

Ek: 7

12. Kısım 2006

T.C.
SAMSUN
4. ASLİYE CEZA MAHKEMESİ
DOSYA NO : 2007/521
KARAR NO : 2008/587
C.SAVCILIĞI ESAS NO : 2007/3838

GEREKÇELİ KARAR
TÜRK MİLLETİ ADINA

HAKİM : ERKAN UÇAR 32437
C. SAVCISI : FİKRET GÜNAY 38647
KATİP : AYDIN AKOĞLU 54738

DAVACI : K.H.

KATILAN

: SERA DINK, [REDACTED]

KATILAN

: RAHİL DINK, [REDACTED]

KATILAN

: DELAL DINK, [REDACTED]

KATILAN

: ARAT DINK, [REDACTED]

KATILAN

: HASROF DINK, [REDACTED]

VEKİLLERİ

: Av. BAHRİ BAYRAM BELEN, [REDACTED]

Av. FİKRET İLKİZ, [REDACTED]

Av. EMİNE İNCİ İŞBÜLÜR, [REDACTED]

Av. FETHİYE ÇETİN, [REDACTED]

Av. ARZU BECERİK, [REDACTED]

ŞİKAYETÇİ

: OKTAY AVCU, [REDACTED]

4/11

M

6

SANIK

:İBRAHİM FIRAT, [REDACTED]

SANIK

:METİN BALTA, [REDACTED]

MÜDAFİİ

:Av.AHMET ÇAVUŞ, Samsun Barosu avukatlarından
(Her iki sanık için)

SUÇ

:Gizliliğin İhlali, İhmal suretiyle Görevi Kötüye
Kullanma

SUÇ TARİHİ

: 20/01/2007

SUÇ YERİ

: SAMSUN/MERKEZ

KARAR TARİHİ

: 22/10/2008

Yukarıda açık kimliği yazılı sanıklar hakkında mahkememizde yapılan duruşma sonunda:

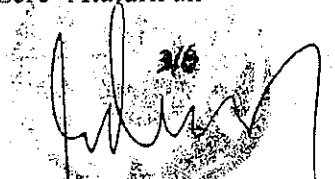
GEREĞİ DÜŞÜNÜLDÜ:

