



**CROSSBORDERJURISTS (SINIR AŞAN HUKUKÇULAR) DERNEĞİ**  
**HUKUKSUZLUKLARI ARAŞTIRMA VE ANALİZ KURULU (HAAK)**

**BAŞVURUCU 74 KARARI**

**(Karar Numarası: 2024/04)**

**Karar Tarihi: 12.08.2024**

## I. BAŞVURU KONUSU

Eski bir yargı mensubu olan Başvurucu 74, Derneğimize müracaat ederek, Gaziantep Başsavcılığı tarafından Anayasal güvenceleri gözardı edilerek haksız olarak gözaltına alınıp sonrasında Gaziantep Sulh Ceza Hakimliği tarafından tutuklandığını, yargılamasının Gaziantep 8. Ağır Ceza Mahkemeleri tarafından tutuklu olarak devam ettirildiğini ve hakkında hukuka aykırı olarak aynı mahkeme tarafından hüküm kurulup, uzun süre tutuklu bırakıldıktan sonra adli kontrol kararı verilerek tahliye edildiğini, adli kontrol kararının istinaf mahkemesi tarafından da devam ettirildiğini, tutukluluk ve adli kontrol süresince hakkında verilmiş mahkeme ve hâkimlik kararları ile savcılık taleplerinin incelenmesi, hukuka uygun olup olmadıkları konusunda görüş bildirilmesi ile tutuklama sürecinde görevli hâkim ve savcıların ceza, tazminat ve disiplin hukuku çerçevesindeki sorumlulukları konusunda kanaatimizi içeren bir rapor düzenlenmesi talep edilmiştir.

Başvurucu, rapor yazımında ve yayınlanmasında güvenlik gerekçesi ile isminin saklanması, bunun yerine uygun bir kısaltma kullanılmasını talep etmiştir. Bu nedenle önceki benzeri rapor yazımlarında kullandığımıza benzer şekilde rapor yazımında “Başvurucu 74” ibaresi kullanılacaktır.

## II. BAŞVURUCUNUN TUTUKLULUK SÜRECİNDE VERİLEN KARARLAR VE KARAR VEREN YARGI MENSUPLARI

### A. İDDİANAME HAZIRLAMA ÖNCESİ

#### a. Tutuklama Talep Eden Savcı(lık):

- Tutuklama Talep eden Gaziantep Başsavcısı – **(1). Musa ÇATAL (30406)**
- Tutuklama Talep Eden, Soruşturmayı yürüten ve iddianame hazırlayan Gaziantep Cumhuriyet Savcısı- **(2). Serkan COŞKUN (120774)**

#### b. Tutuklamaya Konu Suçlama(lar):

- Silahlı Terör Örgütü Üyeliği

#### c. Tutuklama Kararı Veren Hakim(lik)

- Hatay 1. Sulh Ceza Hakimliği

#### d. Tutuklama Talep ve Kararında Dayanak Olarak Kullanılan Veriler:

- Etkin pişmanlık bağlamında başka şüpheli beyanları
- Bylock Uygulaması kullandığı iddiası

#### e. Tutuklama Devam Kararı Veren Sulh Ceza Hakimleri

**(3) Sultan SEVİMLİ (109666):** Gaziantep 1. Sulh Ceza Hakimi

**(4) Hacı ERKEK (104710):** Gaziantep 2. Sulh Ceza Hakimi

**(5) Diyaaddin ÖZİSLAM (151293):** Gaziantep 5. Sulh Ceza Hakimi <sup>1</sup>

<sup>1</sup> Sulh Ceza Hakimi Diyaaddin Özislam, Başvurucu’nun tutukluluk incelemesini yapıp devamına karar verdikten sonra, yetkisi değiştirilmiş ve Gaziantep 8. Ağır Ceza Mahkemesi Başkanı sıfatıyla Başvurucu’nun yargılamasına iştirak ederek, yargılama aşamasında da tutukluluk devam kararı ile yargılama işlemlerine imza atmıştır.

