁹¹. Ayrıca, yetkililer tarafından yapılan kamusal konuşmalar ve açıklamalar da göz önünde bulundurulmalıdır⁹².

114. ICJ, Myanmar'da (Burma) devam eden Rohingya soykırımına ilişkin geçici önlemler talebinin incelenmesi sırasında, Birleşmiş Milletler servislerinden çeşitli raporları analiz etmiş ve "sistematik insan hakları yoksunluğu, insanlıktan çıkarıcı anlatılar ve retorik, metodik planlama, katliamlar, kitlesel yerinden edilmeler, kitlesel korku, aşırı şiddet seviyeleri, hedeflenen nüfusun evlerinin her anlamda ve her seviyede fiziksel olarak yok edilmesi"ni vurgulayarak geçici önlemler vermiştir⁹³.

b) Analiz

i) Maddi unsurlar

115. Burada, gerçeklerin detaylı bir listesini yapmaya gerek yoktur, çünkü bu, soruşturmanın konusu olacaktır.

85 Soykırım Sözleşmesi, mad. 2.

86 Uluslararası Adalet Divanı, Karar, Soykırım Suçunun Önlenmesi ve Cezalandırılması Sözleşmesi'nin Uygulanması, Uluslararası Adalet Divanı Raporları 2015, paragraf 139.

87 Uluslararası Adalet Divanı, Bosna-Hersek v. Sırbistan ve Karadağ, 26 Şubat 2007, Uluslararası Adalet Divanı Raporları 2007, paragraf 126; Uluslararası Adalet Divanı, Soykırım Suçunun Önlenmesi ve Cezalandırılması Sözleşmesi'nin Uygulanması (Hırvatistan v. Sırbistan), ön itirazlar, karar, Uluslararası Adalet Divanı Raporları 2008, paragraf 199:

<https://www.icj-cij.org/case/118/judgments>

88 Uluslararası Ceza Mahkemesi, Başsavcı v. Jelisić, No. IT-95-10-A, temyiz kararı, 5 Temmuz 2001, paragraf 47. Aslında, suç niyetinin açık göstergeleri "ceza davalarının bağlamında genellikle nadirdir." İlgili gerçekler ve koşullardan niyetin çıkarılması "failin, bu tür göstergelerin yokluğu nedeniyle cezadan kaçmasını önler": Uluslararası Ceza Mahkemesi, Başsavcı v. Rutaganda, No. ICTR-96-3-T, karar, 26 Mayıs 2003, paragraf 525.

89 Uluslararası Ceza Mahkemesi, Başsavcı v. Jelisić, temyiz kararı, paragraf 47; Uluslararası Ceza Mahkemesi, Başsavcı v. Karadžić, karar, paragraf 550.

90 Uluslararası Ceza Mahkemesi, Başsavcı v. Popović ve diğerleri. Karar, paragraf 824.

91 Uluslararası Ceza Mahkemesi, Başsavcı v. Jelisić, temyiz kararı, paragraf 48

92 Uluslararası Ceza Mahkemesi, Başsavcı v. Nahimana ve diğerleri, No. ICTR-99-52-A, temyiz kararı, 28 Kasım 2007.

93 Uluslararası Adalet Divanı, Gambiya v. Myanmar, Emir, paragraflar 55-56.

116. Yerelde, özellikle sağlık ve sivil güvenlik hizmetleri, vak'a bazında ve her gün, olguları saptamak için gereken tüm unsurları derliyorlar. BM ajansları, özellikle de UNRWA94 tarafından kapsamlı bir iş yürütülüyor. Ayrıca, bu çalışma STK'lar95 tarafından tamamlayıcı bir şekilde yürütülüyor. Son olarak, basın çok aktif ve yüksek kaliteli bilgiler sağlıyor.

117. Ancak, bu gerçeklere dayalı çalışmada dikkat çekici olan şey, en çarpıcı olguların İsrail siyasi ve askeri komutası tarafından açıklanması ve talep edilmesidir. Bu durum, elektriğin kesilmesi, yiyecek sevkiyatlarının durdurulması, hastanelere saldırı, ilaçlara erişimin kısıtlanması, evlerin yıkılması, ölümcül tehdit altında zorla yerinden edilme, sivillerin yaşadığı bölgelerin bombalanması gibi olguları ve niyeti gösteren beyanları içerir.

118. Böylece, bu ilk aşamanın aciliyetinde bile, İsrail tarafı tarafından ileri sürülen ve talep edilen gerçekler konusunda gerçek bir şüphe yoktur.

