

T.C.
İSTANBUL
BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİ
3. CEZA DAİRESİ

-TUTUKLU-

TÜRK MİLLETİ ADINA
İSTİNAF KARARI

Esas No : 2018/1915
Karar No : 2019/205

İNCELENEN KARARIN;
MAHKEMESİ : İstanbul 27. Ağır Ceza Mahkemesi
TARİHİ : 25/04/2018
NUMARASI : 2017/148 (E) ve 2018/62 (K)
KATILMA TALEBİNDE
BULUNAN : Fatih Aytuğ
SANIKLAR : 1-Ahmet Kadri Gürsel

- 2-A K A - tutuklu
3-Ahmet Şık
4-Akın Atalay
5-Aydın Engin
6-Bülent Utku
7-Bülent Yener
8-Günseli Özaltay
9-Güray Tekin Öz
10-Hacı Musa Kart
11-Hakan Karasinir
12-Hikmet Aslan Çetinkaya
13-Mehmet Murat Sabuncu
14-Mehmet Orhan Erinç
15-Mustafa Kemal Güngör
16-Önder Çelik
17-Turhan Günay
18-Yusuf Emre İper

SUÇ : 1-Silahlı Terör Örgütüne Üye Olma (sanık A K A için)
2-Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım
Etme (sanıklar Ahmet Kadri Gürsel, Ahmet Şık, Akın Atalay, Aydın Engin, Bülent Utku,
Bülent Yener, Günseli Özaltay, Güray Tekin Öz, Hacı Musa Kart, Hakan Karasinir, Hikmet
Aslan Çetinkaya, Mehmet Murat Sabuncu, Mehmet Orhan Erinç, Mustafa Kemal Güngör,
Önder Çelik ve Turhan Günay için)

3-Hizmet Nedeniyle Güveni Kötüye Kullanma (sanıklar
Akın Atalay, Bülent Utku, Güray Tekin Öz, Hacı Musa Kart, Hakan Karasinir, Hikmet Aslan
Çetinkaya, Mehmet Orhan Erinç, Mustafa Kemal Güngör, Önder Çelik, Turhan Günay için)

4-Terör Örgütü Propagandası Yapma (sanık Yusuf
Emre İper için)

SUÇ TARİHİ : 2016 yılı ve öncesi

HÜKÜMLER : 1-) Sanık A K A hakkında; Silahlı Terör Örgütü üyesi olma suçundan TCK'nın 314/2, 3713 sayılı yasanın 5/1, TCK'nın 62, 53/1-2-3, 58/9 ve 63 maddeleri uyarınca mahkumiyet

2-) Sanıklar Ahmet Kadri Gürsel, Bülent Yener, Günseli Özaltay, Güray Tekin Öz, Hacı Musa Kart, Hakan Karasinir, Hikmet Aslan Çetinkaya, Mehmet Orhan Erinç, Mustafa Kemal Güngör, Önder Çelik ve Turhan Günay haklarında; Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım Etme suçundan TCK'nın 314/3 ve 220/7 maddeleri delaletiyle TCK'nın 314/2, 220/7-son cümle, 3713 sayılı yasanın 5/1, TCK'nın 62, 53/1-2-3 ve 63 maddeleri uyarınca mahkumiyet

3-) Sanıklar Ahmet Şık, Akın Atalay, Aydın Engin, Bülent Utku ve Mehmet Murat Sabuncu, haklarında; Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım Etme suçundan TCK'nın 314/3 ve 220/7 maddeleri delaletiyle TCK'nın 314/2, 220/7-son cümle, 3713 sayılı yasanın 5/1, TCK'nın, 53/1-2-3 ve 63 maddeleri uyarınca mahkumiyet

4-) Yusuf Emre İper hakkında; Terör Örgütü Propagandası Yapma suçundan 3713 sayılı yasanın 7/2-2 cümle, TCK'nın 43/1, 62, 53/1-2-3 ve 63 maddeleri uyarınca mahkumiyet

