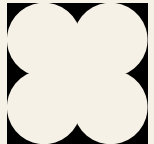




Makul sürede yargılanma hakkına ilişkin olarak kovuşturma evresinde ortaya çıkan sorunlar



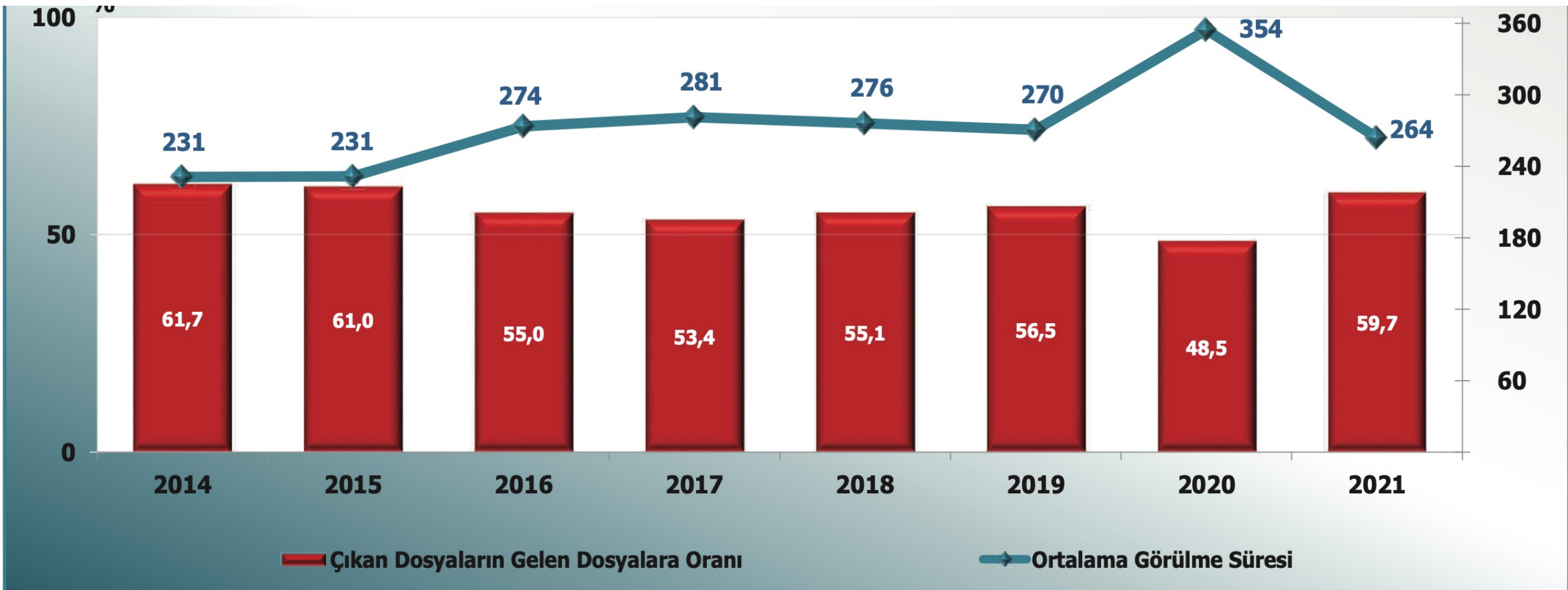
MAHKEMENİN
KARANTİNADA OLMASI
NEDENİYLE
DURUŞMALAR
YAPILMAYACAK

BAŞKA BİR GÜNE
ERTELENECEK

KALEME GELİP MAZERET
VERMENİZ
GEREKMEKTEDİR.

