Kovuşturmaya Yer Olm. Dair Kararlara İtiraz.

Kovuşturmaya yer olmadığına dair kararlara karşı Muhakemat Müdürlüğü nezdinde itiraz yoluna başvurulması hk.

T.C.
GÜMRÜK VE T?CARET BAKANLI?I
Hukuk Mü?avirli?i

Say? : 11985113-641.03.02-2756/
Konu : Kovu?turmaya Yer Olm. Dair Kararlara ?tiraz.

11.02.2014 / 02756
GÜMRÜK VE T?CARET BÖLGE MÜDÜRLÜ?ÜNE

Mü?avirli?imize tebli? edilen Kovu?turmaya Yer Olmad???na Dair Kararlar, 06.08.2012 tarihli ve 2012/1 say?l? Genelge do?rultusunda ilgili birime intikal ettirilerek, itiraz edilmesi isteniliyorsa itiraza yarar bilgi, belge ve itiraz sebeplerinin, itiraz süresi de dikkate al?narak ilgili Muhakemat Müdürlü?üne; itiraz yoluna müracaat edilmesinde fayda görülmüyor ise al?nan vazgeçme onay?n Mü?avirli?imize gönderilmesi istenilmektedir.

Konuyla ilgili olarak Maliye Bakanl???ndan (Ba?hukuk Mü?avirli?i Muhakemat Genel Müdürlü?ü) al?nan ve bir örne?i ekte gönderilen 23.01.2014 tarihli ve 1667 say?l? yaz?da özetle; kovu?turmaya yer olmad???na dair kararlara kar?? itiraz yoluna ba?vurularda gerekli bilgi ve belgelerin gönderilmedi?i veya süresinde gönderilmedi?i belirtilerek, karara itiraz nedenlerinin ve ilgili evrak?n, itiraz süresinin son gününe b?rak?lmadan önce ilgili Muhakemat Müdürlü?üne intikal ettirilmesi istenilmektedir.

Bilgilerini ve gere?ini rica ederim.

Suavi ÖNAL
Bakan a.
I. Hukuk Mü?aviri

EK: Yaz? ve eklerinin örn. (8 sayfa)

DA?ITIM:

Gümrükler Genel Müdürlü?ü

Gümrükler Muh. Genel Müdürlü?ü

?ç Ticaret Genel Müdürlü?ü

Risk Yönetimi ve Kont. Genel Müd.

Tüketicinin Kor. ve Piyasa G. Genel Müd.

Esnaf ve Sanatkarlar Genel Md.

Kooperatifçilik Genel Müdürlü?ü

Avrupa Birli?i ve D?? ?li?kiler Genel Müd.

Tasfiye Hizmetleri Genel Müd.

Rehberlik ve Tefti? Ba?kanl???

Strateji Geli?tirme Ba?kanl???

Personel Dairesi Ba?kanl???

Destek Hizmetleri Dairesi Ba?kanl???

Bilgi ??lem Dairesi Ba?kanl???

Tüm Gümrük ve Ticaret Bölge Müdürlüklerine

T.C.

MAL?YE BAKANLI?I

Ba?hukuk Mü?avirli?i ve Muhakemat Genel Müdürlü?ü

Say? : 26660611/42550-2175

Konu : Kovu?turmaya Yer Olm. Dair Kararlara ?tiraz.

23.01.2014 / 1667

GÜMRÜK VE T?CARET BAKANLI?INA

(Hukuk Mü?avirli?i)

?lgi : 24.12.2013 tarih ve 4789 say?l? yaz?n?z.

?lgide kay?tl? yaz?n?zda; Reyhanl? Cumhuriyet Ba?savc?l???nca verilen ve 23.09.2013 tarihinde Bakanl???m?z kay?tlar?na giren 03.09.2013 tarihli Soru?turma No:2013/12569 say?l? “Ek Kovu?turmaya Yer Olmad???na Dair Karar”?n 27.09.2013 tarih ve 4323 say?l? ekli yaz?n?z ile Hatay Muhakemat Müdürlü?üne gönderildi?i ve 659 say?l? Kanun Hükmünde Kararname hükmü uyar?nca gere?inin ifas? ile neticesinden Bakanl???m?za bilgi verilmesinin

