EMSAL KARAR — maskelemiş nüsha (kişisel veriler kodlanmıştır)
Esas: 2019/2658 · Karar: 2019/2658

T.C. AD[KİŞI 31] BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİ 5. CEZA DAİRESİ
Dosya-Karar No: 2019/2658 Esas -
2019/1853
    Bu belge 5070 Sayılı Yasa Hükümlerine Göre UYAP işletim sistemi üzerinden elektronik imza ile imzalanmıştır.
T.C.
AD[KİŞI 31]
 BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİ 5. CEZA DAİRESİ
TÜRK MİLLETİ ADINA
İSTİNAF KARARI
Esas No
: 2019/2658 Esas
Karar No
: 2019/1853 Karar

İNCELENEN KARARIN;
MAHKEMESİ
: Mersin 3. Ağır Ceza Mahkemesi
TARİHİ
: 25/04/2019
NUMARASI
: 2019/20 (E) ve 2019/224 (K)
SANIK
:1) [KİŞI 1], [EBEVEYN 2],
14/09/1983
MERSİN
doğumlu,
MERSİN, TOROSLAR, Sağlık mah/köy nüfusunda
kayıtlı. [KİŞI 2]. 90008 [ADRES]
Toroslar/ MERSİN adresinde oturur. TC Kimlik
No:[TCKN]
MÜDAFİİ : Av. [KİŞI 3]
SANIK
:2) [KİŞI 4], [KİŞI 5] ve [EBEVEYN 1],
05/11/1992 LİCE doğumlu, DİYARBAKIR, LİCE,
[KİŞI 6] mah/köy nüfusunda kayıtlı. [KİŞI 6].
[KİŞI 6] 3 [ADRES]Lice/ DİYARBAKIR adresinde
oturur. İş adresi: TC Kimlik No:[TCKN]
MÜDAFİİ : Av. [KİŞI 7]
SANIK
: 3) [SANIK 2], [KİŞI 19] ve [EBEVEYN 1],
09/11/1978 LİCE doğumlu, DİYARBAKIR, LİCE,
[KİŞI 6] mah/köy nüfusunda kayıtlı. [KİŞI 8]. 466 Sk.
No:19 İç Kapı No:4 Kayapınar / DİYARBAKIR
adresinde

oturur.
İş
adresi:

TC
Kimlik
No:[TCKN]
MÜDAFİİ : Av. [KİŞI 9]
SANIK
:4) [KİŞI 10], [EBEVEYN 2],
01/04/1993 DİYARBAKIR doğumlu, DİYARBAKIR,
SUR, Alibardak mah/köy nüfusunda kayıtlı. [KİŞI 11].

[KİŞI 12]. No:19A İç Kapı No:5 Kayapınar /
DİYARBAKIR
adresinde

oturur.
TC
Kimlik
No:[TCKN]
MÜDAFİİ : Av. [KİŞI 13]

T.C. AD[KİŞI 31] BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİ 5. CEZA DAİRESİ
Dosya-Karar No: 2019/2658 Esas -
2019/1853
    Bu belge 5070 Sayılı Yasa Hükümlerine Göre UYAP işletim sistemi üzerinden elektronik imza ile imzalanmıştır.
SANIK
:5) [KİŞI 14], [KİŞI 15] ve
[EBEVEYN 1],
29/08/1993
KAHTA
doğumlu,
ADIYAMAN, KAHTA, Tütenocak mah/köy nüfusunda
kayıtlı. [KİŞI 2]. 90017 [ADRES]
Toroslar/ MERSİN adresinde oturur. TC Kimlik
No:[TCKN]
MÜDAFİİ : AV. [KİŞI 16]
SANIK
:6) [SANIK 1], [EBEVEYN 2], 15/04/1976
LİCE
doğumlu,
DİYARBAKIR,
LİCE,
[KİŞI 6]
mah/köy nüfusunda kayıtlı. [KİŞI 17]. 39755 Sk.
No:1B İç Kapı No:23 Mezitli/ MERSİN adresinde
oturur. İş adresi: TC Kimlik No:[TCKN]
MÜDAFİİ : Av. [KİŞI 18]
SANIK
:7) [KİŞI 19], [EBEVEYN 2],
13/03/1976 LİCE doğumlu, DİYARBAKIR, LİCE,
[KİŞI 20] mah/köy nüfusunda kayıtlı. [KİŞI 20].
[KİŞI 21] No:72 Lice/ DİYARBAKIR
adresinde oturur. TC Kimlik No:[TCKN]
MÜDAFİİ : Av. [KİŞI 22]
SANIK
:8) [KİŞI 23], [EBEVEYN 2],
07/04/1987 LİCE doğumlu, DİYARBAKIR, LİCE,
[KİŞI 6] mah/köy nüfusunda kayıtlı. [KİŞI 24]. [KİŞI 24] 2
[ADRES] Lice/
DİYARBAKIR
adresinde