119. Ve bu gerçekler, yargı kararlarıyla tanınanlarla örtüşüyor, dolayısıyla bir soruşturma açılması için gereken materyal mevcut.

ii) Kasıtlı unsurlar

120. Toplanan unsurlar, politik ve askeri yetkililerden gelen bir dizi beyanın, Gazze'deki Filistin toplumunu yok etme arzusunu, hiçbir insan grubunun dayanamayacağı yaşam koşulları yaratarak açık ve artan bir şekilde ifade ettiğini ortaya koymaktadır. Dil, askeri bir operasyon nedeniyle sivil nüfus üzerinde kısıtlamaların uygulanmasından pişmanlık duyulan bir dil değil, her Filistinliyi etkileyecek ve onların tüm yaşamını alt üst edecek bir askeri operasyonun dili; özellikle egemen haklarından vazgeçmeye ve topraklarını terk etmeye zorlanacakları seçeneklere yönlendirme dili.

121. İlk günden itibaren, bu beyanlar, Gazze'deki tüm Filistin halkını hedef alıyor, sivillerle savaşımları ayırt etmeksizin, cinsiyet veya yaşa atıfta bulunmaksızın, her Filistinli, ayrılmaz bir bütünün parçası olarak, bölgeyi terk etmeli.

94 BM web sitesi güncel bir kronolojik özet tutmaktadır: <https://unric.org/fr/onu-et-la-crise-au-proche-orient-gaza/>

95 "İsrail/TSG: Tüm tarafların sivil acıları sona erdirmek için derhal ateşkes çağırısı," Amnesty International, 26 Ekim 2023. 26 Ekim 2023,

<https://www.amnesty.org/en/latest/news/2023/10/israel-opt-urgent-call-for-an-immediate-ceasefire-by-all-parties-to-end-unprecedented-civilian-suffering/> Gazze Şeridi, Al-Haq, <https://www.alhaq.org/advocacy/gaza-strip>; Basın Açıklamaları 2023, Al Mezan İnsan

Hakları Merkezi, <https://www.mezan.org/en/Archive/2/2023>; Gazze Şeridi, Filistin'deki Çocukları Savunma Uluslararası, <https://www.dci-palestine.org/>; Basın Açıklamaları, PCHR, <https://pchr.org/en/category/press-releases/>. Ayrıca bakınız: AlHaq, Al Mezan İnsan Hakları Merkezi & PCHR, BM Özel Prosedürlere Ortak Acil Çağrı, İsrail'in Gazze'nin Sivil Nüfusu Üzerindeki Toplam Savaşının (11 Ekim 2023), https://www.alhaq.org/cached_uploads/download/2023/10/12/final-urgent-appeal-to-special-procedures-on-gaza-11-oct-1697135190.pdf; "Filistin Halkına Karşı Soykırım Suçunun İsrail Tarafından İşlenmesi ve ABD'nin Önleyememesi ve Soykırımda İş Birliği Yapması", Anayasa Hukuku Merkezi, 18 Ekim 2023.

122. Kullanılan dil açıkça aşağılayıcıdır, Gazze'deki Filistinlileri 'insan hayvanları' olarak tanımlamaktadır ve onların da bu şekilde muamele görmeleri gerektiğini belirtmektedir. Böylece, sadece verilen zararın gerçekliği önemli olacaktır, ordu 'düşmanın bilmediği büyüklükte ateşler' kullanmıştır.

123. Açıklamalar Filistinlilere başka bir dünyadan olduklarını ve herhangi bir diyalog şeklinin düşünülemeyeceğini, Filistin halkının insan topluluğunun kenarlarına itildiğini ve geleceklerinin sadece dışlanma ve boyun eğme olduğunu söylemek için yapılmıştır.

124. Üstelik, bu kitlesel yıkım askeri operasyonu herhangi bir gerçekçi politik projeye sahip değildir. 2,3 milyon Filistinli Gazze'de yaşamakta ve toplamda 13 milyon Filistinli vardır. Filistin halkının kendi kaderini tayin hakkı olmasına rağmen, yeşil çizgiye saygı gösteren siyasi bir çözüm önerisi bile yoktur. Maliye Bakanı Bezalel Smotrich, Filistin halkının var olmadığını kendisi açıklamıştır⁹⁶.