istenildi?i,

Ancak, an?lan Müdürlükten al?nan 08/10/2013 tarih ve IX-4410-2021 say?l? yaz?da; konu hakk?nda an?lan karara itiraz edilebilmesi amac? ile gereken bilgi ve belgelerin gönderilmedi?i, itiraza konu karara bu ?ekilde itiraz etme imkan?n?n bulunmad???, henüz aç?lm?? ve takibi Müdürlüklerince ba?lam?? bir dava bulunmad???ndan 659 say?l? KHK'n?n ilgili maddelerine istinaden i?lem yapma imkan? bulunmad???, KHK'n?n 8/2 maddesi uyar?nca "…. dava aç?lmas? veya icra takibinde bulunulmas? isteyen idarenin sürelere riayet etmek kayd? ile bilgi ve belgeleri hukuk birimine göndermesi" gerekti?i ve gönderilmedi?i takdirde sorumlu tutulamayacaklar?ndan bahisle taraf?n?zca gönderilen yaz? ve eki karar örne?inin iade edildi?i ve an?lan karara süresi içerisinde itiraz edilemedi?inin, bildirildi?i,

Genel Müdürlü?ümüzün 29/4/2009 tarihli ve 18 s?ra no.lu ?ç Genelgesinin 1/4 bölümünde;

"5271 say?l? Ceza Muhakemesi Kanunun 234/1-a/5 maddesinde "Cumhuriyet savc?s?n?n, kovu?turmaya yer olmad??? yönündeki karar?na kanunda yaz?l? usule göre itiraz hakk?n? kullanma." Yetkisi ma?dur ve ?ikayetçiye verildi?inden, kovu?turmaya yer olmad???na dair karar?n ?ikayetçi idareye tebli? edilmesi gerekmektedir. Ancak tebligat?n Muhakemat Müdürlüklerine de yap?ld??? uygulamada s?kl?kla görüldü?ünden, bu durumda usulsüz tebligat yap?ld??? ileri sürülebilirse de vakit kayb?na neden olmamak için söz konusu karar hakk?nda suçtan zarar gören idare ile irtibat kurularak, gerekiyorsa tebli?den itibaren 15 gün içinde an?lan karara itiraz edilmeli veya karara itirazdan vazgeçme için dosya görü?leriniz e?li?inde Genel Müdürlü?ümüze en k?sa zamanda iletilmelidir. Kovu?turmaya yer olmad???na dair karar idareye tebli? edilmi? ise 15 günlük süre idareye tebli? tarihinde ba?layacak, idarenin söz konusu karar hakk?ndaki görü?leri de dikkate al?narak ayn? ?ekilde i?lem yap?lacakt?r." düzenlemesinin bulundu?u, bu düzenleme ile usulsüz tebligat halinde dahi süre kayb?na neden olunmamas? için karara itiraz edilece?i ve karar idareye tebli? edilmi? ise idarenin karar hakk?ndaki görü?leri de dikkate al?narak ayn? ?ekilde i?lem yap?laca?? talimat?n?n verildi?i,

Hatay Muhakemat Müdürlü?ünün yaz?s?nda karara itiraz etmeme gerekçesi olarak gösterilen 659 say?l? KHK'n?n 8/2 maddesinin konuyla ili?kisinin bulunmad??? gibi, Genel Müdürlü?ümüz düzenlemelerinde idareden görü? gelmedi?i takdirde hazine avukat?na itirazdan vazgeçme yetkisi veren bir düzenlemenin de bulunmad???,

Bakanl???n?z birimlerinin süreler konusunda uyar?laca?? belirtilerek hak kayb?na sebebiyet verilmemesi için ilgili Muhakemat Müdürlü?ünün uyar?lmas? hususu Bakanl???m?z takdirine b ?rak?lm??t?r.

Bilindi?i üzere 4353 say?l? Kanunun yürürlükte oldu?u dönemde genel bütçeli idarelerinin adli davalar?n? takip yetki ve görevi hazine avukat? bulunan yerlerde münhas?ran hazine avukat? na, hazine avukat? bulunmayan yerlerde ise daire amirine aitti. Bu meyanda, soru?turma sonucunda verilen kovu?turmaya yer olmad???na dair kararlar?n gere?i ilgili genel bütçeli idarenin bu hususta talebi olmasa da hazine avukatlar?nca yerine getirilmekteydi (itiraz etmek ya da Bakanl???m?za/muhakemat müdürüne itirazdan vazgeçme teklifinde bulunmak). Ayn? ? ekilde, genel bütçeli idarenin talebi olmasa da suçtan zarar gören idare ad?na kamu davalar? na kat?lma talebinde bulunulmakta ve davalar takip edilmekteydi.