Har

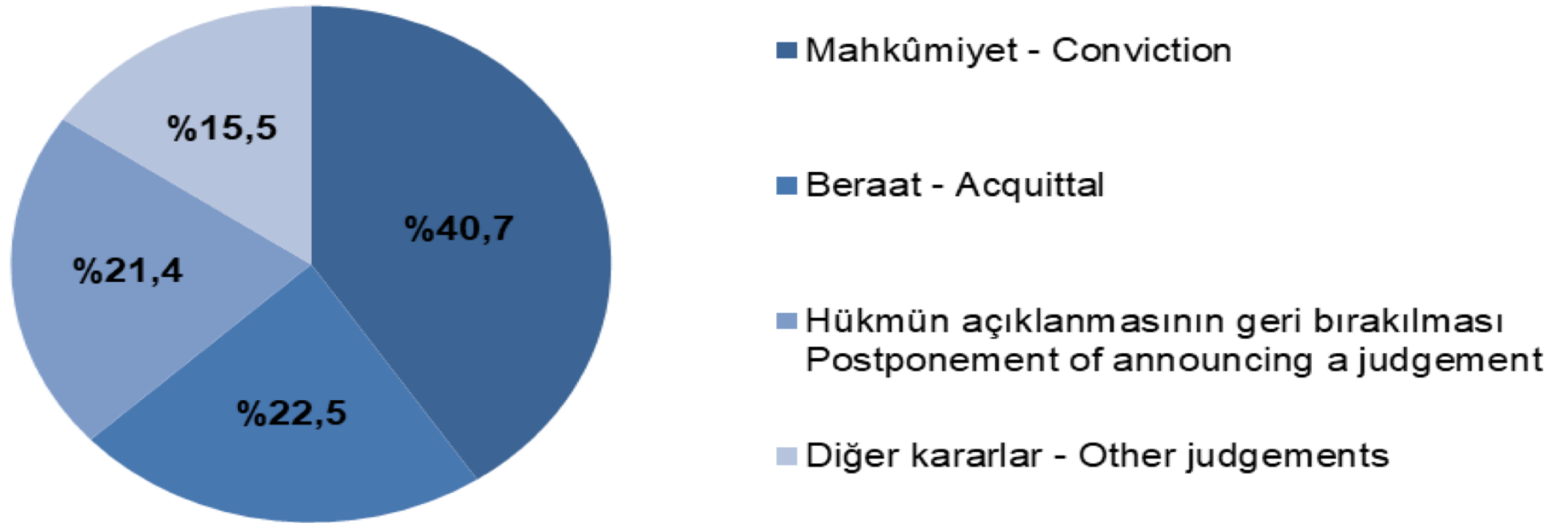
04/11/2020 TARİHLİ
ÇİNE ASLİYE CEZA
MAHKEMESİ
DURUŞMA
DOSYALARINDA;
COVID-19 SALGINI
TEDBİRLERİ
KAPSAMINDA
DURUŞMA
YAPILACAK OLUP
BEYAN
ALINMAYACAKTIR.



KESİKSİZLİK İLKESİ !!!

2.d Ceza mahkemelerinde karara bağlanan dosyalardaki sanıklar hakkında verilen karar türü, 2022

Decision type given for suspects in files judged at criminal courts, 2022



İddianamenin kabulünde çelişmeli bir sistem

- İt. CMK'nın 415-bis maddesi uyarınca savcılık hazırlık soruşturmasını tamamladığında, şüpheliye bir bildirimde bulunmaktadır. Bu bildirimde soruşturulan olay özet olarak açıklanır, ihlal edildiği iddia edilen kanun hükümleri gösterilir.
- Sürecin devamında, savcılık hazırladığı talepnameyi dosya evrakıyla birlikte hazırlık duruşması hâkimliğine sunmakta ve yapılacak olan hazırlık duruşması sanığa ve suçtan zarar görene bildirilmektedir.
- Böylece savcılık ve tarafların katılımıyla yapılan duruşmada savcılık soruşturmadan çıkarttığı sonucu delillerle birlikte açıklamakta, sanık buna karşı beyanda bulunmakta daha sonra ise diğer taraflara söz verilmektedir. Son olarak savcılık ve müdafî bir kez daha söz hakkına sahiptir (İt. CMK m. 421). Duruşmanın ardından hâkim son soruşturmanın açılmasına, ek soruşturma yapılmasına gerek olduğuna veya son soruşturmaya yer olmadığına karar verir.
- Sanığa bildirilmesine rağmen, sanık gelmediği takdirde duruşma yokluğunda yapılır. (İt. CMK'nın 420-bis maddesi)



- Alman hukukunda iddianamenin mahkemeye sunulmasının ardından mahkeme başkanı sanığa iddianameyi açıklamakta ve kovuşturma açılmasından önce delil ikame edebileceğini ve kovuşturmanın açılmasına karşı görüş bildirebileceğini yazılı olarak bildirmektedir.