Sanıklar hakkında Samsun C.Başsavcılığının 22.06.2007 tarih ve 2007/3838 esas nolu iddianamesi ile gizliliğin ihlali ve ihmal suretiyle görevi kötüye kullanma suçlarından kamu davası açılarak özetle, 19.01.2007 tarihinde İstanbul'da yayınlanan AGOS isimli haftalık siyasi, aktüel gazetenin genel yayın yönetmeni Fırat (Hrant) DİNK'in Agos gazetesinin yayın yaptığı binanın önünde ateşli silahla öldürüldüğünü, yapılan soruşturma sonucunda katil zanlısının Ogün Samast olduğunun belirlendiğini, 20.01.2007 tarihinde Samsun Otogarında Metro otobüsünde katil zanlısının Samsun Emniyet Müdürlüğü ile Samsun İl Jandarma Komutanlığı arasında yapılan görüşmeler ve sağlanan koordinasyon sonucunda zanlının yakalandığı, zanlının yakalanmasından sonra yapılan üst aramasında 7.65 mm çapında silah, 8 adet 7.65 çapında mermi, montunun ön cebinde katlanmış vaziyette Türk bayrağı bulunduğu, yerel ve ulusal basının olayı öğrenmesi neticesinde Yeşilkent Karakolunun terminal kontrol noktası önüne birçok basın mensubunun geldiği, kontrol noktasının küçük ve camlarından içerinin görülebildiği, korunaksız olduğu değerlendirilerek katil zanlısı Ogün Samast'ın o anda yapılacak işlemleri tamamlandığından İstanbul'a götürülünceye kadar bekletilmek üzere daha güvenli olduğu düşüncesiyle Samsun Emniyet Müdürlüğü Terörle Mücadele Şube'sine saat 00:30 sıralarında götürüldüğü, Nöbetçi C.Savcısına katil zanlısının şüpheli sıfatıyla müdafii huzurunda savunmasının alındığı, gözaltı emri verildiği, İstanbul'a götürülmek üzere Samsun TEM Şube Müdür vekili Emniyet Amiri Metin Balta, Emniyet Amiri İsmail Günay, Jandarma Kd.Üst.Çvş. Soner Turan ve Jandarma Kd. Kd.Bçvçş.Birol Ustaoglu'na teslim edildiğinin, jandarma ve emniyet görevlileri tarafından uçakla İstanbul Emniyet Müdürlüğü görevlilerine götürülerek tesliminin sağlandığını, katil zanlısının yakalandıktan sonra Samsun Emniyet TEM Şube Müdürlüğü'nde gözaltında olduğu süre dahilinde çekilen fotoğraflarının görsel ve yazılı basında yayınlanması üzerine olaya ilişkin gerekli inceleme ve soruşturma yapılması için Samsun C.Başsavcılığı tarafından 31.01.2007 günü tutanak tanzim edilerek C.Başsavcılığı'nın 2007/2129 soruşturma sırasına kayıt işlemi yapılarak Başsavcılıkça 01.02.2007 tarihinde katil zanlısının fotoğraf ve kamera kayıtlarının görüntülerinin alındığı yerin tespiti amacıyla Samsun Emniyet Müdürlüğü TEM Şubesinde gerekli incelemelerin yapıldığını, fotoğrafların TEM Şubesinin çay ocağında çekildiğinin anlaşıldığını, fotoğraflarda yer alan Tema vakfının Türk bayrağı üzerinde "Vatan toprağı kutsaldir,