5-) Sanıklar Bülent Yener, Günseli Özaltay ve Turhan Günay haklarında Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım Etme suçundan CMK'nın 223/2-e maddesi uyarınca beraat

6-) Sanıklar Akın Atalay, Bülent Utku, Güray Tekin Öz, Hacı Musa Kart, Hakan Karasinir, Hikmet Aslan Çetinkaya, Mehmet Orhan Erinç, Mustafa Kemal Güngör, Önder Çelik ve Turhan Günay haklarında; Hizmet nedeniyle Güveni Kötüye Kullanma suçundan CMK'nın 223/2-e maddesi uyarınca beraat

İSTİNAF BAŞVURUSUNDA

BULUNAN : Cumhuriyet savcısı - katılma talebinde bulunan - sanıklar müdafileri

Yerel Mahkemece verilen hükümlere karşı istinaf yoluna başvurulmakla, başvurunun süresi ve kararın niteliği ile suç tarihine göre dosya görüşüldü:

1-Katılma talebinde bulunan vekilinin istinaf talebinin incelemesinde;

Suçların niteliği gereği katılma talebinde bulunanın davaya katılma ve hükmü istinaf etme hakkı bulunmadığı anlaşılmakla, 5271 sayılı CMK' nın 279/1-b maddesi uyarınca, Katılma talebinde bulunan vekilinin İSTİNAF BAŞVURUSUNUN REDDİNE,

5271 sayılı Ceza Muhakemesi Kanununun 268 inci maddesi uyarınca kararın tebliği tarihinden itibaren yedi (7) günlük yasal süre içerisinde, dairemize verilecek dilekçe veya tutanağa geçirilmek üzere zabıt kâtibine beyanda bulunmak suretiyle veyahut da bir başka İlk Derece Ceza Mahkemesi veya Bölge Adliye Mahkemesi Ceza Dairesi aracılığıyla dilekçe gönderilmek suretiyle İstanbul Bölge Adliye Mahkemesi 4. Ceza Dairesi tarafından incelenmek üzere İTİRAZ kanun yolu açık olmak üzere,

2-Cumhuriyet savcısının sanık A K A hakkındaki; sanıklar müdafilerinin ise müdafiliiklerini yaptıkları sanıklara ilişkin hükümlere yönelik istinaf taleplerinin incelemesinde;

Sanık Ahmet Şık hakkında milletvekili seçilmeden önce başlayan soruşturma ve kovuşturmayla devam edilerek 25/04/2018 tarihinde hüküm kurulduğu, sanığın hüküm tarihinden sonra 24/06/2018 tarihinde milletvekili seçildiği anlaşılmakla;

Konuyla ilgili yasal düzenlemeler incelendiğinde;

Milletvekillerinin yasama sorumsuzluğu; Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 83/1. maddesinde "Türkiye Büyük Millet Meclisi üyeleri, Meclis çalışmalarındaki oy ve sözlerden, Mecliste ileri sürülen düşüncelerden, o oturumdaki Başkanlık divanının teklifi üzerine Meclisçe başka bir karar alınmadıkça, bunları Meclis dışında tekrarlamak ve açığa vurmaktan sorumlu tutulamazlar" biçiminde ifadesini bulmuştur. Düzenlemenin amacı, milletvekillerinin yasama işlevlerini çekinmeksizin yerine getirebilecekleri bir ortam sağlamaktır. Yasama sorumsuzluğu, yasama çalışmalarıyla ilgili fiiller yönünden, milletvekilleri için tam bir koruma sağlar ve sürekli bir niteliktedir. Sorumsuzluk kapsamına giren bir eylemden ötürü milletvekilliği sıfatı sona ermiş olsa dahi kovuşturulamaz. Aynı maddenin 2. fıkrasında ise "Seçimden önce veya sonra bir suç işlediği ileri sürülen bir milletvekili, Meclisin kararı olmadıkça tutulamaz, sorguya çekilemez, tutuklanamaz ve yargılanamaz. Ağır cezayı gerektiren suçüstü hali ve seçimden önce soruşturmasına başlanılmış olmak kaydıyla Anayasanın 14 üncü maddesindeki durumlar bu hükmün dışındadır. Ancak, bu halde yetkili makam, durumu hemen ve doğrudan doğruya Türkiye Büyük Millet Meclisine bildirmek zorundadır." denilmek suretiyle milletvekillerine nispi ve geçici bir dokunulmazlık sağlanmıştır.

