D.8/2019 Yargıtay/Asli Yetki No: 7/2019

 (Gazimağusa Genel İstida No: 120/2018)

Yüksek Mahkeme Huzurunda.

Yargıç Gülden Çiftçioğlu Huzurunda

Müstedi: No. 1- KKTC Başbakanlığı vasıtasıyla KKTC

 Başsavcılığı, Lefkoşa

 No. 2- KKTC Güvenlik Kuvvetleri Komutanlığı

 vasıtasıyla KKTC Başsavcılığı, Lefkoşa

 No. 3- KKTC Polis Genel Müdürlüğü vasıtasıyla KKTC

 Başsavcılığı, Lefkoşa

 İle

Müstedialeyh: Erdal Özdoğan, Karakız Sokak, Avkıran 2

 Apartmanı, Kat.2, D.8 Baykal, Gazimağusa.

 A r a s ı n d a.

Müstedi No.1,2 ve 3 namına: Başsavcı Yardımcı Muavini İlter Koyuncuoğlu

Müstedialeyh namına: Hazırda biri yok.

 (13.6.2019 tarihli tek taraflı Leave İstidası Hakkında)

 …………………………………

K A R A R

Müstedilerin işbu istida ile ilgili talepleri şöyledir:

1. Mağusa Kaza Mahkemesinin 120/18 sayılı Genel İstida’da 15.02.2019 tarihinde vermiş olduğu hükmün ve/veya emrin ve/veya kararın Yüksek Mahkemeye getirilmesi veya intikal ettirilmesi ve bu hüküm ve/veya emir ve/veya kararın iptali ve/veya 15.02.2019 tarihli hüküm ve/veya emir ve/veya karara dayanılarak yapılmış olan herhangi bir işlem ve/veya emrin iptali ve/veya geçersiz kılınması için bir Certiorari Emri ve/veya 15.02.2019 tarihinde verilen hüküm ve/veya emir ve/veya kararın

uygulanmasını önlemek için bir prohibition emri ısdarı hususunda Muhterem Mahkemenin istida dosyalamak için izin (Leave) veren bir emir;

1. Yukarıda (A) paragrafında istenen izin verildiği takdirde Muhterem Mahkemenin istida neticeleninceye kadar 120/18 sayılı Genel İstida’da verilen hüküm ve/veya emir tahtında herhangi bir işlem yapılmaması ve/veya hususunda bir Mahkeme emri verilmesi;
2. Başka uygun bir çare.

Müstediler istidalarını beyanname **(statament**) ve yemin varakası ile desteklemişlerdir.

Müstediler istidalarına ekli yemin varakasında özetle: Gazimağusa Kaza Mahkemesi huzurundaki 120/2018 sayılı sabıka kaydının silinmesine ilişkin Genel İstidada, Alt Mahkemenin, değiştirilmiş şekliyle 26/2012 sayılı Sabıka Kaydının Silinmesi Yasası’na aykırı olarak veya yetkisini aşarak Müstedialeyhin silinmesi hukuken mümkün olmayan sabıkasının silinmesine emir verdiğini, bu bağlamda Gazimağusa Kaza Mahkemesi huzurunda 120/2018 sayılı Genel İstidada Alt Mahkemenin, Lefkoşa 1780/2003 sayılı ceza davasında Sanık olan Müstedialeyh Erdal Özdoğan’ın 22.10.2002 suç tarihli 55/1988 sayılı Yasa ile tadil olunan Fasıl 54 Patlayıcı Maddeler Yasası’nın 2,4(1)(e)(4)(d)(5)(a) maddelerine aykırı Patlayıcı Madde Tasarrufu ve 15/1992 sayılı Yasa ile tadil olunan Fasıl 57 Ateşli Silahlar Yasası’nın 2,3(1)(C)(2)(B) 26,27. maddelerine aykırı ithali yasaklanmış zarar verici madde çıkaran ateşli silah tasarrufu (gaz tabancası tasarrufu) suçlarıyla ilgili mahkûmiyetinden kaynaklanan sabıkasının silinmesine emir verdiğini, Gazimağusa Kaza Mahkemesi huzurunda 120/2018 sayılı sabıka kaydı silinmesine ilişkin Genel İstidada Müstedialeyhleri temsil eden Savcının Yasaya açıkça aykırı olan talebe itiraz dosyalamaması ve Alt Mahkeme tarafından bilahare bu emrin verilmesinin uygun görülerek Ağır Ceza Mahkemesinin yetkisine giren suç kapsamındaki suça dair sabıkanın silinmesi noktalarında Alt Mahkemenin yetkisini aşarak konu emri verdiğini, konu suçların Ağır Ceza Mahkemesinin yetkisinde olan suçlar olup davanın Kaza Mahkemesinde sonuçlandırılmış olmasının durumu değiştirmeyeceğini iddia ederek, Müstedilerin kamu yararı için mezkûr emir veya hükmü bertaraf etmekten veya iptal ettirmekten veya işbu işlem ve karar için Certiorari veya Prohibition çaresinden başka bir çarenin olmadığını iddia etmişler ve istidada talep edilen iznin verilmesini talep etmişlerdir.

 Müstedi No.3 Tanığı, Polis Genel Müdürlüğünde Hukukçu olarak görev yapan Merve Ateş şahadetinde, istidasına ekli yemin varakasındaki iddiaları Müstediler adına aynen tekrarladıklarını ifade ederek, istida gereğince emir talep ettiklerini belirtmiş ve Emare No.1 olarak Lefkoşa 1780/2003 sayılı davada Sanık Erdal Özdoğan aleyhindeki ithamnameyi, Emare No.2 olarak da Lefkoşa 1780/2003 sayılı davada Sanık Erdal Özdoğan aleyhine verilen 26.06.2003 tarihli kararı ibraz etmiştir.

Huzurumdaki istida, ekli yemin varakası, beyanname **(statement**), Müstediler Tanığının şahadeti ve sunulan emareler hukuki durum ışığında hep birlikte değerlendirilip huzurumdaki materyal doğru kabul edildiğinde, değiştirilmiş şekliyle 26/2012 sayılı Sabıka Kaydının Silinmesi Yasası’nın Alt Mahkemeye verdiği yetkinin aşımı veya yetki yokluğu noktasında ortada tartışılabilir bir konunun veya ilk nazarda bir davanın olduğu veya iyi niyetle yapılmış tartışılabilir bir müracaatın olduğu görülmektedir. Ortada tartışılabilir bir konunun, tartışılabilir bir noktanın veya ilk nazarda bir davanın mevcut olduğu veya iyi niyetle yapılmış tartışılabilir bir müracaatın olduğu kabul edildikten sonra, istidanın (A) paragrafında talep edilen iznin verilmesinin bu safhada uygun ve adil olduğuna kanaat getirmiş bulunmaktayım.

Netice itibarıyla, istidanın (A) paragrafı tahtında emir verilir.

 Bugünden itibaren 7 gün zarfında ilgili müracaatın dosyalanmasına direktif verilir.

 İstidanın (B) paragrafında yapılan talebin ise, verilen izin akabinde esas certiorari istidasının dosyalanmasından sonra yapılması gerektiğinden ve bu aşamada mevsimsiz yapıldığından hareketle reddi gerekmektedir ve reddedilir.

 Gülden Çiftçioğlu

 (Yargıç)

20 Haziran 2019