463

kaderine terk edilemez" Atatürk'ün veciz sözünün yer aldığı panonun TEM şubesinin çay ocağında bulunduğu tespit edildiğini, çay ocağının mevcut halinin fotoğraf ve kamera görüntülerinin alındığını, söz konusu Tema vakfına ait takvime el konularak muhafaza altına alındığını, katil zanlısının yakalandığında götürüldüğü Yeşilkent Karakol komutanlığına bağlı Samsun Yusuf Ziya Yılmaz şehirlerarası otobüs terminalinde bulunan jandarma kontrol noktasında gerekli incelemelerin yapılarak fotoğraf ve kamera kayıtlarının alındığını, Samsun İl Emniyet Müdürlüğü ve İl Jandarma Komutanlığı'ndan katil zanlısı yakalandığı andan İstanbul Emniyet Müdürlüğü'ne teslim edildiği ana kadar görev yapan, fotoğrafları ve kamera kayıtlarını çektiren görevlilerin açık kimlik ve görevlerinin bildirilmesinin istendiğini,Samsun Emniyet Müdürlüğü tarafından verilen cevabı yazıda,görev alan görevlilerin isimlerinin bildirildiğini,fotoğraf çektirirken zanlının yanında bulunan görevlilerin bildirildiğini,TEM Şube Müdürlüğü tarafından çekilen fotoğraflara ilişkin herhangi bilginin verilmemesini,gönderilen fotoğraf,CD ve kayıtların muhafaza altına alındığını,Samsun İl Jandarma Komutanlığı tarafından verilen cevabı yazıda,görevlilerin isimlerinin bildirildiğini,fotoğraf ve kamera kayıtlarına ilişkin kasetlerin C.Başsavcılığı'na teslim edileceğinin bildirildiğini,05/02/2007 tarihinde saat 01.41 sıralarında Samsun Emniyet Müdürlüğü'nün 155 Polis İmdat numarasını arayan bir kişinin elinde katil zanlısı Ogün Samast ile ilgili çok önemli CD olduğunu,üç ayrı yere buzdolabı laylon poşeti içerisine koyarak bıraktığını,bıraktığı yerleri söylediğini,bunların hemen alınması gerektiğini,polislerin ceza almasının onuruna dokunduğunu ve karşı tarafında ceza alması için CD leri bıraktığı belirttiğini,açık kimlik ve adres bilgilerini vermediğini,telefonu kapattığını,ilgili yerlerdeki CD lerin incelenmesinde "insanlık namına şuan da Ogün Samast soruşturmasını yapan müfettişlere bu CD yi ulaştırmanızı istiyorum,basına vermedim,eğer bunun müfettişlere ulaşmadığını anlarsam basına vereceğim ve size verdiğini ve işleme konulmadığını belirteceğim,eğer adalet uygulanacaksa herkese eşit uygulanmalıdır.Duyarlı bir vatandaş"bulduğunu,teknik olarak kimin gönderdiğinin belirlenemediğini,CD ler ve kayıtlar üzerinde bilirkişi incelemesi yaptırıldığını,tüm delillerin birlikte değerlendirilmesi neticesinde Agos gazetesi yayın yönetmeni Fırat (Hrank) Dink'in Türklüğü hakaret suçundan dolayı açılan kamu davasının sonucunda verilen kararın Yargıtay Özel Daire ile Yargıtay C.Başsavcılığı arasında uyumsuzluk konusunda olması ve nihayetinde Yargıtay Ceza Genel Kurulu'nun Yargıtay C.Başsavcılığı'nın itirazının reddine karar verilmesi sürecinde konunun kamu oyunda duyarlılık oluşturduğu,görsel yazılı basında bu hususta haber,makale ve programların yapılması üzerine Fırat Dink'in tanınan bir kişi hale geldiğini,öldürülmesi sonrasında yargılandığı eyleminden dolayı öldürülmüş olabileceği hususunda ulusal görsel ve yazılı basında haberlerin verilmiş olmasından dolayı sanıkların olayı bildikleri Samsun'da yakalanan katilin 18 yaşından küçük olduğunun tespit edildiğini,soruşturmasının gizli yapılması gerektiğini,nöbetçi C.Savcısı'nın yazılı gözetim emrine rağmen nezarete alma işleminin yapılmadığını,TEM Şubesinin çay ocağında katil zanlısının yanında kamu görevlileri olduğu halde fotoğrafının çekildiğini,katil zanlısının elinde Türk Bayrağının bulunduğunu,çekilen kamera ve fotoğraflarının zanlının arkasında,arka fon olacak mahiyette TEMA Vakfına ait Türk Bayrağı üzerinde Atatürk'ün "Vatan toprağı kutsaldır,kaderine terkedilemez"sözünün yer aldığı,yazının zanlının başının üstünde yer alacak şekilde özel ayarlama yapıldığını,TEM Şubesinin çay ocağında katil zanlısının bekledildiği süre dahilinde,sanık Metin Balta'nın Samsun Emniyet Müdürlüğü TEM Şube Müdür vekili olarak görev yaptığını,olay sırasında şubede bulunduğunu,zanlının sadece C.Savcısı tarafından ifadesinin alınabileceğini,C.Savcısının yazılı emri olmadıkça kimlik tespiti amacına dahi görüntüsünün de ses kaydının alınamayacağını bilmesi halinde katil zanlısı Ogün Samast'ın suçu nasıl işlediği konusunda sorgulanmasına engel olmadığı,katil zanlısının her iki eli de göğüs hizasında Türk Bayrağını tutarak arka fonda yukarıda belirtildiği üzere Atatürk'ün