## B. İDDİANAME HAZIRLANMA SONRASI

### a. İddianamede Delil Olarak Kullanılan Veriler

- Etkin pişmanlık bağlamında başka şüpheli beyanları
- Bylock uygulamasını kullanma

### b. Yargılama Aşamasında Tutuklamanın/Adli Kontrolün Devamına Karar Veren Hâkim/Savcılar

- 6) Hakim Ahmet ÇETİN (150149)
- 7) Savcı Çağdaş EROL (122588)
- 8) Savcı Cihat ÖZTÜRK (150060)
- 9) Hakim Diyaaddin ÖZİSLAM (151293)
- 10) Hakim Döne KARAOĞLU (234393)
- 11) Hakim Elif ÇERÇİ (125420)
- 12) Hakim Hakkı Serdar BASAN (193751)
- 13) Hakim Halil İbrahim KİBAR (37260)
- 14) Hakim Halime SAVAŞ ÖZTÜRK (139822)
- 15) Hakim Hüseyin ÖZATAŞ (98036)
- 16) Hakim Hüseyin PEKŞEN (39729)
- 17) Hakim İbrahim Yalçın (42201)
- 18) Hakim Kaan YAREN (192301)
- 19) Hakim Mehmet YÜKSEL (174704)
- 20) Hakim Melik DURMAZ (109750)
- 21) Hakim Merve ERGÜDEN (189952)
- 22) Hakim Mine YALÇIN (252260)
- 23) Hakim Murat ÇOLAK (40274)
- 24) Hakim Murat Serdar ÇAKIROĞLU (153196)
- 25) Hakim Osman AY (149601)
- 26) Hakim Pelin IŞIR (194237)
- 27) Hakim Serdar TUNA (125401)
- 28) Hakim Tahsin SARİBEKİROĞLU (151339)
- 29) Hakim Ünal NAFK (139677)
- 30) Hakim Veysi KARAMAN (119294)
- 31) Hakim Zehra ÇİFTÇİ (150052)

## III. DEĞERLENDİRME

Söz konusu kararları incelemek üzere Derneğimizin bir üyesi raportör olarak görevlendirilmiştir.

Raportör görüşünü içerir raporunu Kurulumuza sunmuştur.

Kurulumuz tüm üyeleri tarafından sunulan rapor ve başvurunun tutukluluk sürecine ilişkin olarak ibraz edilen **2017 yılına ait (24), 2018 yılına ait (3) ve 2019 yılına ait (1) ve 2021 yılına ait (1) karar olmak üzere toplam 29 adet karar/talep incelenerek, T.C. Anayasası ve ceza mevzuatı, Türkiye'nin taraf olduğu uluslararası sözleşme hükümleri, Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi ve Birleşmiş Milletler ilgili komite ve komisyon kararları ile Avrupa Konseyi, Avrupa Birliği ve Venedik Komisyonu'nun Türk yargı sistemi, mahkemelerin işleyişi, temel hak ve özgürlüklerin ihlaline ilişkin rapor ve görüşleri doğrultusunda değerlendirme yapılmıştır.**

Yargı mensubu olarak görev yapmakta iken 15 Temmuz Darbe teşebbüsü sonrasında Anayasal hakları ve güvenceleri ihlal edilerek önce açığa alınıp daha sonra ihraç edilen Başvurucu 74, “silahlı terör örgütü üyesi” olduğu iddiasıyla hakkında başlatılan soruşturma kapsamında gözaltına alınmış ve yukarıda yer verilen bilgiler ışığında Hatay 1. Sulh Ceza Hakimliği tarafından tutuklanmıştır.

Başvurucu hakkında üzerine atılı silahlı terör örgütü üyeliği suçlaması ile Gaziantep Cumhuriyet Başsavcılığı tarafından iddianame düzenlenmiş ve iddianameyi kabul eden ve Gaziantep 8. Ağır Ceza Mahkemesi tarafından tutuklu olarak yargılaması yapılmıştır. Başvurucu, yargılama safhasında hakkında ceza verilerek adli kontrol tedbir uygulanarak tahliye edilmiştir. Başvurucu hakkında karar tarihi itibarıyla adli kontrol tedbiri halen devam etmektedir.

