

T.C.
ANKARA
5. SULH CEZA HÂKİMLİĞİ

DEĞİŞİK İŞ KARAR

DEĞİŞİK İŞ NO : 2015/874 D.İş
HAKİM : YUNUS SÜER 37315
KATİP : DERYA ERMİŞ 142286

Kırıkkale Sulh Ceza Hakimliğinin 26.02.2015 tarih ve 2015/36 d.ış sayılı yazıları ile; 08.01.2015 tarih ve 2015/36 d.ış sayılı dosyasından verilen karara Kemal Gözler' in itirazı üzerine dosya değerlendirilmek üzere Hakimliğimize gönderilmiştir.

Evrak incelendi.

GEREĞİ DÜŞÜNÜLDÜ:

Kırıkkale Sulh Ceza Hakimliğinin 2015/36 d.ış sayılı kararı, dilekçe ve evraklar incelenmiş olup, Kırıkkale Sulh Ceza Hakimliğinin 2015/36 d.ış sayılı kararında

"I- Avrupa İnsan Hakları sözleşmesi:

Madde 10

İfade Özgürlüğü

1. Herkes ifade özgürlüğü hakkına sahiptir. Bu hak, kamu makamlarının müdahalesi olmaksızın ve ulusal sınırlara bakılmaksızın, bir görüşe sahip olma, haber ve düşünceleri elde etme ve bunları ulaştırma özgürlüğünü de içerir. Bu madde, devletin radyo yayıncılığını, televizyon ve sinema işletmeciliğini izne bağlamasına engel değildir.

2. Bu özgürlükleri kullanırken ödev ve sorumluluk içinde hareket edilmesi gerektiğinden, ulusal güvenlik, ülke bütünlüğü veya kamu güvenliği, suçun veya düzensizliğin önlenmesi, genel sağlık ve genel ahlakın korunması, başkalarının şeref ve haklarının korunması, gizli bilgilerin açığa vurulmasının önlenmesi, yargılama organının otorite ve tarafsızlığının korunması amacıyla, demokratik bir toplumda gerekli bulunan ve hukukun öngördüğü formalitelere, şartlara, yasaklara ve yaptırımlara tabi tutulabilir.

II- Türkiye Cumhuriyeti Anayasası:

VII. DÜŞÜNCE VE KANAAT HÜRRİYETİ

Madde 25 - Herkes, düşünce ve kanaat hürriyetine sahiptir.

Her ne sebep ve amaçla olursa olsun kimse, düşünce ve kanaatlerini açıklamaya zorlanamaz; düşünce kanaatleri sebebiyle kınanamaz ve suçlanamaz.

VIII. DÜŞÜNCEYİ AÇIKLAMA VE YAYMA HÜRRİYETİ

Madde 26 - Herkes, düşünce ve kanaatlerini söz, yazı, resim veya başka yollarla tek başına veya toplu olarak açıklama ve yayma hakkına sahiptir. Bu hürriyet resmi makamların müdahalesi olmaksızın haber veya fikir almak yada vermek serbestliğini de kapsar. Bu fıkra hükmü, radyo, televizyon, sinema veya benzeri yollarla yapılan yayımların izin sistemine bağlanmasına engel değildir.

Bu hürriyetlerin kullanılması, milli güvenlik, kamu düzeni, kamu güvenliği, Cumhuriyetin temel nitelikleri ve Devletin ülkesi ve milleti ile bölünmez bütünlüğünün korunması, suçların önlenmesi, suçluların cezalandırılması, Devlet sırrı olarak usulünce

İşbu evrak 5070 sayılı kanun hükümlerine göre elektronik imza ile imzalanmıştır

belirtilmiş bilgilerin açıklanmaması, başkalarının şöhret veya haklarının, özel ve aile hayatlarının yahut kanunun öngördüğü meslek sırlarının korunması veya yargılama görevinin gereğine uygun olarak yerine getirilmesi amaçlarıyla sınırlanabilir.

(Mülga üçüncü fıkra: 03/10/2001 - 4709 S.K./9 md.)

Haber ve düşünceleri yayma araçlarının kullanılmasına ilişkin düzenleyici hükümler, bunların yayımını engellemek kaydıyla, düşünceyi açıklama ve yayma hürriyetinin sınırlanması sayılmaz.

(Ek fıkra: 03/10/2001 - 4709 S.K./9 md.) Düşünceyi açıklama ve yayma hürriyetinin kullanılmasında uygulanacak şekil, şart ve usuller kanunla düzenlenir.

IX. BİLİM VE SANAT HÜRRİYETİ

Madde 27 - Herkes, bilim ve sanatı serbestçe öğrenme ve öğretme, açıklama, yayma ve bu alanlarda her türlü araştırma hakkına sahiptir.