oturur.
TC
Kimlik
No:[TCKN]
MÜDAFİİ : Av. [KİŞI 26]
SUÇ
: Uyuşturucu veya Uyarıcı Madde Ticareti Yapma
veya Sağlama, 188/3
SUÇ TARİHİ
:18/09/2018- 07/11/2018

HÜKÜMLER
: *Sanık [KİŞI 1] için; Beraat
*Sanık [KİŞI 4] için; Beraat
*Sanık [KİŞI 19] için; Beraat
*Sanık [KİŞI 23] için; Beraat
*Sanık [SANIK 2] için; 8 yıl 1 ay 15 gün hapis
ve 16.240,00 TL adli p[KİŞI 33] cezası
* Sanık [KİŞI 14] için; 12 yıl 6 ay hapis
ve 25.000 TL adli p[KİŞI 33] cezası
* Sanık [SANIK 1] için; 12 yıl 6 ay hapis ve 25.000
TL adli p[KİŞI 33] cezası
*Sanık [KİŞI 10] için; 6 yıl 3 ay hapis ve 12.500
tl adli p[KİŞI 33] cezası
İSTİNAF BAŞVURUSUNDA
BULUNAN
*Sanık [SANIK 2]-müdafii-29/04/2019(tahliye
talepli)

T.C. AD[KİŞI 31] BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİ 5. CEZA DAİRESİ
Dosya-Karar No: 2019/2658 Esas -
2019/1853
Bu belge 5070 Sayılı Yasa Hükümlerine Göre UYAP işletim sistemi üzerinden elektronik imza ile
imzalanmıştır.
* Sanık [KİŞI 14]-26/04/2019,
müdafii-30/05/2019(tahliye talepli)
* Sanık [SANIK 1]-29/04/2019,müdafii-26/04/2019(
tahliye talepli)
*Sanık [KİŞI 10]-müdafii-26/04/2019
* o yer cumhuriyet savcısı-(32248)-20/05/2019
(sanıklar [KİŞI 1], [KİŞI 19],
[KİŞI 23] ve [KİŞI 4] yönünden)
Yerel mahkemece verilen hükme karşı istinaf yoluna başvurulmakla, başvurunun
süresi ve kararın niteliği ile suç tarihine göre dosya görüşüldü:
CMK'nın 279. maddesinde düzenlenen istinaf başvurusunun reddi nedenleri
bulunmadığından işin esasına geçildi.
Vicdani kanının oluştuğu duruşma sürecini yansıtan tutanaklar, belgeler ve gerekçe
içeriğine göre yapılan incelemede;
Sanık [SANIK 1]'ün 1. [KİŞI 33] yakalama olayında eyleminin teşebbüs aşamasında
kalmış olması ihtimali düşünülebilir ise de sanığın 2. [KİŞI 33] yakalama olayı ol[KİŞI 33]k