## **KARARLARDA SOMUT VE HUKUKEN KABUL EDİLEBİLİR BİR DELİL BULUNUP BULUNMADIĞINA İLİŞKİN İNCELEME**

Kuruluma sunulan savcılık, hâkimlik (veya mahkeme) kararları incelendiğinde, Ceza Muhakemesi Kanunu’nun 100. maddesinde tutuklamaya ilişkin şartların oluştuğuna dair kararı okuyan üçüncü kişiyi ikna edebilecek bir delil değerlendirilmesi yapılmadığı gibi, sadece kanunda yazılı ifadelerin tekrarıyla yetinildiği; kararda yer almayan ancak dosyada var olduğu düşünülebilecek delillerin hukukiliği noktasında bir değerlendirme ve inceleme yapılmadığı; başvurunun itiraz ve tahliye talep dilekçelerinde öne sürdüğü hususların neden kabul edilmediği konusunda hiçbir değerlendirmeye yer verilmediği; AİHM’in 5. madde kapsamındaki içtihatlarında belirlenen delil ve delil değerlendirme kriterlerinin karşılanmadığı, Anayasa ve uluslararası sözleşmelerle teminat altına alınan hakların kullanımının geriye dönük ve ayrımcılık temelli olarak kişi aleyhine suçlama delili olarak kullanıldığı Kurulumuz tarafından gözlemlenmiştir.

### **A. KARARLARIN GEREKÇELİ OLUP OLMADIĞI HUSUSUNDA YAPILAN İNCELEME**

Anayasa’nın 141. maddesi ile emredilen ve CMK’nın 34. maddesinde tekrarlanan ve uluslararası insan hakları sözleşmeleri ile güvence altına alınan, mahkeme ve hâkimlik kararlarının gerekçeli olması şartının karşılanmadığı; sebep-sonuç ilişkisi tesis edilmediği, söz konusu kararlarda sadece yasa maddelerinde yer alan ölçütlerin tekrar edildiği, kararlarda bireyselleştirme yapılmadığı, ölçülülük-orantılılık-gereklilik gibi kıstasların karşılanmadığı, bu nedenle başvurunun karara karşı etkin bir itiraz hakkı kullanmasının önlenildiği görülmüştür.

Başvurucu aleyhine gerek tutuklama talep yazısı ve tutuklama kararında, gerek iddianamede ve gerekse tutuklama kararında gösterilen ve kullanılan bilgi ve belgelerin başvurunun üzerine atılı ve tutuklanmasına dayanak olarak kullanılan silahlı terör örgütü üyeliği suçlamasını ispatlamaya, tutuklanmasını haklı ve makul göstermeye yeterli önem ve değerde olmadığı; bu verilerin yukarıda isimleri yazılı hâkim ve savcılar tarafından keyfi yorumlamaya tabi tutulup, bunlardan çıkartılması mümkün olmayacak önem ve ağırlıkta sübjektif sonuçlara varıldığı, varılan sonuçlar ile bunlara dayanak olarak kullanılan veriler arasında mantık ve hukuk ilkeleri ile uyumlu, üçüncü kişileri ikna edebilecek mahiyette bir bağlantı kurulmadığı Kurulumuzca gözlemlenmiştir.

Bu çerçevede AİHM Büyük Dairesi’nin 26 Eylül 2023 tarihli *Yalçınkaya v. Türkiye* kararı, özellikle Bylock uygulamasını kullandığından bahisle ve/ya legal olarak faaliyette bulunan kurumlara üyelik veya faaliyetlerine katılmaları nedeniyle tutuklanan, yargılanan ve/ya mahkum olanlar açısından önemli bir içtihattır. AİHM bu içtihadında, bu veriler nedeniyle kişilerin örgüt üyeliği suçlamasıyla yapılan soruşturmanın ve yargılamanın

AIHS'in 6.maddesi (adil yargılanma hakkı), 7.maddesi (kanunsuz suç ve ceza olmaz) ve 11.maddesi (toplantı ve dernek kurma özgürlüğü) ihlaline sebebiyet vereceğine hükmetmiştir. Bu içtihat gerekçesinde yer verilen hususlar göz ardı edilerek yapılan her gözaltı, tutuklama ve yargılama, ikna edici ve somut gerekçeleri barındırmadığı sürece açık bir hukuka aykırılık teşkil edecektir. AIHM bu içtihadında ve benzeri içerikteki diğer kararlarında kişilerin yasal faaliyet ve ilişkilerinin değil tutuklama en basit bir suçlama vesilesi ya da delili olarak kullanılamayacağına açıkça karar vermiştir.

