

**T.C. YARGITAY 16. Ceza Dairesi**

**TÜRK MİLLETİ ADINA Y A R G I T A Y İ L A M I**

**Esas No:** 2015/1378 Karar No: 2017/4919

**Esas No:** 2015/1378

**Karar No:** 2017/4919

**Tebliğname No:** 9 - 2012/62727

**İNCELENEN KARARIN; Mahkemesi :** Adana 8. Ağır Ceza Mahkemesi Tarihi: 26.05.2011 Numarası: 2010/36 - 2011/154 Sanıklar:1-Yakup TOSUN, 2-Aziz TERZİ, 3-Fazlı BOZKURT, 4-Erkan KAYDU, 5-Oğuzhan SAĞLAM, 6-Ferhat ARI, 7-Vahdet ÇATALKAYA, 8-Ramazan KABAKLI, 9-Muhammet Ali TULUK, 10-Ayhan AKMAN, 11-Kemal ÖZDOĞAN

**Suç:** Hizb-ut Tahrir terör örgütüne üye olma, Terör örgütünün propagandasını yapma

**Suç tarihi :** 24.07.2009

**Hüküm:** 1-Sanıklar Muhammet Ali Tuluk, Ramazan Kabaklı ve Yakup Tosun hakkında; TCK'nın 314/2, TMK'nın 5, TCK'nın 62, 53, 58/9. maddeleri uyarınca mahkumiyet

2-Sanıklar Muhammet Ali Tuluk, Erkan Kaydu, Aziz Terzi, Oğuzhan Sağlam, Ferhat Arı, Ayhan Akman, Vahdet Çatalkaya, Fazlı Bozkurt ve Kemal Özdoğan hakkında; TMK'nın 7/2, TCK'nın 62, 53, 58/9. maddeleri uyarınca mahkumiyet

**Temyiz edenler:** Sanıklar müdafileri, sanık Erkan Kaydu

**Tebliğnamedeki düşünce:** Onama, Bozma Dosya incelenerek gereği düşünüldü: 1- Sanıklar Muhammet Ali Tuluk, Ramazan Kabaklı ve Yakup Tosun hakkında terör örgütüne üye olma suçundan kurulan hükümler yönünden yapılan incelemede, Sanık Muhammet Ali Tuluk'un evinde yapılan aramada çok sayıda örgütsel kitap ve dökümanların bulunduğu, örgüte adam kazandırma ve propaganda amacıyla kullanılan kitapları temin ettiği ve dağıttığı, örgütün diğer üyeleri ile sürekli irtibat kurduğu anlaşılmakla, eylem ve faaliyetlerindeki süreklilik, çeşitlilik ve yoğunluk durumu da dikkate alındığında, örgütle organik bağ kurduğu anlaşıldığından tebliğnamedeki görüşe iştirak edilmemiştir.

./.. Yapılan yargılama sonunda toplanan deliller karar yerinde incelenip, sanıkların suçlarının sübutu kabul, olay niteliğine ve kovuşturma sonuçlarına uygun şekilde vasfı tayin edilmiş, cezayı azaltıcı sebebin niteliği takdir kılınmış, savunmaları inandırıcı gerekçelerle reddedilmiş, incelenen dosyaya göre verilen hükümlerde aşağıdaki hususlar dışında bir isabetsizlik görülmemiş olduğundan, sanıklar müdafilerinin yerinde görülmeleyen temyiz itirazlarının reddine, ancak; 1-Sanıklar hakkında terör örgütüne üye olma suçundan hüküm kurulurken uygulama maddesi olarak "3713 sayılı Kanunun 7/1. maddesi yollamasıyla TCK'nın 314/2. maddesinin" gösterilmesi gerekirken, doğrudan TCK'nın 314/2. maddesinin yazılması,

2-Sanık hakkında kurulan hükümde TCK'nın 53. maddesinde düzenlenen hak yoksunluklarının uygulanması bakımından, Anayasa Mahkemesinin 24.11.2015 tarih ve 29542 sayılı Resmi Gazete'de

yayımlanarak yürürlüğe giren 08.10.2015 tarih, 2014/140 E. 2015/85 sayılı iptal kararının gözetilmesi lüzumu,