- Son soruşturma açılması kararına karşı ise kanun yoluna başvurmak mümkün değildir.
- Alman ve İspanyol sistemlerinde iddianamenin değerlendirilmesinde çelişmeli bir duruşma yerine, **çelişmenin yazılı olarak gerçekleşmesini sağlayan bir metot tercih edilmiştir.**

Tebliğata ilişkin sorunlar

İhtisaslaşma ve meslek içi eğitimin
etkisinin artırılması

Bilirkişilik

Çok sanıklı davalardan
olabildiğince kaçınılması

Adli kolluğa ve nitelikli kolluk
personeline duyulan ihtiyaç



Kanun yapma tekniğine ve hukuk politikasının ve yargı pratiğine ilişkin sorunlar

Anayasa'ya aykırı kanun yapma ve iptal kararları

Sık ve lehe kanun değişiklikleri

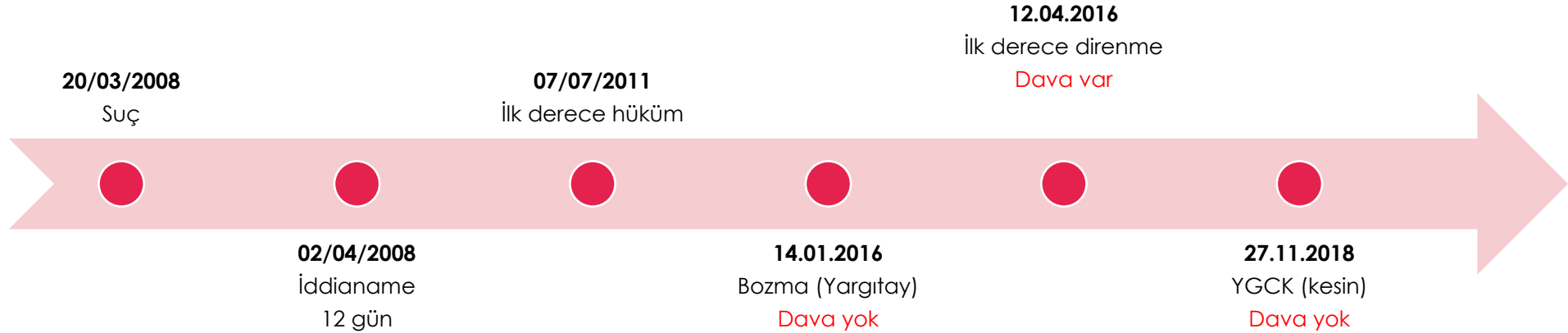
AYM kararlarının uygulanmaması ve sürpriz içtihatlar

HİÇ VAROLMAMIŞ BİR DAVANIN ANATOMİSİ

YGCK, E. 2017/17-328, K. 2018/575 T. 27.11.2018

Yargıtay'ın bozma gerekçesi :

İşyeri dokunulmazlığının bozma eylemi ile ilgili olarak sanık hakkında 5271 sayılı CMK'nın 170. maddesine uygun olarak açılmış bir dava yok



10 YIL 8 AY 6 GÜN

İSTANBUL BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİNDE DURUŞMA AÇILAN İŞLERİN DİĞER İŞLERE ORANI

2021 2920/118048 =
% 2.5 AÇILAN DURUŞMA



2021 20730/118048 =
%17.5 BOZMA VE GERİ GÖNDERME



2022 2663/120244 =
% 2.2 AÇILAN DURUŞMA



20903/120244 =
%17.38 BOZMA VE GERİ GÖNDERME

Daire	Başvurunun Reddi	Başvurunun Esastan Reddi	Düzelterek Esastan Red (303. maddeye göre)	Bozma + İlk Derece Mahkemesine Gönderme	Bozma + Yeniden Hüküm Kurma	Yetkisizlik	Toplam
TOPLAM	4237	58584	16658	20730	2920	4665	118048