Yasama dokunulmazlığı, sorumsuzluktan farklı olarak, yasama çalışmaları dışındaki fiillerden dolayı milletvekillerine nispi ve geçici nitelikte bir koruma sağlar. Buradaki koruma karşımıza iki şekilde ortaya çıkmaktadır, birincisi muhakeme engeli, diğeri ise infaz engelidir. Bu şekilde milletvekillerinin keyfi ve asılsız ceza kovuşturmalarından ve tutuklamalardan korumak suretiyle vazife yapmaktan alıkonulmaması sağlanmıştır.

Hak ve özgürlüklerin kötüye kullanılması yasağına, 1982 Anayasasının 14. ve Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin ise 17. maddelerinde yer verilmiştir. Anayasamızın 14/1. maddesinde "Anayasada yer alan hak ve hürriyetlerden hiçbiri Devletin ülkesi ve Milletiyle bölünmez bütünlüğünü bozmayı ve insan haklarına dayanan demokratik, laik Cumhuriyeti ortadan kaldırmayı amaçlayan faaliyetler biçiminde kullanılamaz." şeklinde temel ilkeyi ortaya koyduktan sonra, aksine davranışlara ilişkin müeyyidelere mevzuatta yer verilmiştir. Nitekim seçimden önce bu madde kapsamında suç işleyen milletvekili, Anayasanın 83/2 maddesinde öngörülen yasama dokunulmazlığından yararlanamayacaktır. Kanun koyucu, hangi suçların bu madde kapsamında olduğunu tahdidi olarak saymamıştır. Kapsamı belirleme görevi uygulayıcıya aittir.

Devletin birliğini ve ülke bütünlüğünü bozmak, Anayasal düzene ve bu düzenin işleyişine karşı suçların bu kapsamda kaldığında kuşku yoktur. Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım Etme suçunun da bu kapsamda olduğu sonucuna varılmış ve yargılamaya devam edilmesinde bir isabetsizlik olmadığı görülmüştür.

İstinaf başvurusunun reddi nedenleri bulunmadığından işin esasına geçildi.

Vicdani kanının oluştuğu duruşma sürecini yansıtan tutanaklar, belgeler, gerekçe içeriği ve tüm dosya kapsamına göre yapılan incelemede;

Gerekçeli karar başlığında sanık A K A için suç adının "Silahlı Terör Örgütüne Üye Olma"; sanıklar Akın Atalay, Bülent Utku, Güray Tekin Öz, Hacı Musa Kart, Hakan Karasinir, Hikmet Aslan Çetinkaya, Mehmet Orhan Erinç, Mustafa Kemal Güngör, Önder Çelik ve Turhan Günay için "Güveni Kötüye Kullanma"; sanıklar Ahmet Kadri Gürsel, Ahmet Şık, Akın Atalay, Aydın Engin, Bülent Utku, Bülent Yener, Günseli Özaltay, Güray Tekin Öz, Hacı Musa Kart, Hakan Karasinir, Hikmet Aslan Çetinkaya, Mehmet Murat Sabuncu, Mehmet Orhan Erinç, Mustafa Kemal Güngör, Önder Çelik ve Turhan Günay için "Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım Etme"; sanık Yusuf Emre İper için ise "Terör Örgütü Propagandası Yapma" yerine tüm sanıklar için "Silahlı Terör Örgütüne Üye Olma, Silahlı Terör Örgütü

Kurma veya Yönetme, Hizmet Nedeniyle Güveni Kötüye Kullanma" olarak yazılması mahallinde düzeltilebilir maddi hata kabul edilmiştir.