125. 10,000 ölü ve 30,000 ciddi şekilde yaralıya ulaşılırken, çoğunluğu sivillerden oluşmakta, bombardımanlar, tam blokaj, temel ihtiyaçların mahrumiyeti, nüfusun zorla transferi gibi maksimum baskının bu ortamında - güvenli hiçbir alan yokken, tüm bu aşağılayıcı ifadelerle birlikte, amacın açıkça Filistinlilere diğer insanlar gibi olmadıklarını, hayatlarının daha az değerli olduğunu ve hatta bu Filistin toprakları üzerinde kalmaya devam ettikleri sürece hiçbir önemleri olmadığını söylemek olduğu bellidir; bu topraklar 1917'den beri arzulanmaktadır. Bu durum, Jabalia mülteci kampının iki kez bombalanmaya karar verildiğinde açıktır, yani mültecilerin bile bir yeri yoktur.

126. Son olarak, bu ifadeler ve mevcut gerçekler, basit bir şekilde ifade edilen bir gerçekliğin derin köklerine sahiptir: İsraili liderler, her zaman, Filistin halkının kendi toprakları üzerindeki kendi kaderini tayin hakkını hiçbir zaman göz önünde bulundurmamışlardır. Devletin var olma nedeni, kendini Yahudi devleti olarak nitelendiren, Filistin halkını topraklarından çıkarmak, çünkü gerçekte, onlara göre, her şey İsrail'e aittir. Bu çizgi Nakba'dan beri sürekli olmuştur. Halkın varlığının bu inkarı, liderlerin en ciddi hukuk ihlallerini en ufak bir ahlaki veya politik sınırlama olmadan nasıl kolayca işlediklerini açıklar: Devletin Yahudi karakterini sağlamak için etnik temizlik, mültecilerin geri dönüş hakkının gösterilen reddi, Güvenlik Konseyi'nin şiddetli muhalefetine rağmen Doğu Kudüs'ün ilhakı, Filistin toprakları üzerinde yerleşim yerlerinin genelleştirilmesi, 1967'den beri sömürgeci bir askeri işgalin yönetimi, uluslararası hukukun uygulanmasının reddi, Gazze'nin yasa dışı ablukası, Gazze bölgesi...

127. BM Şartı'nın 1. maddesi 2. fıkrasına göre, 'Birleşmiş Milletler'in amaçları, halkların eşit hak ilkesine ve kendi kendilerini yönetme haklarına saygıya dayanan milletler arasında dostça ilişkiler geliştirmek ve dünya barışını güçlendirmek için uygun diğer tedbirleri almaktır.'"

"96 Louis IMBERT, 'Bezalel Smotrich, İsrail hükümetinde iz bırakan radikal yerleşimci', Louis Imbert, Le Monde, 7 Mart 2023.
96 Jonathan LIS, 'Aşırı Sağcı Bakan Smotrich: Filistinliler yok, Beyaz Saray Gerçeği duymalı', Jonathan Lis, Haaretz, 20

128. Halkların kendi kaderini tayin hakkının tanınmamasının savaşın mekanik bir faktörü olduğu ve zamanla soykırım uygulamalarını beslediği daha açık bir şekilde ifade edilemez.

129. Böylece hem gerçek durum hem de niyet açısından, soykırım suçunun, madde 6, a), b) ve c) tanımları altında özel bir ceza soruşturmasının açılması için unsurlar bir araya getirilmiştir.

2/ Statü tarafından öngörülen diğer suçlar

130. Bildirilen gerçekler, aşağıdaki maddeler kapsamında bir soruşturmayı da haklı çıkarmaktadır:

131. Madde 7 1) d) Nüfusun zorla yer değiştirilmesi veya sürülmesi

1. Fail, uluslararası hukukta kabul edilen bir gerekçe olmaksızın, bir veya birden fazla kişiyi, onları sürgün ederek veya diğer zorlayıcı yöntemlerle başka bir devlete veya yere zorla yer değiştirdi veya sürdü.
2. İlgili kişiler, böylece yer değiştirdikleri veya sürüldükleri bölgede yasal olarak bulunuyorlardı.
3. Fail, bu varlığın yasallığını tesis eden gerçek durumların farkındaydı.
4. Davranış, sivil bir nüfusa yönelik yaygın veya sistematik bir saldırının parçasıydı.
5. Fail, bu davranışın sivil bir nüfusa karşı yönelik yaygın veya sistematik bir saldırının parçası olduğunu biliyordu veya böyle bir saldırının parçası olmasını amaçlıyordu.