Bu haliyle söz konusu kararların gerekçesiz olduğunun, başvurunun evleviyetle “gerekçe hakkının” ihlal edildiğinin kabul edilmesi gerektiği; tutuklamayı veya adli kontrol tedbirini haklı kılacak hukukî geçerli delile dayanan suçlamaya dayanmadığı kanaatine varılmıştır.

## **B. KARARLARI VEREN HÂKİM VE SAVCILARIN TARAFSIZLIĞINA VE BAĞIMSIZLIĞINA DAİR DEĞERLENDİRMELER**

2014 sonrası Türk yargı sisteminin bağımsızlığına ve hakimlik-savcılık teminatına dair düzenlenen AB İlerleme Raporları, BM Komite ve Komisyon Kararları, Venedik Komisyonu Kararı, AIHM içtihatları, MEDEL ve diğer Avrupa hakim ve savcı örgütleri raporları, uluslararası insan hakları örgütleri rapor ve değerlendirmeleri birlikte incelendiğinde, yargının üzerinde siyasetin yoğun bir etkisinin olduğu, hakim ve savcıların atama, nakil ve yetkilendirilmelerinin şeffaf ve denetlenebilir olmadığı, iktidar aleyhine karar veren hakim ve savcılarının görev yerlerinin değiştirildiği, haklarında disiplin soruşturması başlatıldığı veya ihraçlarına karar verildiği; yapılan yasal düzenlemeler ile yargının işleyişine doğrudan müdahale edildiği, siyasi yönü bulunan soruşturma ve yargılamalarda AIHM içtihatları ile somutlaşan ve çerçevesi çizilen ilke ve usullere riayet edilmediği anlaşılmıştır.

Hukuka uygunluğu tartışmalı delillere dayalı olarak, gerekçesiz şekilde verilen tutuklama ve tutukluluk devam kararları ve bu kararlar neticesinde uzunca süre başvurunun tutuklu kalması ile kararda yer verilen ön kabuller birlikte değerlendirildiğinde söz konusu yargı mensuplarının önyargılı, taraflı ve ayrımcılık temelli bir yaklaşım sergiledikleri konusunda tarafımızda kuvvetli bir şüphe oluşmuştur.

Verilen kararların ceza ve ceza yargılama hukukunun temel ilkelerine tamamen aykırı olduğu, karar veren hâkim ve savcılarının verdikleri kararlarda başvurucuya atfedilen suçun yasal şartlarının oluşup oluşmadığına dair değerlendirmelerden ziyade, başvurunun ideolojisini, dini görüşünü, ait olduğu sosyal grubu, ırkını ve/ya siyasi tercihlerini göz önüne aldığı, böylece yargıçların objektif ve sübjektif bağımsızlıklarını, savcılarının ise tarafsızlıklarını kaybettikleri konusunda Kurulumuzda kanaat oluşmuştur.

## **IV. KARAR VERENLERİN HUKUKİ SORUMLULUĞUNUN DEĞERLEDİRİLMESİ VE SONUÇ:**

Başvurunun talebi doğrultusunda yapılan inceleme sonucunda, söz konusu kararların uluslararası insan hakları hukuku çerçevesinde kabul edilen ilke ve gereklilikleri karşılamadığı; Türk Anayasa'sı ve ceza mevzuatının aradığı gerekçeli olma, somut delillere dayanma, lehe ve aleyhe olan talep ve iddiaları içermesi gibi gereklilikleri karşılamadıkları bu nedenle söz konusu kararların hukukî meşru ve kabul edilebilir, sonuç doğuracak nitelikte olmadıkları Kurulumuzca değerlendirilmiştir.

