

T.C.  
DANI TAY  
BE NC DARE

Esas No : 2016/21258

Karar No : 2019/4518

TEMY Z EDEN (DAVALI) : Emniyet Genel Müdürlü ü / ANKARA

VEK L : Hukuk Mü aviri

KAR I TARAF (DAVACI) :

VEK L : Av.

STEM N KONUSU : stanbul 9. dare Mahkemesinin 30/04/2015 tarih ve E:2014/1928, K:2015/935 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜREC :

**Dava konusu istem:** Davacının, stanbul Emniyet Müdürlü ü Avcılar Polis Merkezi Amirli inde polis memuru olarak görev yapmakta iken 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 48. ve 98. maddeleri uyarınca memuriyetinin sona erdirilmesine ili kin 12/08/2014 günlü i lemin iptaline ve bu i lem nedeniyle yoksun kaldı ı her türlü özlük hakları ile sosyal güvenlik ve emeklilik haklarının iadesine karar verilmesi istenilmi tir.

**Ik Derece Mahkemesi kararının özeti:** stanbul 9. dare Mahkemesince verilen 30/04/2015 tarih ve E:2014/1928, K:2015/935 sayılı kararda; 765 sayılı (mülga) Türk Ceza Kanunu hükümleri uyarınca tecil edilmi bir mahkumiyet kararının, Devlet memurlu una alınmak için bir engel olu turmadı ı gibi, halen Devlet memuru olan ki iler hakkında da 657 sayılı Kanun'un 98/b maddesi uyarınca göreve son verme i lemi uygulanamayaca ı belirtilmi ve bu nedenle, 13/11/2004 tarihinde i lenmi olunan "hükümlü ve tutuklunun firarını hazırlamak ve kolayla tırmak" suçundan dolayı 765 sayılı (mülga) Türk Ceza Kanunu'nun 456/2. maddesi uyarınca "1 yıl, 8 ay" hapis cezası ile cezalandırılarak bu cezası **647** sayılı (mülga) Cezaların nfazı Hakkında Kanun uyarınca ertelenen davacının, bu a amada devlet memuru olmak için mevzuatta belirtilen artları ta ımadı ının kabulüne olanak bulunmadı ından, dava konusu i lemde hukuka uyarlık bulunmadı ı sonucuna varılmı tir. Öte yandan, yukarıda anılan gerekçeyle dava konusu i lemin hukuka aykırılı ının saptanması nedeniyle, bu i lemden ötürü yoksun kaldı ı her türlü özlük hakları ile sosyal güvenlik ve emeklilik haklarının da davacıya iadesi gerekti i belirtilmi tir. Belirtilen gerekçelerle dava konusu i lemin iptaline, bu i lem nedeniyle yoksun kaldı ı her türlü özlük hakları ile sosyal güvenlik ve emeklilik haklarının davacıya iadesine karar verilmi tir.

TEMY Z EDEN N DD ALARI : Davalı idare tarafından; davacının "hükümlü ve tutuklunun firarını hazırlamak ve kolayla tırmak" suçundan "1 yıl, 8 ay" kesinle mi hapis cezası bulundu u, dava konusu i lemin 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 48. ve 98.

**T.C.**  
**DANI TAY**  
**BE NC DA RE**

**Esas No : 2016/21258**

**Karar No : 2019/4518**

maddeleri uyarınca tesis edildi i, dare Mahkemesi kararının yasalara aykırı olarak verildi i ileri sürülmektedir.

**KAR I TARAFIN SAVUNMASI** : Davacı tarafından; dare Mahkemesinin dava konusu i lemin iptali yönündeki kararının do ru ve yasaya uygun bir karar oldu u, davalı idarenin temyiz talebinin ise yersiz ve haksız oldu u belirtilerek istemin reddi gerekti i savunulmaktadır.

**DANI TAY TETK K HÂK M DÜ ÜNCES** : Davacının, ceza yargılaması sonucunda almı oldu u mahkumiyet hükmü nedeniyle memurluk görevinin sona erdirildi i, ancak bu mahkumiyet kararının davanın zamana ımından dü mesi nedeniyle hukuken ortadan kalktı ı görüldü ünden, temyiz isteminin reddi ile dare Mahkemesi kararının gerekçesi de i tirilmek suretiyle onanması gerekti i dü ünülmektedir.

**TÜRK M LLET ADINA**

Karar veren Danı tay Be inci Dairesince, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra dosya tekemmül etti inden yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin i in gere i görü üldü:

**NCELEME VE GEREKÇE:**

**MADD OLAY :**

istanbul Emniyet Müdürlü ü Avcılar Polis Merkezi Amirli inde polis memuru olarak görev yapmakta olan davacı hakkında "hükümlü ve tutuklunun firarını hazırlamak ve kolayla tırmak" suç isnadiyla açılan davada, Küçükçekmece 6. Asliye Ceza Mahkemesinin 30/03/2010 tarih ve E:2009/1282, K:2010/644 sayılı kararıyla davacının "1 yıl, 8 ay" müddetle hapis cezası ile cezalandırılmasına ve verilen cezanın 647 sayılı Cezaların nfazı Hakkında Kanun'un 6. maddesi uyarınca ertelenmesine karar verilmi tir.