**3-Sanıkların gözaltı ve tutuklulukta kaldıkları sürelerin TCK'nın 63. maddesi uyarınca cezalarından mahsup edilmesi gerektiğinin gözetilmemesi, Bozmayı gerektirmiş, sanıklar müdafilerinin temyiz itirazları bu itibarla yerinde görülmüş olduğundan hükmün 5320 sayılı Kanunun 8/1. maddesi gereğince uygulanması gereken 1412 sayılı CMUK'nın 321. maddesi uyarınca BOZULMASINA, ancak yeniden yargılama yapılması gerektirmeyen bu hususların aynı Kanunun 322. maddesi uyarınca düzeltilmesi mümkün bulunduğundan, hükmün 3. fıkrasının 1. bendine "TCK'nın 314/2. maddesi" ibaresinden önce gelmek üzere"3713 sayılı Kanunun 7/1. maddesi yollamasıyla" ibarelerinin yazılması, hükmün TCK'nın 53. maddesinin uygulanmasına ilişkin kısmının bütünüyle çıkarılarak yerine "Anayasa Mahkemesinin 24.11.2015 tarih ve 29542 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 08.10.2015 tarih, 2014/140 E. 2015/85 K. sayılı iptal kararı doğrultusunda yürürlükte bulunan TCK'nın 53. maddesinin sanık hakkında uygulanmasına" ibarelerinin eklenmesi ve hükmün3. fıkrasına "Sanıkların gözaltı ve tutuklulukta kaldıkları sürelerin TCK'nın 63. maddesi uyarınca cezalarından mahsup edilmesine" ibarelerinin yazılması suretiyle sair yönleri usul ve kanuna uygun bulunan hükümlerin DÜZELTİLEREK ONANMASINA, II- Sanıklar Muhammet Ali Tuluk, Erkan Kaydu, Aziz Terzi, Oğuzhan Sağlam, Ferhat Arı, Ayhan Akman, Vahdet Çatalkaya, Fazlı Bozkurt ve Kemal Özdoğan hakkında terör örgütünün propagandasını yapma suçundan kurulan hükümler yönünden yapılan incelemede, 1) Sanıklara yüklenen suçun tarihi, işleme yöntemi ve temel şekli itibarıyla gerektirdiği cezanın süresine göre; hükümden sonra 05.07.2012 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 6352 sayılı Kanunun geçici 1. maddesi kapsamında kaldığı ve anılan maddenin birinci fıkrasının "b" bendinde yer alan "kovuşturma evresinde, kovuşturmanın ertelenmesine karar verilir" şeklindeki düzenleme ve yine anılan Kanunun 105/2-b maddesiyle 3713 sayılı Kanunun 13. ./.. maddesinin yürürlükten kaldırılmış olması, ayrıca 30.04.2013 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 6459 sayılı Kanunun 8. maddesi ile 3713 sayılı Kanunun 7. maddesinde yapılan değişikliğe ilişkin düzenleme karşısında sanıkların hukuki durumlarının yeniden takdir ve tayininde zorunluluk bulunması, 2) Kabul ve uygulamaya göre de; a-Terör örgütünün propagandasını yapma suçu bakımından; sanıklar Erkan Kaydu, Aziz Terzi, Oğuzhan Sağlam, Ferhat Arı, Ayhan Akman, Vahdet Çatalkaya, Fazlı Bozkurt ve Kemal Özdoğan hakkında, TCK'nın 58/9. maddesinin örgüt mensubu suçlu yönünden uygulanabileceği gözetilmeden yazılı şekilde uygulama ile hüküm kurulması,**

b- Sanıklar Aziz Terzi, Ferhat Arı, Oğuzhan Sağlam, Muhammet Ali Tuluk ve Vahdet Çatalkaya'nın gözaltı ve tutuklulukta kaldığı sürelerin TCK'nın 63. maddesi uyarınca cezasından mahsubuna karar verilmesi gerektiğinin gözetilmemesi, c-TCK'nın 53. maddesinde düzenlenen hak yoksunluklarının uygulanması bakımından, Anayasa Mahkemesinin 24.11.2015 tarih ve 29542 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 08.10.2015 tarih, 2014/140 E. 2015/85 sayılı iptal kararının gözetilmesi lüzumu, Bozmayı gerektirmiş, sanık Erkan Kaydu ve sanıklar müdafilerinin temyiz itirazları bu itibarla yerinde görülmüş olduğundan hükümlerin bu sebeplerden dolayı BOZULMASINA, 20.09.2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

**Başkan V. M. Şentürk H. Yüksel (üye) H. Karahan (üye) F. Kır (üye) M. Bulut (üye)**