Yukarıda yer verilen gerekçeler ve kabule göre, soruşturma ve/ya yargılama aşamasında Başvurunun tutuklanmasına ve/ya tutukluluğunun devamına ya da adli kontrol tedbirine karar veren hâkim ve savcılarının muhtemel hukukî sorumlulukları Kurulumuzca aşağıdaki gibi tespit edilmiştir:

### A. Ceza Hukuku sorumluluğu:

- a. Yukarıda isimleri yazılı yargı mensubu yargı mensupları hakkında, hukuka aykırı yöntemlerle, hukuken geçerli bir delil olmaksızın ve gerekçesiz tutuklama kararı vermek ve/ya devam ettirmek suretiyle TCK'nun 37. maddesi yollamasıyla TCK'nun 109/1; 109/2; 109/3-b,c; 109/4 maddelerine temas eden **KİŞİYİ HÜRİYETİNDEN YOKSUN KILMA SUÇU** nedeniyle soruşturma yapılması gerektiği,
- b. Adı geçen yargı mensuplarının, başvurucuya yönelik kişiyi hürriyetinden yoksun kılma suçunu; siyasal saiklerle ve mağdurla birlikte toplumun bir kesimine karşı bir plan doğrultusunda sistemli olarak işlediklerine dair haklı nedenlerin bulunduğu gözönüne alındığında TCK'nun 77/1-d maddesine temas eden **İNSANLIĞA KARŞI SUÇ** bağlamında soruşturulmaları gerektiği,
- c. Dosya bağlamında şartları oluştuğu takdirde adları geçen yargı mensuplarının;
- Konut dokunulmazlığının ihlali (TCK md. 116)
  - Dilekçe hakkının kullanılmasının engellenmesi (TCK md. 121)
  - Nefret ve ayrımcılık (TCK md. 122)
  - Haberleşmenin gizliliğini ihlal (TCK md. 132)
  - Özel hayatın gizliliğini ihlal (TCK md. 134)
  - Verileri hukuka aykırı olarak verme veya ele geçirme (TCK md. 136)
  - Verileri yok etmeme (TCK md. 138)
  - Resmî belgede sahtecilik (TCK md. 204)
  - Resmî belgenin düzenlenmesinde yalan beyan (TCK md. 206)
  - Görevi kötüye kullanma (TCK md. 257)
  - Kişilerin malları üzerinde usulsüz tasarruf (TCK MAD md. DE 261)
  - Suç uydurma (TCK md. 271)
  - Yargı görevi yapanı, bilirkişiyi veya tanığı etkilemeye teşebbüs (TCK md. 277)
  - Suç delillerini yok etme, gizleme veya değiştirme (TCK md. 281)
  - Adil yargılamayı etkilemeye teşebbüs (TCK md. 288)

Suçlarından sorumlu olabilecekleri,

### B. Disiplin Hukuku sorumluluğu:

Anayasa ve uluslararası sözleşmelerden kaynaklı yükümlülüklerini yerine getirmeyen yukarıda isimleri yazılı hâkim ve savcılar hakkında Hâkimler ve Savcılar Kurulu tarafından meslekten ihraçlarını konu alan bir disiplin soruşturması yapılması gerektiği,

### C. Özel Hukuk sorumluluğu:

Başvurucunun uğradığı maddi ve manevi zararları bağlamında Devlet aleyhine ulusal ve uluslararası yargı mercileri nezdinde açılacak davalar sonucunda ödenmesi kuvvetle muhtemel tazminat miktarlarından yukarıda isimleri geçen hâkim ve savcılarının rücuen sorumlu tutulmaları gerektiği,

Sonucuna varılmıştır.

Vardığımız sonuca, isimleri yazılı hâkim ve savcılarının gıyabında varılmıştır.

Söz konusu yargı mensupları, kendileri veya temsilcileri vasıtasıyla değerlendirmelerimize ve vardığımız sonuca itiraz etme hakkına sahiptirler.

Böyle bir itiraz gerçekleştiğinde, yapılan itirazı ve sunulan bilgi ve belgeler kamuoyu ile paylaşılacak ve yaptığımız değerlendirme ve tespitler yeniden gözden geçirilerek tamamen veya kısmen değiştirilebilecektir.

Kamuoyuna saygıyla duyurulur.

ÜYE

ÜYE

ÜYE