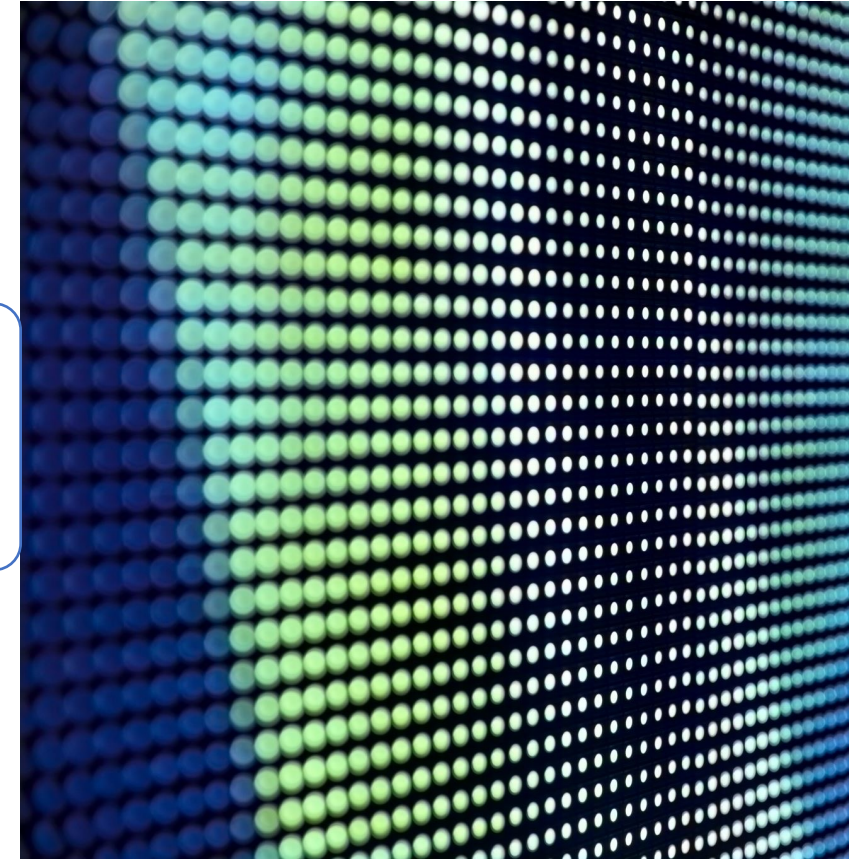
- ☐ İstinaf kanun yolunun getirdikleri
- ☐ Yargıtay ve temyiz sebepleri meselesi

Doğrudan doğrualık ve hakimın değişmezliği

Principle of
immediacy
(İng- AİHM'in
kullanımı)

**Le principe
d'immédiateté**
(Fr- AİHM'in
kullanımı)

*Immutabilità del
giudice
(it.)*



İSTANBUL BÖLGE ADLİYE MAHKEMESİNDE DURUŞMA AÇILAN İŞLERİN DİĞER İŞLERE ORANI

2021 2920/118048 =
% 2.5 AÇILAN DURUŞMA



2021 20730/118048 =
%17.5 BOZMA VE GERİ GÖNDERME



2022 2663/120244 =
% 2.2 AÇILAN DURUŞMA



2023 20903/120244 =
%17.38 BOZMA VE GERİ GÖNDERME

Daire	Başvurunun Reddi	Başvurunun Esastan Reddi	Düzeltilerek Esastan Red (303. maddeye göre)	Bozma + İlk Derece Mahkemesine Gönderme	Bozma + Yeniden Hüküm Kurma	Yetkisizlik	Toplam
TOPLAM	4237	58584	16658	20730	2920	4665	118048

- ☐ İstinaf kanun yolunun getirdikleri
- ☐ Yargıtay ve temyiz sebepleri meselesi

Doğrudan doğrualık ve hakimın değişmezliği

Principle of
immediacy
(İng- AİHM'in
kullanımı)

**Le principe
d'immédiateté**
(Fr- AİHM'in
kullanımı)

*Immutabilità del
giudice
(it.)*

Açık(yazılı)

6/1. maddeden doğan teminatlar

Zımni

Kanunla kurulmuş bağımsız ve tarafsız bir mahkeme

Makul sürede yargılama

Aleni yargılanma

Adil bir şekilde
dinlenilme

Suçsuzluk karinesinden faydalanma (6/2)

Gerekçeli karar hakkı

Çelişmeli muhakeme hakkı

Susma hakkı

Duruşmaya etkili katılım hakkı

Duruşmada hazır bulunma hakkı

Mahkemeye başvurma hakkı

Silahların eşitliği

Kendini suçlayıcı delil sunmaya
zorlanamama hakkı

Delil sunma hakkı

Yargı kararlarının uygulanması

...

Doğrudan doğruyalık
ilkesi

CUTEAN/ROMANYA,
02.12.2014, §61, 70, 72.

Aynı yönde
SVANİDZE/GÜRCİSTAN,
25.07.2019
§37-48

CHERNIKA/UKRAYNA,
12.03.2020, § 50, 75-78.