Mahkemenin kararında usule ve esasa ilişkin herhangi bir hukuka aykırılığın bulunmadığı, delillerde ve işlemlerde herhangi bir eksiklik olmadığı, ispat bakımından değerlendirmenin yerinde olduğu, eylemlerin doğru olarak nitelendirildiği ve kanunda öngörülen suç tiplerine uyduğu, mahkumiyet hükümleri yönünden cezaların kanuni bağlamda uygulandığı anlaşıldığından, istinaf başvurusunda bulunan Cumhuriyet savcısı ve sanıklar müdafilerinin ileri sürdüğü nedenler yerinde görülmemiş olmakla, CMK'nın 280/1-a maddesi uyarınca İSTİNAF BAŞVURULARININ ESASTAN REDDİNE,

Sanık Ahmet Kemal Aydoğdu hakkında Silahlı Terör Örgütüne Üye Olma suçu ile sanıklar Akın Atalay, Aydın Engin, Hikmet Aslan Çetinkaya, Mehmet Murat Sabuncu, Mehmet Orhan Erinç ve Ahmet Şık haklarında Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım Etme suçları yönünden verilen mahkumiyet kararları ve sanıklar Bülent Yener, Günseli Özaltay ve Turhan Günay haklarında Silahlı Terör Örgütüne Bilerek ve İsteyerek Yardım Etme suçları yönünden verilen beraat kararları açısından tebliğ tarihinden itibaren onbeş (15) günlük yasal süre içerisinde dairesimize verilecek dilekçe veya tutanağa geçirilmek üzere zabıt kâtibine beyanda bulunmak veyahut tutuklu sanığın bulunduğu ceza infaz kurumu ve tutukevi müdürüne beyanda bulunarak veya bu hususta bir dilekçe vererek ya da bir başka İlk Derece Ceza Mahkemesi veya Bölge Adliye Mahkemesi Ceza Dairesi aracılığıyla dilekçe gönderilmek suretiyle Yargıtay ilgili Ceza Dairesi tarafından incelenmek üzere, 5271 sayılı CMK'nın 286/1 ve 291/1. maddeleri uyarınca TEMYİZ yolu açık olmak üzere; Diğer hükümler yönünden ise CMK'nın 284 ve 286/2-a-g maddeleri uyarınca KESİN olmak üzere,

Tutukluluk durumu ile ilgili olarak ise, sanık Ahmet Kemal Aydoğdu'ya verilen ceza miktarı ve tutuklulukta geçirdiği süreler dikkate alınarak tahliye talebinin reddine, tutukluluk halinin devamına, kararın tebliği tarihinden itibaren yedi (7) günlük yasal süre içerisinde dairesimize verilecek dilekçe veya tutanağa geçirilmek üzere zabıt kâtibine beyanda bulunmak veyahut tutuklu sanığın bulunduğu ceza infaz kurumu ve tutukevi müdürlüğüne beyanda bulunarak veya bu hususta bir dilekçe vererek yada bir başka İlk Derece Ceza Mahkemesi veya Bölge Adliye Mahkemesi Ceza Dairesi aracılığıyla dilekçe göndermek suretiyle Dairesimize İTİRAZ kanun yolu açık olmak üzere,

18/02/2019 tarihinde oy birliği ile karar verildi.

E.SARIÇAM
Başkan 40019
e- imzalıdır

M.ÇINAR
Üye 34780
e- imzalıdır

E.DEMİRCANLI
Üye 109449
e- imzalıdır

B .AKBOLAT
Katip156897
e- imzalıdır