4353 say?l? Kanunu yürürlükten kald?ran ve 02/11/2011 tarihinde yürürlü?e giren 659 say?l? Kanun Hükmüne Kararnamede ise, idareler aleyhine aç?lan davalarda hukuk birimlerine bu hususta talep olmadan davay? takip yetki ve görevi yüklenmi?ken (madde 8/3) idareler ad?na dava aç?labilmesi için ilgili birim amirinin talebi (madde 8/1) aranm?? ve davan?n aç?lmas? talebi ile birlikle ilgili bilgi ve belgelerin süresi içinde hukuk birimine gönderilmesi hususunu dava aç?lmas? talebinde bulunan idareye yüklemi?tir. (madde 8/2)

659 say?l? KHK'da kovu?turmaya yer olmad???na dair kararlar hakk?nda yap?lacak i? lemlerle ilgili aç?k bir düzenleme bulunmamakla birlikte, Cumhuriyet Savc?s?na yap?lan soru? turma sonucunda verilen kovu?turmaya yer olmad???na dair karar?n?n kald?r?larak Cumhuriyet Savc?s?n?n iddianame düzenlemesini sa?lamaya yönelik olarak A??r Ceza Mahkemesine yap?lacak itirazlar?n da idareler ad?na adli/idari dava aç?lmaktan bir fark? bulunmamaktad?r. Bu nedenle kovu?turmaya yer olmad???na dair karara itiraz edilmesi talep eden idarenin itiraz nedenlerini (kovu?turmaya yer olmad???na dair karar?n?n kald?r?larak kamu davas? aç?lmas?n? gerektiren hususlar?) hukuk birimine bildirmesi gerekir.

18/1/2012 tarihli 31 say?l? iç Genelgemizde, (EK-1), "*iç Genelgelerin 659 say?l? KHK'ya ayk?r ? hükümlerinin yürürlükten kald?r?ld???, bu KHK'ya ayk?r? olmayan usul ve esaslara ili?kin hükümlerin uygulanmas?na devam edilece?i*" belirtildi?inden, 18 say?l? ?ç Genelgenin al?nt? yap?lan hükümlerinin 659 say?l? KHK ayk?r? olan k?s?mlar?n?n uygulanma imkan? bulunmamaklad?r.

Nitekim, 22/2/2013 tarihli 35 say?l? ?ç Genelgemizde (Ek-2) “... Bu a?amada henüz aç?lm?? ve takip edilen bir dava olmad??? için 659 say?l? Kanun Hükmünde Kararnamenin 11/3 ve 11/4 üncü maddeleri kapsam?na giren bir durum bulunmad???ndan, kovu?turmaya yer olmad ???na dair kararlara itirazdan vazgeçme yetkisinin, ilgili idarenin hukuk birim amirine ait oldu? u” belirtilmi?tir.

Keza, 3628 say?l? Kanununun 18 inci maddesinin ikinci f?kras? uyar?nca Genel Müdürlü? ümüze tebli? edilmesi gerekirken sehven ta?ra birimlerimize yap?lan tebligatlar üzerine yap? lacak i?lemler hakk?ndaki 22/11/2013 tarihli 41 say?l? iç Genelgemizde de (Ek-3) 659 say?l? Kanun Hükmünde Kararname kapsam?ndaki idareleri ilgilendiren suç soru?turmalar? sonucunda verilen kovu?turmaya yer olmad???na dair kararlar tebli? edildi?inde, karar?n gere ?i için ilgili idarenin hukuk birimine gönderilmesi gerekti?i düzenlenmi?tir. Buradaki “gere?i için” ifadesinden kastedilenin, “karara itirazdan vazgeçmek ya da itiraz nedenlerini de bildirerek itiraz için muhakemat hizmeti talebinde bulunmak” oldu?u tabiidir.

Aç?klanan nedenlerle, kovu?turmaya yer olmad???na dair kararlara itiraz edilmesi için Bakanl ???m?z hukuk birimlerden muhakemat hizmeti talep eden Bakanl???n?z birimlerinin, karara itiraz nedenlerini de belirtmek suretiyle ve itiraz süresinin son gününe b?rak?lmadan evraklar? n muhakemat hizmeti talep edilen birimlerimize gönderilmesi gerekti?i (özellikle tek hazine avukat? bulunan ilçelerde hazine avukat? izinli, raporlu veya ba?ka bir görevde-ke?if vs.- olabilece?inden karara süresinde itiraz edilememe riski bulunmaktad?r.) hususlar?nda bilgilendirilmelerinin uygun olaca?? de?erlendirilmi?tir.

Bilgi ve gere?ini arz ederim.

Bakan a.
Ferhan SÖZEN
Hukuk Mü?aviri

EKLER
Ek-1: 31 say?l? ?ç Genelge
Ek-2: 35 say?l? iç Genelge
Ek-3: 41 say?l? ?ç Genelge

Bu yazı GümrükApp’ten alınmıştır.