tarif edilen ve suç tarihi 07/11/2018 olan eylemde sanık [KİŞI 14]
isimli şahısta yakal[KİŞI 31]n uyuşturucu maddelerin naklini organize ettiği, kurye
ol[KİŞI 33]k kullanılan sanık [KİŞI 14]'i bizzat kendisinin kahvehanede
bulup temin ettiği, yol p[KİŞI 33]sını verdiği, Diyarbakır iline söz konusu uyuşturucu
maddelerin satıcısı olan sanık [SANIK 2]'dan temin edilerek getirmesi
yönünde talimat verdiği, bu nedenle sanık hakkında teşebbüs hükümlerinin
uygulanamayacağının tespiti ile yapılan istinaf incelemesinde;
Sanıklar [SANIK 1] ve [KİŞI 14]'in adli sicil kaydında görünen ve
tekerrüre esas olan ilamları ile mükerrir oldukları anlaşılmasına rağmen istinafa konu yerel
mahkeme kararı ile sanıklar hakkında mükerrirlere özgü infaz rejimine göre cezalarının
çektirilmesine karar verilmeyerek hatalı ve hukuka aykırı uygulama yapılmış ise de aleyhe
istinaf bulunmadığı, sanıkların kazanılmış hakkı da dikkate alındığında bu husus sadece
eleştiri konusu yapılmakla yetinilmiştir.
Sanık [SANIK 2], [KİŞI 14] ve [SANIK 1] hakkında verilen sonuç ceza
miktarı, mahkemenin tutukluluğun devamına ilişkin gerekçesi ile tutuklulukta geçirilen
süre gözönüne alın[KİŞI 33]k sanıklar müdafilerinin tahliye talebinin [KİŞI 28], sanığın tutukluluk halinin
[KİŞI 29],
1-Hüküm tarihinden sonra, hükümlü [KİŞI 30] tarafından cezaevinde kaleme
alınan 02.07.2019 tarihli dilekçe de " sanık Aziz ve arkadaşları hakkında gizli tanık
ol[KİŞI 33]k ve gerektiğinde SEGBİS ile ifade vermek istediğini " beyan etmesi karşısında,
şahsın tanık sıfatı ile usulüne uygun yemin verilmek suretiyle görgü ve bilgisinin
tespiti, gerektiği takdirde suç duyurusunda bulunma hususunun değerlendirmesi ile
tüm sanıkların (özellikle beraat eden ve haklarında aleyhe istinaf talebi bulunan