132. Madde 7 1) h): Zulüm

1. Fail, uluslararası hukuku ihlal ederek, bir veya birden fazla bireyin temel haklarını ciddi şekilde ihlal etti.
2. Fail, birey(leri) belirlenebilir bir grup veya topluluğa mensubiyetleri nedeniyle hedef aldı veya grubu veya topluluğu öylece hedef aldı.
3. Böyle bir hedefleme, Statü'nün 7. maddesinin 3. paragrafında tanımlandığı gibi siyasi, ırksal, milli, etnik, kültürel, dini, cinsiyet temelli veya uluslararası hukukta kabul edilemez olarak evrensel olarak tanınan diğer nedenlere dayanıyordu.
4. Davranış, Statü'nün 7. maddesi, 1. paragrafında atıfta bulunulan herhangi bir eylemle veya Mahkemenin yetki alanındaki herhangi bir suçla bağlantılı olarak işlendi.

97 "Zorla" terimi sadece fiziksel gücü kapsamaz ve tehdit edilen kişi(ler)e veya üçüncü şahıslara karşı şiddet tehdidi veya zor kullanma gibi koercif (zorlayıcı) bir durum yaratarak yapılan eylemleri içerebilir; buna zorlama, alıkoyma, psikolojik baskı, iktidarın kötüye kullanılması veya zorlayıcı bir ortamdan yararlanma da dahildir.

98 Burada, 6. maddeye özgü olanın dışında hiçbir ek psikolojik unsura gerek olmadığı anlaşılmaktadır.

5. Davranış, sivil bir nüfusa karşı yönelik yaygın veya sistematik bir kampanyanın parçasıydı.
6. Fail, bu davranışın sivil bir nüfusa karşı yönelik yaygın veya sistematik bir kampanyanın parçası olduğunu biliyordu veya böyle bir kampanyanın parçası olmasını amaçlıyordu.

133. Madde 8 2) a) i): Kasıtlı Adam Öldürme

1. Fail bir veya birden fazla kişiyi öldürmüştür.
2. Öldürülen kişi(ler) 1949 Cenevre Sözleşmelerinden bir veya daha fazlası tarafından korunan kişilerdi.
3. Fail, kişinin(lerin) korunan statüsünü belirleyen gerçek durumları biliyordu.
4. Eylem, bir uluslararası silahlı çatışmanın bağlamında gerçekleşti ve onunla ilişkilendirildi.
5. Fail, silahlı çatışmanın varlığını belirleyen gerçek durumları biliyordu.

134. Madde 8 2) b) i): Sivil Kişilere Karşı Saldırı

1. Fail bir saldırı yönetti.
2. Saldırının hedefi, doğrudan çatışmalara katılmayan sivil bir nüfus veya sivil kişilerdi.
3. Fail, saldırısında bahsedilen sivil nüfusu veya doğrudan çatışmalara katılmayan bu sivil kişileri hedef almayı amaçlıyordu.
4. Eylem, bir uluslararası silahlı çatışmanın bağlamında gerçekleşti ve onunla ilişkilendirildi.
5. Fail, silahlı çatışmanın varlığını belirleyen gerçek durumları biliyordu.

135. Madde 8 2) b) iii): İnsani Yardım veya Barışı Koruma Görevi Kapsamında Çalışan Personel veya Objelere Karşı Saldırı

1. Fail bir saldırı başlattı.
2. Saldırının hedefi, Birleşmiş Milletler Tüzüğü'ne uygun olarak bir insani yardım veya barışı koruma görevi kapsamında kullanılan personel, tesisler, malzeme, birimler veya araçlardı.
3. Fail, saldırısında bahsedilen personeli, tesisleri, malzemeyi, birimleri veya araçları hedef almayı amaçlıyordu.
4. Bahsedilen personel, tesisler, malzeme, birimler veya araçlar, uluslararası silahlı çatışma hukukunun sivillere ve sivil nitelikteki objelere sağladığı korumadan yararlanma hakkına sahipti.
5. Fail, bu korumayı belirleyen gerçek durumları biliyordu.

99 "Öldürmek" terimi "ölüme neden olmak" ifadesi ile eşanlamlıdır.

100 Uyuşma gelince, failin sadece kurbanın çatışmadaki düşman tarafa ait olduğunu bilmesi yeterlidir.

101 uluslararası silahlı çatışma" ifadesi askeri işgali de kapsar.