3/6



sözü görülecek şekilde kamu görevlilerinin de yanında olduğu halde fotoğrafının çekilmesine engel olmadığı, kayıtlarının alınmasına izin verdiği, hatta bu konuda talimat verdiği, daha sonra bu fotoğraf ve kayıtların ulusal basında yayınlandığı, bunların yayınlanmasına engel olacak emir vermediğini ve önleyici tedbir almadığını belirterek ihmal suretiyle görevi kötüye kullanma suçunu işlediğini, sanık İbrahim Fırat'ın TEM Şube Müdürlüğünde komiser olarak görev yaptığını, zanlının çay ocağında bulunduğu sırada adli yazışmalarla ilgilendiğini, çekilen fotoğraf ve kayıtların bilgisayara aktarılmasını istediğini, daha sonra bu fotoğraf ve kayıtları sildiğini, daha sonra basında yayınlanan fotoğrafların sanığın sildiği kayıtlarla aynı olduğunu belirterek sanığın soruşturmanın gizliliğini ihlal ederek zanlıya ait fotoğrafların görsel ve yazılı basında yer almasına sebebiyet verdiğinden bahisle kamu davası açılarak sanıklardan Metin Balta'nın eylemine uyan TCK'nun 257/2, sanık İbrahim Fırat'ın TCK'nun 285/1,4 maddeleri gereğince cezalandırılmalarına, adli emanete alınan eşyaların delil olarak dosyada muhafazasına karar verilmesi talep edilmiştir.

Sanık Metin Balta talimatla alınan savunmasında; atılı suçlamayı kabul etmediğini, olayla ilgili olarak önceki ifadelerini tekrar ettiğini, olay tarihinde olayın Türkiye gündemini sarsan çok önemli bir olay olmasından dolayı bütün ulusal kanalların canlı yayında şahsın yakalanışını, haliyle olay yerini kendisine suçlamanın yapıldığı Emniyet Müdürlüğü'nün etrafını naklen verdikleri, bu canlı yayınlar tekrar tekrar incelendiğinde, olayın ehemmiyeti açısından herkesin Emniyet Müdürlüğü'ne geldiğini, yakalanışı esnasında Jandarma Karakoluna geldiğinin görüleceğini, herkesin bulunduğu bir ortamda görevi ihmal ile suçlamayı kabul etmediğini, kendisinin sadece üstlerinden aldığı görevi yerine getirdiğini, suçlamanın yöneltildiği zaman da vazife icabı yakalanan şahısla ilgili işlemleri ve yazışmalar ile şahsın İstanbul iline teslimi ile ilgili işlemleri yaptığını, suçsuz olduğunu beyan etmiştir.

Sanık İbrahim Fırat savunmasında, atılı suçlamayı kabul etmediğini, kendisinin Terörle Mücadele Şube müdürlüğü'nde görevli komiser olduğunu, bu şubede Bürolar amiri olarak görevli olduğunu, Ogün Samast'ın bir kısım resimlerinin çekildiğini, kendisinin o sırada büroda çalıştığını, resimlerin polis memuru Osman Kara tarafından bilgisayara aktarıldığını, kendisine "aktarayım mı" diye sorduğunu, kendisinin de "aktarabilirsen yap" dediğini, Osman Kara tarafından resimler aktarılırken yanında olmadığını, daha sonra kendisine aktardığını söylediğini, fotoğrafları bilgisayarın masa üstünde görünce ortamın çok kalabalık olması sebebiyle ilgisiz kimseler tarafından bu resimler görülür diye kendisinin bunları sildiğini, daha sonra basında çıkan fotoğrafların bu resimler olduğunu bilmediğini, ilgisiz kimseler derken olay yerinde bulunan polis ve jandarma görevlilerini kastettiğini, çok kalabalık olduğunu, daha sonra basında çıkan fotoğraflarla ilgisinin olmadığını, katil zanlısının fotoğraflarının çekilmesi ve diğer işlemler konusunda kendisinin bilgisinin olmadığını, yetkisinin de olmadığını, suçsuz olduğunu beyan etmiştir.

Katılanlar vekilleri beyanlarında; öncelikle dosyanın İstanbul 14. Ağır Ceza Mahkemesi'nde görülmekte olan dava ile aralarında CMK'nun 8/2.mad. gereğince bağlantı bulunması sebebiyle birleştirilmesini talep etmişler, talebin 14. Ağır Ceza Mahkemesi'nce red edilmesi üzerine sanıkların cezalandırılmasını talep etmişlerdir.