Ceza Mahkemesince verilen bu karara istinaden, davacının 657 sayılı Kanun'un 48. maddesinin 5. fıkrasında belirtilen memurlu a alınma artını kaybetti i de erlendirildi inden, davalı idarenin 12/08/2014 günlü sayılı i lemiyle anılan Kanun'un 98. maddesinin (b) bendi gere ince davacının memuriyetinin sona erdirilmesine karar verilmi tir.

Bunun üzerine temyizen incelenen dava açılmı tir.

Bu arada, ceza yargılaması sonucunda verilen söz konusu kararın, Yargıtay 16. Ceza Dairesinin 24/05/2016 tarih ve E:2016/1209, K:2016/3566 sayılı kararıyla; davacının üzerine atılı "hükümlü ve tutuklunun firarını hazırlamak ve kolayla tırmak" suçu için suç tarihinde yürürlükte bulunan ve 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nun 7/2. maddesi gere ince daha lehe olan 765 sayılı (mülga) Türk Ceza Kanunu'nun 302/1. maddesinde öngörülen

**T.C.**  
**DANI TAY**  
**BE NC DA RE**

**Esas No : 2016/21258**

**Karar No : 2019/4518**

cezanın süresi itibarıyla, anılan Kanun'un 102/4. ve 104/2. maddelerinde öngörülen zamana ımının suç ve inceleme tarihleri arasında gerçekleşti i gerekçesiyle, hükmün bozulmasına ve Ceza Muhakemeleri Usul Kanunu'nun 322. maddesi uyarınca davanın zamana ımı nedeniyle dü mesine karar verilmi tir.

**LG L MEVZUAT:**

Anayasa'nın 38. maddesinde, "Suçlulu u hükmen sabit oluncaya kadar, kimse suçlu sayılamaz." hükmüne yer verilerek masumiyet karinesi anayasal güvence altına alınmı tir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 48/A-5. maddesinde yer alan, "Türk Ceza Kanununun 53 üncü maddesinde belirtilen süreler geçmi olsa bile; kasten i lenen bir suçtan dolayı bir yıl veya daha fazla süreyle hapis cezasına ya da affa u ramı olsa bile devletin güvenli ine kar ı suçlar, Anayasal düzene ve bu düzenin i leyi ine kar ı suçlar, zimmet, irtikâp, rü vet, hırsızlık, dolandırıcılık, sahtecilik, güveni kötüye kullanma, hileli iflas, ihaleye fesat kar ı tırma, edimin ifasına fesat kar ı tırma, suçtan kaynaklanan malvarlı ı de erlerini aklama veya kaçakçılık suçlarından mahkûm olmamak" ko ulu, Devlet memurlu una alınacaklarda aranan genel artlar arasında sayılmı tir.

Anılan Kanun'un 98/b. maddesindeki, "Memurlu a alınma artlarından her hangi birini ta imadı ının sonradan anla ılması veya memurlukları sırasında bu artlardan her hangi birini kaybetmesi" hükmü de, Devlet memurlu unun sona erme sebepleri arasında sayılmı tir.

**HUKUK DE ERLEND RME:**

Uyu mazlıkta, davacının ceza yargılaması sonucunda almı oldu u mahkumiyet hükmü nedeniyle memurluk görevi sona erdirilmi ise de, söz konusu mahkumiyet kararına konu davanın zamana ımından dolayı dü mesi nedeniyle mahkumiyetin hukuken ortadan kalktı ı, davacının üzerine atılı suçtan dolayı halihazırda herhangi bir ceza almamı durumda oldu u ve dolayısıyla i lemin dayana ının kalmadı ı anla ıldı ndan, davacının anılan mahkumiyet kararı nedeniyle 657 sayılı Kanun'un 48/A-5. maddesindeki artları kaybetti i gerekçesiyle tesis edilen dava konusu i lemde hukuka uyarlık görülmemi tir.

Bu itibarla, dava konusu i lemin iptali yönündeki dare Mahkemesi kararında sonucu itibarıyla hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

**KARAR SONUCU:**

Açıklanan nedenlerle;

1. Davalının temyiz isteminin reddine,

2. stanbul 9. dare Mahkemesinin 30/04/2015 tarih ve E:2014/1928, K:2015/935

sayılı temyize konu kararının, **yukarıda belirtilen gerekçeyle ONANMASINA,**

**T.C.**  
**DANI TAY**  
**BE NC DARE**

**Esas No : 2016/21258**

**Karar No : 2019/4518**

3. 2577 sayılı Kanun'un (geçici 8. maddesi uyarınca uygulanmasına devam edilen) 54. maddesinin 1. fıkrası uyarınca bu kararın tebli tarihini izleyen günden itibaren 15 (onbe ) gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere, 04/07/2019 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

**Ba kan**

**Üye**

**Üye**

**Üye**

**Üye**