Yayma hakkı, Anayasanın 1 inci, 2 nci ve 3 üncü maddeleri hükümlerinin değiştirilmesini sağlamak amacıyla kullanılamaz.

Bu madde hükmü yabancı yayınların ülkeye girmesi ve dağıtımının kanunla düzenlenmesine engel değildir.

B. SÜRELİ VE SÜRESİZ YAYIN HAKKI

Madde 29 - Süreli veya süresiz yayın önceden izin alma ve mali teminat yatırma şartına bağlanamaz.

Süreli yayın çıkarabilmek için kanunun gösterdiği bilgi ve belgelerin, kanunda belirtilen yetkili mercie verilmesi yeterlidir. Bu bilgi ve belgelerin kanuna aykırılığının tespiti halinde yetkili merci, yayının durdurulması için mahkemeye başvurur.

Süreli yayınların çıkarılması, yayım şartları, mali kaynakları ve gazetecilik mesleği ile ilgili esaslar kanunla düzenlenir. Kanun, haber, düşünce ve kanaatlerin serbestçe yayımlanmasını engelleyici veya zorlaştıracı siyasal, ekonomik, mali ve teknik şartlar koyamaz.

Süreli yayınlar, Devletin ve diğer kamu tüzelkişilerinin veya bunlara bağlı kurumların araç ve imkanlarından eşitlik esasına göre yararlanır.

E. DÜZELTME VE CEVAP HAKKI

Madde 32 - Düzeltme ve cevap hakkı, ancak kişilerin haysiyet ve şereflerine dokunulması veya kendileriyle ilgili gerçeğe aykırı yayınlar yapılması hallerinde tanınır ve kanunla düzenlenir.

Düzeltme ve cevap yayımlanmazsa, yayımlanmasının gerekip gerekmediğine hakim tarafından ilgilinin müracaat tarihinden itibaren en geç yedi gün içerisinde karar verilir.

III- 5651 Sayılı Kanun:

Madde 9 – (Değişik madde: 06/02/2014-6518 S.K./93. md)

(1) İnternet ortamında yapılan yayın içeriği nedeniyle kişilik haklarının ihlal edildiğini iddia eden gerçek ve tüzel kişiler ile kurum ve kuruluşlar, içerik sağlayıcısına, buna ulaşamaması hâlinde yer sağlayıcısına başvurarak uyarı yöntemi ile içeriğin yayından çıkarılmasını isteyebileceği gibi doğrudan sulh ceza hâkimine başvurarak içeriğe erişimin engellenmesini de isteyebilir.

(2) İnternet ortamında yapılan yayın içeriği nedeniyle kişilik haklarının ihlal edildiğini iddia eden kişilerin talepleri, içerik ve/veya yer sağlayıcısı tarafından en geç yirmi dört saat içinde cevaplandırılır.

(3) İnternet ortamında yapılan yayın içeriği nedeniyle kişilik hakları ihlal edilenlerin

İşbu evrak 5070 sayılı kanun hükümlerine göre elektronik imza ile imzalanmıştır

talepleri doğrultusunda hâkim bu maddede belirtilen kapsamda erişimin engellenmesine karar verebilir.

(4) Hâkim, bu madde kapsamında vereceği erişimin engellenmesi kararlarını esas olarak, yalnızca kişilik hakkının ihlalinin gerçekleştiği yayın, kısım, bölüm ile ilgili olarak (URL, vb. şeklinde) içeriğe erişimin engellenmesi yöntemiyle verir. Zorunlu olmadıkça internet sitesinde yapılan yayının tümüne yönelik erişimin engellenmesine karar verilemez. Ancak, hâkim URL adresi belirtilerek içeriğe erişimin engellenmesi yöntemiyle ihlalin engellenemeyeceğine kanaat getirmesi hâlinde, gerekçesini de belirtmek kaydıyla, internet sitesindeki tüm yayına yönelik olarak erişimin engellenmesine de karar verebilir.

(5) Hâkimin bu madde kapsamında verdiği erişimin engellenmesi kararları doğrudan Birliğe gönderilir.

(6) Hâkim bu madde kapsamında yapılan başvuruyu en geç yirmi dört saat içinde duruşma yapmaksızın karara bağlar. Bu karar karşı 4/12/2004 tarihli ve 5271 sayılı Ceza Muhakemesi Kanunu hükümlerine göre itiraz yoluna gidilebilir.

(7) Erişimin engellenmesine konu içeriğin yayından çıkarılmış olması durumunda hâkim kararı kendiliğinden hükümsüz kalır.

(8) Birlik tarafından erişim sağlayıcıya gönderilen içeriğe erişimin engellenmesi kararının gereği derhâl, en geç dört saat içinde erişim sağlayıcı tarafından yerine getirilir.