Sanıklar müdafii savunmasında özetle, müvekkillerinin suçsuz olduğunu, katil zanlısının görüntülerinin basında yer almasında sanıklardan herhangi birisinin kasti hareketi olduğuna dair delil elde edilemediğini, fotoğrafta yer alan görevliler hakkında görevi kötüye kullanma ve soruşturmanın gizliliğini ihlal suçlarından verilen kovuşturmaya yer olmadığına karar kesinleşmişken aynı eylemden sanık Metin Balta'ya ceza verilmesinin hukuka uygun olmadığını, olay anında Emniyet Müdürlüğü binasının çok kalabalık olduğunu, sanık Metin Balta'nın evrakları yetiştirmeye çalıştığını ve o anda bilgisayar odasını kontrol etmesine imkan bulunmadığını, müvekkil Metin Balta'nın görevini yerine getirirken tamamen üst ve amirlerinin bilgi ve direktifleriyle hareket ettiğini, cezai sorumluluğunun bulunmadığını, her

iki sanığın beraatine karar verilmesini talep etmiştir.

İddia makamı esas hakkındaki mütalaasında özetle iddianamede belirtildiği gibi sanıkların her ikisinin de atılı suçu işledikleri anlaşıldığından her iki sanığın eylemleri neticesinde katil zanlısı Ogün Samast tarafından öldürülen Fırat (Hrant) DİNK'in öteki olarak algılanıp kamu görevlileri tarafından katil zanlısının eylemine sempati duyulduğu görüntüsünün olduğu, bunun soruşturmanın gizliliğini ihlal yanı sıra telafisi imkansız yanlış algılamalara sebebiyet verdiği, vatandaş algılamasında ve uluslar arası boyutta ülkemizi zor duruma düşürdüğü anlaşılmakla, sanık Metin Balta'nın eylemine uyan 5237 TCK nun 257/2 maddesi gereğince cezalandırılmasına, İbrahim Fırat'ın eylemine uyan 5237 Sayılı TCK nun 285/1,4 maddeleri gereğince cezalandırılmasına, Soruşturma dosyası kapsamında Adli emanete alınan 2007/269, 2007/647 ile 2007/1021 sırasında kayıtlı delillerin dosya arasında muhafazasına karar verilmesi kamu adına talep ve mütalaa etmiştir.

Mahkememizce yapılan yargılama sonucunda, sanıklardan İbrahim Fırat'ın atılı gizliliğin ihlali suçunu işlediği konusunda yeterli delil elde edilemediğinden beraatine karar verilmiştir. Zira olay tarihinde katil zanlısının fotoğraflarının çekildiği, kamera kayıtlarının alındığı ve bu kayıtların yerel ve ulusal basında yayınlandığı kesin olarak anlaşılmaktadır. Ancak sanık tarafından bu kayıtların basına sızdırıldığı konusunda şüpheden uzak yeterli deliller bulunmamaktadır. Sanığın bu fotoğrafları bilgisayara kayıt etmesi için Osman Kara'ya kaydedebilirsin dediği ve bilahare ortamın kalabalık olmasından dolayı bu fotoğraf ve kayıtları sildiğine ilişkin beyanı vardır. Ancak dinlenen tüm tanıkların ve görevlilerin beyanları ile bu kayıtların ve fotoğrafların sanık tarafından basına sızdırıldığı şüpheden uzak bir şekilde kesin olarak ispatlanamamıştır. Sanık hakkında bu konuda yalnızca bir şüphe vardır. Bu fotoğrafların sanık tarafından basına sızdırılmış olması ihtimalinin yanında bir başkası tarafından da verilmiş olması ihtimali söz konusudur. İhtimale dayanarak kimseye ceza verilemez. Ceza hukukunun "şüpheden sanık yararlanır" evrensel ilkesi gereğince sanık İbrahim Fırat hakkında atılı suçtan dolayı delil yetersizliğinden beraat kararı verilmiştir.