[KİŞI 19], [KİŞI 23], [KİŞI 1], [KİŞI 4]) hukuki
durumlarının tayin ve tespitinde yasal zorunluluk bulunması,

T.C. AD[KİŞI 31] BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİ 5. CEZA DAİRESİ
Dosya-Karar No: 2019/2658 Esas -
2019/1853
    Bu belge 5070 Sayılı Yasa Hükümlerine Göre UYAP işletim sistemi üzerinden elektronik imza ile imzalanmıştır.
2-Dairemizde, istinaf incelemesi aşamasında dosyaların birleştirilmesinin yasal ol[KİŞI 33]k mümkün olmadığı, her ne kadar CMK'nun 289. maddesindeki sebepler dışında bozma kararı verilmesi yasal ol[KİŞI 33]k mümkün değil ise de; istinaf incelemesi sonucunda verilen bir kısım kararların kesin nitelikte olduğu da dikkate alındığında, 25.03.2016 tarihli Resmi Gazete'de yayımlan[KİŞI 33]k yürürlüğe giren 10.03.2016 tarih ve 6684 sayılı Kanun'la onayl[KİŞI 31]n 11 No'lu Protokol ile Değişik İnsan Haklarını ve [KİŞI 31] Dair Sözleşme'ye Ek 7 No'lu Protokol'ün "Cezai Konularda Temyiz
Hakkı" başlıklı 2/1. maddesinde değinilen, sanığın iki dereceli yargılanma hakkının ihlaline sebebiyet vermemek, maddi gerçeğe ulaşmak ve sanıkların kanunl[KİŞI 33] aykırı olacak şekilde fazla ceza almasının önüne geçmek amacıyla sanıklar hakkındaki yargılamanın yeniden mahkemesi tarafından yapılmasında ve topl[KİŞI 31]n delillerin mahkemesince takdir edilmesinde zorunluluk bulunduğu değerlendirilmekle;
İstinafa konu dava dosyasında suç tarihinin 07.11.2018, iddianame düzenlenme tarihinin ise 15.01.2019 olması göz önüne alındığında; hakkında beraat kararı verilen ve aleyhe istinaf bulunan sanık [KİŞI 19]'in Uyuşturucu veya Uyarıcı Madde Ticareti Yapma veya Sağlama suçundan suç tarihi 29.03.2017 olan evrakının Lice Cumhuriyet Başsavcılığı'nın 2017/1046 numaralı soruşturmasına kaydedildiği, UYAP entegrasyon kayıtlarında soruşturma dosyasının açık ve derdest ol[KİŞI 33]k devam ettiğinin görüldüğü, bahse konu şüphelinin dosyamızın sanıkları ile irtibatlı
olduğu (ayrıca
bizzat sanıklardan
biri olduğu)
anlaşıldığından, belirtilen dosyanın sonucunun araştırılması, davanın açılmış olması halinde dosyanın getirtilip incelenerek gerektiğinde davaların birleştirilip birleştirilmeyeceğinin düşünülüp tartışılması, hüküm verilmiş ve kesinleşmiş ise dava dosyasının bu dosya içine konulması ve tüm delillerin birlikte değerlendirilerek, sonucuna göre sanığın hukuki durumunun (özellikle
zincirleme
suç
hükümlerinin
uygulanıp
uygulanmayacağı
hususunun
tartışılması) belirlenmesi gerektiğinin gözetilmemesi,
3-Sanık [SANIK 2]'ın ve müdafinin aşamalarda verdiği ifadelerinde davaya konu uyuşturucu maddeleri Diyarbakır ilinde bulunan Efsane kıraathanesine takılan, açık eşgal bilgilerini de verdiği [KİŞI 32] isimli şahıstan aldığını beyan etmesi karşısında; adı geçenin kimliğinin tespiti için yeterli araştırma yapılması, elde edilecek bilgiler yeterli olduğu taktirde adı geçen [KİŞI 32] hakkında yetkili ve görevli Cumhuriyet Başsavcılığına suç ihbarında bulunulması, makul bir süre soruşturmanın sonucu beklenerek dava açılması halinde, bu dava ile birleştirilmesi sağlan[KİŞI 33]k (kovuşturmaya yer olmadığına dair karar verilmesi halinde soruşturma dosyasının onaylı örneğinin celbi
ile istinafa
konu dava dosyasına eklenmesi) delillerin birlikte
değerlendirilmesi, sonucuna göre sanık hakkında TCK'nın 192/3. maddesinde öngörülen etkin pişmanlık hükmünün uygulanıp uygulanmayacağının tartışılması gerekirken, eksik araştırma ile yazılı şekilde hüküm kurulması,
4-Her ne kadar sanık [KİŞI 10] yönünden TCK nun 192/3 maddesi uyarınca

duruşmada mütalaa okunduktan sonra ifade vermek suretiyle etkin pişmanlık hükümlerinden yararlandığı ve şahsi kullanım sınırları içerisinde bulunan uyuşturucu maddenin naklini/ticaretini yaptığını söyleyerek kendi eyleminin ve diğer bir kısım

sanıkların eylemlerinin sübuta ermesine yardım ve hizmette bulunduğundan bahisle cezasından indirim yapılmış olduğu anlaşılmış ise de ;