- 61. (.....) Son derece açık usuli veya idari nedenlerle, hakimin bir davaya katılmaya devam edememesi söz konusu olabilir Bu durumda davaya devam eden hakimlerin, delilleri ve davada ileri sürülen görüşleri tam olarak anlayabilmelerini sağlamak için alınabilecek tedbirler arasında, örneğin **tanığın güvenilirliği konusunda sorun bulunmayan hallerde tanıkların ifadelerinin tutanağa kaydedilmesi** veya yeni oluşan mahkeme tarafından yapılacak bir duruşmada ilgili görüşlerin ortaya konulması ya da önemli tanığın dinlenilmesi sayılabilir.(...)
- 70. Mahkeme olayda, ilk derece mahkemesinin kompozisyonunun, davanın sonucunun başvurunun aleyhine olmasını sağlamak veya herhangi uygunsuz bir amaçla değiştirildiği gösteren herhangi bir deli olmadığı kanaatindedir Olayda Bükreş Bölge Mahkemesi hakiminin, bağımsızlığı veya tarafsızlığı konusunda herhangi bir sorun olmadığı gibi, ilgili tanığın ve **sanığın dinlenmesine ilişkin duruşma tutanakları da hüküm veren hakimin elinde bulunmaktadır Ancak Mahkeme buna ek olarak sanığın ve tanıkların beyanlarının mahkumiyet hükmünde, bu kişileri doğrudan dinlemeyen tek hakimli Bükreş Bölge Mahkemesi tarafından dayanak olarak kullanıldığına işaret etmektedir.** Sonuç olarak Mahkeme, **söz konusu tutanakların varlığının** muhakemenin doğrudan doğruyalığı ilkesine yönelik eksikliği telafi etmediği kanaatindedir
- 72. Sonuç olarak mahkeme ilk derece mahkemesi heyetindeki hakimlerin değişmesinin ve temyiz mahkemesinde sanık ve tanıkların yeniden dinlenmemesini, başvurunun adil yargılanma hakkını ihlal etmiştir.

İNSAN HAKLARI EYLEM PLANI 2021

Faaliyetler

Faaliyet 2.1.a. Yargılama süreçlerinde sık hâkim değişikliğini önlemek amacıyla hâkimlerin tayinlerine esas bölge sistemi yeniden düzenlenecektir.

Sorumlu Kurum

Hâkimler ve Savcılar Kurulu

Süre

6 Ay

İtalyan CMK

525



Müzakareye ancak **duruşmaya katılmış olan** hakimler katılabilir. Aksi, mutlak butlanla batıldır.



CMK 227



“Müzakerede ancak **karara ve hükme katılacak** hâkimler bulunur”



CMK 232/5 (Değişik: 24/11/2016-6763/31 md.)

- Hüküm sonucu tefhim edildikten sonra gerekçeli karar imzalanmadan hâkim ölür veya herhangi bir sebeple kararı imzalayamayacak hâle düşerse, yeni hâkim, **tefhim edilen hükme uygun olarak gerekçeli kararı bizzat yazarak imzalar.** Toplu mahkemelerde böyle bir durumun gerçekleşmesi hâlinde, hüküm diğer hâkimler tarafından imzalanır ve başkan veya en kıdemli hâkim tarafından, hükmün altına diğer hâkimin imza edememesinin sebebi yazılarak imza olunur.

CEROVŠEK ve
BOŽIČNIK
/SLOVENYA
7.3.2017



- 45. Mahkeme bazı hallerde yargısal ve usuli nedenlerle, bir hakimin davaya devam etmesinin mümkün olamayabileceğini değerlendirmektedir. (bkz Cutedan / Mellors / Birleşik Krallık) Ancak, öncelikle bu davada bu nedenlerin hiçbirisi söz konusu olmadığını ifade etmek gerekir Buna ek olarak bu nedenlerden biri ortaya çıksa dahi, hakim A.K'nın başvuruçularının **mahkumiyet kararının gerekçesini yazmaması**, davanın yeniden görülmesi suretiyle, **örneğin ikinci derece mahkemesi tarafından, dosyanın yeniden duruşma açılması için ilk derece mahkemesine gönderilmesi suretiyle telafi edilebilirdi** Zira, hakim A.K emekli olmadan önce açıklanan hüküm, sanığın ve tanıkların beyanlarına dayanmaktadır.
- (...)
- 47. Sonuç olarak, Mahkeme, yargılamayı yapan hakimin (emekli olması nedeniyle), **mahkumiyete ilişkin gerekçeyi yazmamış olması ve bu eksikliği telafi edecek herhangi uygun uygun bir tedbirin alınmamış olması** dolayısıyla başvuruçunun adil yargılanma hakkının ihlal edildiği kanaatindedir



A
academia.edu

taner@law.ankara.edu.tr

Doç. Dr. Fahri Gökçen TANER
Ankara Üniversitesi Hukuk Fakültesi
Ceza ve Ceza Muhakemesi Hukuku ABD

<https://ankara.academia.edu/fahrigökçentaner>