

3. Ceza Dairesi 2021/8456 E. , 2023/9757 K.

"İçtihat Metni"

MAHKEMESİ : Ceza Dairesi

SAYISI : 2021/905 E., 2021/524 K.

SUÇ : Anayasa'yı ihlal, kasten adam öldürmeye teşebbüs

HÜKÜM : Mahkumiyet

TEBLİĞNAME GÖRÜŞÜ : Bozma

Bölge Adliye Mahkemesince verilen hüküm temyiz edilmekle

Temyiz edenlerin sıfatları, başvuruların süresi, kararların niteliği ve temyiz sebeplerine göre dosya incelendi, gereği düşünüldü;

Temyiz talebinin reddi nedenleri bulunmadığından, işin esasına geçildi;

Vicdani kanının oluştuğu duruşma sürecini yansıtan tutanaklar, belgeler ve gerekçe içeriğine göre yapılan incelemede;

Sanıklar müdafilerinin duruşmalı inceleme istemlerinin, İlk Derece ve Bölge Adliye Mahkemesinde, silahların eşitliği ve çelişmeli yargılama ilkesi doğrultusunda, savunmaya yeterli imkanın sağlanması

ve bu hakkın etkin şekilde kullanılmış olması, temyiz denetiminde sınırsız şekilde yazılı savunma imkanının kullanılabilme olanağının bulunması karşısında savunma hakkının kısıtlanması sözlü konusu olmadığından, 01.02.2018 tarihli ve 7079 ... Kanun'unun 94 üncü maddesi ile değişik CMK'nın 299/1 inci maddesi uyarınca takdiren REDDİNE,

Oluş, iddia, mahkeme gerekçesi ve tüm dosya kapsamı birlikte değerlendirildiğinde; olay günü, sanıkların gece 02:00 sıralarında 19.04.2019 tarihinde internet üzerinden temin ettikleri iki adet pompalı tüfek ve yeteri kadar fişegi bir kutu içerisine saklayıp, kar maskeleri, olayda kullanılan kıyafetler ve hücum yeleklerini de görünmeyecek şekilde yanlarına alarak taksiye bindikleri, 22.04.2019 tarihli görüntü inceleme ve tespit tutanağına göre olay yerine yakın bir yerde araçtan inerek yakınlarında bulunan bir apartmanda sivil kıyafetlerini çıkartarak üzerinde DAEŞ flaması bulunan siyah kıyafetleri ve hücum yeleklerini giydikleri, olay yerine yakın bir başka sokakta kar

maskelerini taktıkları ve kutu içerisinde bulunan silahlarını hazırladıkları, 02:44 sıralarında İzmir Nato Komutanlığı nöbetçi kulübesine ellerinde bulunan uzun namlulu silahlarla ateş ettikleri, yapılan atışlar neticesinde nöbetçi kulübesinde 7, lojman duvarında ise 2 adet kurşunun isabet ettiğine dair izler bulunduğu, 17.09.2019 tarihli bilirkişi raporunda nöbet kulübesi ve ateş edilen yer arasındaki mesafenin 534 CM olduğu, bu mesafenin etkili tesir mesafesinde olduğu, nöbet kulübesinin rahat bir şekilde görülebileceğinin belirtildiği, sanıklardan ele geçirilen dijital materyallerde DAES terör örgütünün sözde yöneticileri ve girdikleri mücadelelerde çekilen görüntülerinin bulunduğu, 20.12.2019 tarihli araştırma tutanağına göre ... terör örgütüne ait olan internet sitesinde 07.01.2019 tarihinde yayınlanan videoda örgüt üyelerine buldukları yerlerde saldırılar yapmaları yönünde talimatlar bulunduğu, 08.01.2021 tarihli araştırma tutanağına göre sanıkların olay öncesinde çektikleri fotoğrafları Telegram isimli programda açmış oldukları "müslüman kardeşler" isimli kanalda 21.04.2019 tarihinde saat 01:33 sıralarında paylaşarak bunun örgütsel bir eylem olduğuna ilişkin mesajlar gönderdikleri, sanık ...'nın Ebu Yahya, sanık ...'nın Ebu ... kod adını kullandığı, katılan beyanlarında olay günü nöbet tuttıkları esnada ellerinde uzun namlulu silahlar bulunan kar maskeli iki kişiyi gördüklerini, ancak bu kişileri bekçi veya polis olarak değerlendirdiklerini ifade etmeleri şeklinde gerçekleşen olayda;

1-)Sanıkların üzerlerine atılı nitelikli kasten adam öldürme suçundan kurulan mahkumiyet hükümlerine yönelik yapılan temyiz incelemesinde;