Bu belge 5070 Sayılı Yasa Hükümlerine Göre UYAP işletim sistemi üzerinden elektronik imza ile imzalanmıştır.
Dosyadaki bilgi ve belgelere göre; ihbar içeriği, gerek sanık [KİŞI 10] gerekse 18/09/2018 günü gerçekleşen 1. [KİŞI 33] yakalama olayı ol[KİŞI 33]k tarif edilen olayda sanığın suç ortakları olan [SANIK 2], [SANIK 1] ve bizzat sanığın telefonlarının CMK 135. Maddesi uyarınca yetkili ve görevli mahkemelerden alınan iletişimin tespitine ilişkin kararlar doğrultusunda dinleniyor olması ve bu dinlemelerin mevcut haliyle uyuşturucu ticaretinin ve naklinin organizesini içerecek nitelikte bulunduğu, sanığa ait telefonda Cumhuriyet Savcısının talimatı ile mahkeme kararı ile kolluk tarafından yapılan ve tut[KİŞI 31]ğa bağl[KİŞI 31]n telefon inceleme tut[KİŞI 31]ğı içeriği, ele geçirilen uyuşturucunun miktar ve türü, ele geçiliş biçimi, ele geçirilen yer (bacaklarına bantlar ile yapıştırılıp saklanması) ve sair deliller göz önüne alındığında, sanığın söz konusu ikrarı olmasa dahi uyuşturucu ve uyarıcı madde nakli/ticareti suçundan dolayı hem kendisi hem suç ortakları yönünden Uyuşturucu veya Uyarıcı Madde Ticareti Yapma veya Sağlama suçundan mahkumiyet hükmü kurulması için yeterli delil bulunduğu, sanığın ikrarı içeren savunmasının etkin pişmanlık ol[KİŞI 33]k değerlendirilemeyeceği, olsa olsa takdiri indirim sebebi kabul edilebileceği, yada TCK'nun 61. Maddesi uyarınca cezanın alt/üst sınırının takdir ve belirlenmesinde ölçüt ol[KİŞI 33]k kullanılabileceği, sanık hakkında hatalı değerlendirme sonucu etkin pişmanlık hükümleri uygulanmak suretiyle eksik ceza tayini cihetine gidilmiş olması,
5-Dosyadaki bilgi ve belgeler ile kabul ve uygulamaya göre sanık [SANIK 1]'ün her iki [KİŞI 33] yakalama olayında da alıcı pozisyonunda bulunması nedeni ile uyuşturucu ve uyarıcı madde ticareti sucundan dolayı cezasından zincirleme suç hükümleri uyarınca arttırım yapılaması gerekir iken hatalı değerlendirme ve uygulama sonucu sanık hakkında eksik ceza tayini cihetine gidilmiş olması,
6-Dosyadaki bilgi ve belgeler ile kabul ve uygulamaya göre sanık [SANIK 2]'ın her iki [KİŞI 33] yakalama olayında da satıcı pozisyonunda bulunması nedeni ile uyuşturucu ve uyarıcı madde ticareti sucundan dolayı cezasından zincirleme suç hükümleri uyarınca arttırım yapılması gerekir iken hatalı değerlendirme ve uygulama sonucu bu sanık hakkında sadece Diyarbakır 6. Ağır Ceza Mahkemesinin 2018/637 E sayılı dava dosyasındaki mahkumiyet kararının esas alınmak üzere eksik ve hatalı gerekçe ile hüküm kurulmuş olması,
7-Sanık [SANIK 2] yönünden zincirleme suç hükümlerinin uygulanması sırasında hükme esas alınan Diyarbakır 6. ACM sinin 2018/637-2019/185 E.K sayılı dava dosyasında verilen mahkumiyet hükmünün henüz kesinleşmemiş olduğu, 17/04/2019 tarihinde istinaf incelemesi için dosyanın Gazi Antep Bölge Adliye Mahkemesine gönderilmiş olduğu, her iki dava dosyasının birleştirilerek yada diğer dosyanın kesinleşmesi beklenmek suretiyle, sonucuna göre sanığın cezasında TCK'nın 43. maddesi uyarınca arttırım yapılıp yapılmayacağına karar verilmesi gerektiğinin düşünülmemesi, henüz kesinleşmeyen söz konusu karar nedeni ile zincirleme suç hükümleri uygulan[KİŞI 33]k bilahare cezasından mahsup kararı verilmek suretiyle hatalı uygulama yapılması,
8-Hükmün denetlenmesi/düzeltilmesi/infazı bakımından karmaşa oluşturacak şekilde (haklarında [KİŞI 28] [KİŞI 28] yasa maddelerinin uygulanması gereken sanıkların bir bütün ol[KİŞI 33]k aynı fıkra ve bentlerde değerlendirilmek suretiyle) hüküm kurulmuş olduğu, her bir sanık için [KİŞI 28] [KİŞI 28] hüküm kurulmak suretiyle denetlenmesi/düzeltilmesi/infazı bakımından ol[KİŞI 31]k sağlayacak şekilde yeniden hüküm kurulmasının gerekmesi,