Sanık Metin Balta'nın atılı ihmal suretiyle görevi kötüye kullanma suçunun oluşmaması sebebiyle beraatine karar verilmiştir. Görevi ihmal suçu kast ile işlenen suçlardandır. Bunun için özel kast gerekmeyip genel kastın bulunması yeterlidir. Ancak sanığın görevi ihmal genel kastını da taşımadığı düşünülmüştür. Zira kamuoyunda çok yoğun bir şekilde gündemde olan cinayetin katil zanlısının Samsun'daki güvenlik güçlerince yakalanmış olması dolayısıyla ilgili güvenlik görevlilerinin katil zanlısının fotoğraflarının çekilmesi ve kamera kayıtlarının alınmasının arşiv amaçlı olduğu konusunda mahkememizde kanaat oluşmuştur. Emniyet Müdürlüğü'nün böylesine önemli bir şubesinin müdür vekili olarak görev yapan bir başkomserin böylesine bir cinayetin zanlısına kahraman muamelesi yapmak ve onu onure etmek için eline bayrağı verip kendisine iltifat ettiği kabul edilemez. Cinayetin işleniş şeklini, sebebini ve diğer delilleri elde edebilmek amacıyla katil zanlısını konuşturmak için bu şekilde bir yaklaşım içerisinde oldukları konusunda mahkememizde kanaat oluşmuştur. Kaldı ki bu kayıtların alınması kararını sanığın verdiği de ispatlanamamıştır. Öte yandan hangi amaçla olursa olsun zanlının fotoğraflarının bu şekilde çekilerek yayınının küçüklüğü nedeniyle gizli yapılması gereken soruşturmanın bu gizliliğinin ihlaline ve kamuoyuna yansıyan diğer olumsuz sonuçların doğmasına sebebiyet verilmesi doğru olmayıp disiplin cezasını gerektirebilir ise de adli açıdan suçun manevi unsuru olan kast unsurunun bulunmamasından dolayı sanık Metin Balta'nın beraatine dair tüm dosya kapsamı gereğince aşağıdaki şekilde karar vermek gerekmiştir.

HÜKÜM: Yukarıda açıklanan gerekçeye göre;

1-Her ne kadar sanık Metin Balta hakkında görevi kötüye kullanmak suretiyle görevi ihmal suçundan dolayı kamu davası açılmış ise de sanığın atılı suçu işlemediğinin sabit olması sebebiyle sanığın CMK'nun 223/2-b. mad.gereğince **BERAATİNE,**

2-Her ne kadar sanık **İbrahim Fırat** hakkında gizliliğinin ihlali suçundan dolayı kamu davası açılmış ise de sanığın atılı suçu işlediği konusunda mahkumiyetine yetecek derecede kesin, inandırıcı, şüpheden uzak delil elde edilemediğinden sanığın CMK'nun 223/2-e.mad. gereğince **BERAATINE**,

3-Adli Emanetin 2007/269, 2007/647 ve 2007/1021 sırasında kayıtlı delillerin dosyada delil olarak muhafazasına,

4- Beliren duruma göre sanıklardan yargılama gideri alınmasına yer olmadığına,

-Dair katılanlar, vekilleri, ve sanıkların yokluğunda, sanıklar müdafinin yüzünde İddia makamında C.Savcısının huzurunda İş bu kararın tebliğinden ve tefhiminden itibaren 7 gün içerisinde Mahkememize verilecek bir dilekçe veya zabıt katibine yapılacak beyanın tutanağa geçirilerek Hakim'e onaylatılmak suretiyle Yargıtay'da temyiz yolu açık olmak üzere talebe aykırı olarak verilen karar açıkça okunup usulen anlatıldı. **22/10/2008**

Katip 54738

Hakim 32437