Yargılama sürecindeki usuli işlemlerin kanuna uygun olarak yapıldığı, hükme esas alınan tüm delillerin hukuka uygun olarak elde edildiğinin belirlendiği aşamalarda ileri sürülen iddia ve savunmaların temyiz denetimini sağlayacak biçimde eksiksiz olarak sergilendiği, özleri değiştirmeksizin tartışıldığı, vicdani kanının kesin, tutarlı ve çelişmeyen verilere dayandırıldığı, eylemlerin doğru olarak nitelendirildiği ve kanunda öngörülen suç tipine uyduğu, yaptırımların kanuni bağlamda şahsileştirilmek suretiyle uygulandığı anlaşılmakla; sanıklar, sanıklar müdafii ve Bölge adliye mahkemesi Cumhuriyet savcısının temyiz dilekçelerinde ileri sürdükleri sair nedenler yerinde görülmediğinden CMK'nın 302/1 inci maddesi gereğince temyiz davasının esastan reddine, ancak;

22.04.2019 tarihli görüntü inceleme ve tespit tutanağına göre sanıkların üzerlerine atılı suçu gerçekleştirmeden önce olay yerinde keşif yaptıkları, 08.01.2021 tarihli araştırma tutanağına göre sanıkların olay öncesi olayda kullanılan uzun namlulu silahlar ve hücum yelekleri ile çektikleri

fotoğrafı olay günü olaydan kısa bir süre önce telegram isimli programda kurdukları "Müslüman kardeşler" isimli kanalda paylaşarak hedeflerine ulaşarak muvaffak olmaları yönünde duada buldukları da göz önüne alındığında eylemlerinin kasten adam öldürme suçunun tasarlayarak işlenen nitelikli halinin oluştuğunun gözetilmemesi,

Bozmayı gerektirmiş, Bölge adliye mahkemesi Cumhuriyet savcısının temyiz itirazları bu itibarla yerinde görülmüş olduğundan hükmün bu nedenle BOZULMASINA, ancak bu hususlar yeniden yargılamayı gerektirmeden CMK'nın 303/1-c maddesi uyarınca düzeltilmesi mümkün bulunduğundan, verilen cezanın isabetsiz olmadığı da göz önüne alınarak hükümlerin bir numaralı paragrafının (b) ve (c) alt bentlerinin ilk cümleleri ile iki numaralı paragrafının b ve c bentlerinin ilk cümlelerine "82/1-g" ibarelerinin çıkarılması ve yerlerine "82/1-a-g" ibarelerinin eklenmesi suretiyle sair yönleri usul ve kanuna uygun bulunan hükümlerin DÜZELTİLEREK ONANMASINA,

2)Sanıkların üzerlerine atılı Anayasa'yı ihlal suçundan kurulan mahkumiyet hükümlerine yönelik yapılan temyiz incelemesinde;

Sanıklar hakkında düzenlenen iddianamede, Anayasa'yı ihlal (TCK'nın 309/1, 3713 ... Kanun'un 5/1 maddeleri) suçundan açılmış usulüne uygun bir kamu davası bulunmadığı, CMK'nın 225/1 maddesinde düzenlenen: "Hüküm, ancak iddianamede unsurları gösterilen suça ilişkin fiil ve faili hakkında verilir" hükmü uyarınca dava konusu yapılacak eylemin açıkça ve bağımsız olarak iddianamede gösterilmesi gerektiği; belirtilen ilkelere uygun olarak, iddianamede sanıklar hakkında anayasayı ihlal suçundan dava açılmadığı, sanıklar hakkında açılan kamu davasının silahlı terör örgütüne üye olma suçuna ilişkin olup bu suç ile Anayasa'yı ihlal suçunun unsurlarının farklı olduğu cihetle, sanıklar hakkında Anayasa'yı ihlal suçundan ek iddianame düzenlenilmeden, ek savunmayla yetinilerek hüküm kurulduğu anlaşılmalı, Anayasa'yı ihlal (TCK'nın 309/1, 3713 ... Kanun'un 5/1 maddeleri) suçundan usulüne uygun dava açılması sağlandıktan sonra sanıkların hukuki durumlarının takdir ve tayini gerektiği gözetilmeden, suç vasfında düşülen yanlışlığı sonucu yazılı şekilde hüküm kurulması,

Kanuna aykırı, sanıklar ve müdafilerinin temyiz itirazları bu itibarla yerinde görülmüş olduğundan bu sebeplerden dolayı hükümlerin BOZULMASINA, sanıkların üzerine atılı suçun vasıf ve mahiyeti, verilen cezaların miktarı, bozma nedenleri ve tutuklulukta geçirdikleri süre dikkate alındığında tahliye taleplerinin reddi ile tutukluluk hallerinin devamına, 28.02.2019 tarihinde yürürlüğe giren 20.02.2019 tarih ve 7165 ... Kanun'un 8 inci maddesiyle değişik 5271 ... Kanun'un 304 üncü maddesi uyarınca dosyanın İzmir 13. Ağır Ceza Mahkemesine, kararın bir örneğinin bilgi için İzmir Bölge Adliye Mahkemesi 18. Ceza Dairesine gönderilmek üzere Yargıtay Cumhuriyet Başsavcılığına TEVDİİNE,

29.11.2023 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.