CMK 231 uygulaması - 22.07.2008

Hükmün açıklanmasının geri bırakılmasına karar verilen davalarda kamu zararının belirlenmesi hk.

T.C.

BA?BAKANLIK

Gümrük Müste?arl??? Gümrükler Genel Müdürlü?ü

Say? : B.02.1.GÜM.0.06.00.08.233.2692

Konu : CMK 231 uygulamas?

22.07.2008 / 18157

GÜMRÜK VE MUHAFAZA MÜDÜRLÜ?ÜNE

Müste?arl???m?za intikal eden yaz?lardan, mahkemelerce 5271 say?l? Ceza Muhakemesi Kanunu'nun 5560 say?l? Kanunla de?i?ik 231.maddesine göre hükmün aç?klanmas?n?n geri b?rak?lmas?na karar verilen davalarda kamu zarar?n?n ne oldu?unun soruldu?u, bu hususta mahkemelere cevap vermede tereddüde dü?üldü?ü anla??lm??t?r.

Bilindi?i üzere, 5271 say?l? Ceza Muhakemesi Kanunu'nun 231/5. maddesi, "San??a yüklenen suçtan dolay? yap?lan yarg?lama sonunda hükmolunan ceza, iki y?l veya daha az süreli hapis veya adli para cezas? ise; mahkemece, hükmün aç?klanmas?n?n geri b?rak?lmas ?na karar verilebilir. Uzla?maya ?li?kin hükümler sakl?d?r. Hükmün aç?klanmas?n?n geri b? rak?lmas?, kurulan, hükmün san?k hakk?nda bir hukuki sonuç do?urmam???m ifade eder" hükmünü amirdir.

An?lan Kanun'un 231/6. maddesinde hükmün aç?klanmas?n?n geriye b?rak?lmas? ?artlar?;

a) San???n daha önce kas?tl? bir suçtan mahküm olmam?? bulunmas?,

b) Mahkemece, san???n ki?ilik özellikleri ile duru?madaki tutum ve davran??lar? göz önünde bulundurularak yeniden suç i?lemeyece?i hususunda kanaate var?lmas?,

c) Suçun i?lenmesiyle ma?durun veya kamunun u?rad??? zarar?n, aynen iade, suçtan, önceki hale getirme veya tazmin suretiyle tamamen giderilmesi,

olarak say?lm??t?r.

Hükmün aç?klanmas?n?n geriye b?rak?lmas?na karar verilmesi halinde, kamunun u?rad??? zarar; e?yan?n depolanmas?, ta??nmas?, yap?lan e?yaya özgü yaz??ma masraflar? ve sair masraflar?n yan?nda, e?yaya gümrük ve d?? ticaret politikas? önlemlerinin uygulanmamas? nedeniyle u?ran?lan zarar? da içermektedir.

Di?er taraftan, 5607 say?l? Kanunun 13/2. maddesi “Etkin pi?manl?k nedeniyle fail hakk?nda cezaya hükmolunmamas? veya kamu davas?n?n dü?mesine karar verilmesi, sadece suç konusu e?ya ile ilgili olarak müsadere hükümlerinin uygulanmas?na engel te?kil etmez”, 16/1. maddesi “Bu Kanunda tan?mlanan suçlar?n veya kabahatlerin konusunu olu?turmas? dolay?s ?yla müsadere veya mülkiyetin kamuya geçirilmesi yapt?r?mlar?n?n uygulanabilece?i e?ya, sahibine iade edilemez”, 16/3. maddesi “Elkonulan e?yan?n iadesine karar verilmesi halinde, bu kararlar?n uygulanmas?nda yürürlükte olan gümrük ve d?? ticaret mevzuat? uyar?nca i? lem yap?l?r” hükmünü amirdir,

Bu nedenle, hükmün aç?klanmas?n?n geri b?rak?lmas?na karar verilmesi halinde e?yan?n müsaderesi gerekmektedir. Mahkeme taraf?ndan henüz müsadereye karar verilmemesi durumunda, e?yan?n müsadere edilmesi ilgili mahkemeden talep edilecektir. Mahkeme taraf? ndan müsadereye hükmedilmemesi, e?yan?n iadesine karar verilmesi halinde ise e?yaya tüm d?? ticaret politikas? önlemlerinin uygulanmas? ile gümrük ve d?? ticaret politikas?n?n gerektirdi?i tüm vergiler, izinler ve belgeler al?nd?ktan sonra kamunun zarar?n?n kar??lanaca ??, gerekli izin ve belgelerin al?namamas? durumunda e?yan?n mahrece iadesi, gümrü?e terki veya imhas?n?n yap?lmas? halinde suçtan önceki hale getirmenin sa?lanaca?? de? erlendirilmektedir.

Bu itibarla, mahkemelerce istenecek kamu zarar?n?n belirlenmesi taleplerine cevap olarak, olay baz?nda belirlenecek olan ta??ma, depolama, yaz??ma masraflar? ve di?er sair masraflar?n yan?nda e?yan?n müsaderesi ile suçtan önceki hale getirmenin sa?lanaca??n?n, e?yaya el konulamamas? nedeniyle müsaderesinin mümkün olmamas? durumunda ise gümrüklenmi? de?er ya da kaim de?ere e?it tutarda zarar?n san?ktan, tahsili ile kamunun zarar?n?n kar??lanaca??n?n bildirilmesi gerekmektedir.

Bilgi ve gere?ini rica ederim.

Arif KÜMBÜL
Müste?ar a.
Genel Müdür V.

Da??t?m : Gümrük ve Muhafaza Ba?müdürlükleri

Bu yazı GümrükApp’ten alınmıştır.