T.C. AD[KİŞI 31] BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİ 5. CEZA DAİRESİ
Dosya-Karar No: 2019/2658 Esas -
2019/1853
Bu belge 5070 Sayılı Yasa Hükümlerine Göre UYAP işletim sistemi üzerinden elektronik imza ile imzalanmıştır.
9-TCK'nın 188/5. maddesinin uygulanabilmesi için TCK'nın 188/3. maddesinde öngörülen seçimlik hareketlerden birinin üç veya daha fazla kişi tarafından birlikte gerçekleştirilmesi ve her bir failin, TCK'nın 37/1. maddesinde tanımlandığı şekilde asli fail

olması gerektiği halde, kabul ve uygulamaya göre; somut olayda 1. [KİŞI 33] yakalamada sanık [SANIK 1]'ün satın alan, sanık [KİŞI 10]'nın nakleden, sanık [SANIK 2]'ın ise uyuşturucu madde satan durumunda olduğu, 2. [KİŞI 33] da ise [SANIK 1]'ün satın alan, sanık [KİŞI 14]'in nakleden, sanık [SANIK 2]'ın ise uyuşturucu madde satan durumunda olduğu, buna göre üç veya daha fazla kişinin aynı seçimlik hareketle atılı suçu işlemelerinin söz konusu olmadığı halde TCK'nın 188/5. maddesi uyarınca sanıklar [SANIK 1], [SANIK 2], [KİŞI 10] ve [KİŞI 14] cezasında arttırım yapılması suretiyle fazla ceza tayini cihetine gidilmek suretiyle hüküm kurulmuş olması,
10-24.11.2015 tarih ve 29542 sayılı Resmi Gazete'de yayımlan[KİŞI 33]k yürürlüğe giren [KİŞI 31]yasa Mahkemesi'nin 08.10.2015 tarihli 2014/140 esas ve 2015/85 karar sayılı kararına yanlış anlam verilerek 5237 sayılı TCK'nın 53/1-b maddesinin uygulanmaması, bu suretle TCK nın 53. maddesinin mahkum olan sanıklar yönünden hatalı ol[KİŞI 33]k uygulanması,
11-Sanıklar [SANIK 1] ve [KİŞI 10]'nın adli sicil kayıtlarında görülen HAGB ilamları yönünden yasal süresinde yeniden suç işlediklerinin kabul edilmesi karşısında ilgili mahkemelere ihbarda bulunulmamış olması,
Hukuka aykırı olup istinaf başvurusunda bulunan bir kısım sanıklar ve müdafilerinin istinaf talepleri bu yönleri ile ve kısmen değişik kısmen aynı gerekçe ile yerinde olduğundan,
CMK'nın 280/1-d maddesi uyarınca tüm sanıklar yönünden HÜKMÜN BOZULMASINA,
Aleyhe istinaf bulunmayan sanıklar [SANIK 1], [SANIK 2], [KİŞI 14] ve [KİŞI 10] için ceza miktarı yönünden kazanılmış haklarının saklı tutulmasına;
-Sanık [SANIK 2] yönünden Dairemizce verilen karar örneğinin bilgi ve gereği için Gaziantep Bölge Adliye Mahkemesinin 2019/1072 E sayılı dosyasına gönderilmesine,
Tutukluluk halinin devamına ilişkin karar yönünden; tebliğden itibaren yedi günlük süresi içinde dairemize veya dairemize gönderilmek üzere bulunduğu yer Ceza İnfaz Kurumu Müdürlüğüne veya Nöbetçi Ceza Mahkemesine verilecek bir dilekçe ile veya zabıt katibine sözlü beyanının zapta geçirtilmesi suretiyle verilen kararın Ad[KİŞI 31] Bölge Adliye Mahkemesi 6. Ceza Dairesi nezdinde İTİRAZ yasa yolu açık olmak üzere,
Bozma kararı yönünden; KESİN olmak üzere; 08/11/2019 tarihinde oybirliği ile karar verildi.
Başkan 39664
F.[AD]
Üye 39785
M.[AD]
Üye 119356
F.[KİŞI 34]
Katip 145036