6. Eylem, bir uluslararası silahlı çatışmanın bağlamında gerçekleşti ve onunla ilişkilendirildi.
7. Fail, silahlı çatışmanın varlığını belirleyen gerçek durumları biliyordu.

C- Soruşturma Üzerine

1/ Uygulanacak Hukuk

136. Statü'nün 68(3) maddesi ile Yargılama Usulü ve Kanıtlar Kuralları'nın 92-3 ve 8(1) maddelerine göre, Mahkeme, bir davadan etkilenebilecek kişiler arasında çalışmalarını hakkında bilgilendirme faaliyetleri yürütmek zorundadır.

137. 13 Temmuz 2018 tarihli kararının 7. paragrafında, Odanın karşılıklı anlayış meselelerini ele aldığı belirtilir:

"Odadan bakıldığında, Mahkemenin mandasını düzgün bir şekilde yerine getirebilmesi için, rolünün ve faaliyetlerinin iyi anlaşılması ve özellikle Mahkemeye getirilen durumların ve davaların mağdurları için erişilebilir olması şarttır. Durum ülkelerinde kamuoyu bilinci ve bilgilendirme faaliyetleri, Mahkemenin çalışmalarına destek, anlayış ve güven geliştirmek için elzemdir. Aynı zamanda, bu faaliyetler Mahkemeye, mağdurların endişe ve beklentilerini daha iyi anlamasını ve gerektiğinde olası yanlış anlamaları açıklığa kavuşturmasını sağlar."

138. paragrafta Oda şunları yazmaktadır:

"Oda, mağdurların Mahkeme işleyişinde önemli bir rol oynadığını hatırlatır. Statü'nün 68(3) maddesi uyarınca, Mahkeme, uygun gördüğü aşamalarda mağdurların görüş ve kaygılarının sunulmasına ve dikkate alınmasına izin verir. Bu nedenle, mağdurların duyulma ve dikkate alınma hakkı vardır, uygun görülen aşamalarda ve Mahkemenin bu hakkı etkin bir şekilde kullanmalarını sağlama görevi vardır." Statü hükümlerini ve uluslararası hukuka atıfları hatırladıktan sonra, Oda 10. paragrafta şunları ekler:

139. "Oda, Mahkemenin hukuki çerçevesine göre, ICC önünde mağdurların haklarının, Statü'nün 68(3) maddesi uyarınca yargı işlemlerine genel katılımları ile sınırlı olmadığını vurgular. Bu bağlamda, mağdurların ayrıca bilgi sağlama, bilgi alma ve yargı işlemlerinden bağımsız olarak ve dışında, ön inceleme aşaması dahil olmak üzere Mahkeme ile iletişim kurma hakları olduğu hatırlatılmalıdır."

2/ Analiz

140. Bu unsurlar ışığında, bu belgenin imzacı şahitleri, soruşturmanın en ilk safhasından itibaren Filistinli mağdurların sürece dahil edilmesinin zorunlu ihtiyacını vurgulamayı amaçlamaktadır.

141. Mağdurlara bu şekilde düşünülmesi, kişinin inkarına dayanan soykırım suçu soruşturmasında daha da gereklidir. Böylece, mağdurlara prosedürde tam yerlerini vermek, temel hakkın iadesinin ilk yoludur.

142. Pratik olarak, kurbanların ifadeleri, belirleyici kanıt unsurlarına göre hem genel olarak tekrarlayıcı hem de aslında her biri eşsiz olacaktır, soykırım saldırısının maddi ve niyet unsurlarının iyi kurulmuş ve hatta talep edilmiş olduğu anlaşılmaktadır.

143. Tecrübeler, hastane hizmetlerinin, savaş tıbbı pratiğine ek olarak, mediko-legal açıdan kaliteli dosyaların oluşturulmasında mükemmel bir şekilde eğitildiğini kanıtlamıştır.

144. Hukuk ihlali üzerine kurulu olan işgalci güç, açıklanmış olduğu gibi, asla Uluslararası Ceza Mahkemesi (UCM) ekiplerinin olay yerine gitmesine izin vermeyecektir ve tabii ki, mağdurların adalet erişim haklarının engellenmesi veya sınırlanması söz konusu dahi olamaz. Bu nedenle, hayata geçirilmesi gereken ana çalışma, UCM ekiplerinin doğrudan kontrolü altında ve iletişim yöntemleriyle yerinde sağlanabilecek olan mağdur dinlemeleridir.

145. İlk ifadelerin mümkün olan en kısa sürede beklenmektedir.