(9) Bu madde kapsamında hâkimin verdiği erişimin engellenmesi kararına konu kişilik hakkının ihlaline ilişkin yayının veya aynı mahiyetteki yayınların başka internet adreslerinde de yayınlanması durumunda ilgili kişi tarafından Birliğe müracaat edilmesi hâlinde mevcut karar bu adresler için de uygulanır.

(10) Sulh ceza hâkiminin kararını bu maddede belirtilen şartlara uygun olarak ve süresinde yerine getirmeyen sorumlu kişi, beş yüz günden üç bin güne kadar adli para cezası ile cezalandırılır.

IV- 4721 sayılı kanun:

Madde 24 - Hukuka aykırı olarak kişilik hakkına saldırılan kimse, hakimden, saldırıda bulunanlara karşı korunmasını isteyebilir.

Kişilik hakkı zedelenen kimsenin rızası, daha üstün nitelikte özel veya kamusal yarar ya da kanunun verdiği yetkinin kullanılması sebeplerinden biriyle haklı kılınmadıkça, kişilik haklarına yapılan her saldırı hukuka aykırıdır.

Madde 25 - Davacı, hakimden saldırı tehlikesinin önlenmesini, sürmekte olan saldırıya son verilmesini, sona ermiş olsa bile etkileri devam eden saldırının hukuka aykırılığının tespitini isteyebilir.

Davacı bunlarla birlikte, düzeltmenin veya kararın üçüncü kişilere bildirilmesi ya da yayımlanması isteminde de bulunabilir.

Davacının, maddi ve manevi tazminat istemleri ile hukuka aykırı saldırı dolayısıyla elde edilmiş olan kazancın vekaletsiz iş görme hükümlerine göre kendisine verilmesine ilişkin istemde bulunma hakkı saklıdır.

Manevi tazminat istemi, karşı tarafça kabul edilmiş olmadıkça devredilemez; mirasbırakan tarafından ileri sürülmüş olmadıkça mirasçılara geçmez.

Davacı, kişilik haklarının korunması için kendi yerleşim yeri veya davalının yerleşim yeri mahkemesinde dava açabilir.

Talebin değerlendirilmesi sonucunda; talep, sorumlusu Kemal Gözler olan "www.idare.gen.tr" ve "www.anayasa.gen.tr" internet adreslerinde yer alan " Ramazan Çağlayan'ın idari yargılama hukuku isimli kitabı hakkında eleştiriler ve Ramazan Çağlayan'ın

İşbu evrak 5070 sayılı kanun hükümlerine göre elektronik imza ile imzalanmıştır

İdari Yargılama Hukuku İsimli Kitabı hakkında Eleştiriler isimleri ile yayımlanan içeriğin, talep edenin kişilik haklarını ağır şekilde ihlal etmesi nedeni ile bu yayınların 5651 sayılı kanunun 9. Maddesi uyarınca içeriğinin yayından çıkarılması ve erişimin engellenmesine karar verilmesine ilişkindir.

Kırıkkale 3. Sulh Ceza Mahkemesi'nce aynı konudaki talep ile ilgili olarak, yukarıda belirtilen gerekçe ile, 2013/318 değişik iş sayılı karar ile red kararı verildiği anlaşılmıştır.

Talep eden tarafından, hakkında vaki şikayet üzerine Kırıkkale Üniversitesi Yetkili Kurulu tarafından son soruşturma açılmamasına ve disiplin soruşturmasına yer olmadığına ilişkin verilen kararlar, bu kararların onanmasına ilişkin Danıştay 1. Dairesi kararları ve dayanak bilirkişi raporları dosyaya sunulmuştur. Hakimliğimizce yapılan incelemede, talep konusu içeriklerin bahse konu internet sitelerinde talep tarihi itibarıyla yer aldığı görülmüştür. Kırıkkale 3. Sulh Ceza Mahkemesi'nin 2013/318 değişik iş sayılı kararında, usulsüz alıntı ve hak ihlali iddiasının doğruluğu ya da yanlışlığı konusunda verilmiş bir kesin hüküm bulunmadığından, usulsüz alıntı iddiasına ilişkin yazılan yayının gerçeğe uygunluğu ya da aykırılığının halen belirsiz olduğu anlamına geldiği, bu durumda kişilik haklarının ihlal edildiğine ilişkin iddianın sabit olmadığı, aslolanın düşünce, ifade, bilim ve sanat hürriyeti olduğu nazara alındığında, sabit olmayan iddia temelindeki yayın kaldırılması talebinin yerinde olmadığı sonucuna varılmakla, talebin reddine karar verildiği anlaşılmıştır. Söz konusu karardan sonra, talep eden hakkında Kemal Gözler'in yayınladığı internet içeriğindeki iddialar ve vaki şikayet ile ilgili olarak, son soruşturma ve disiplin soruşturması yapılmaması konusunda Kırıkkale Üniversitesi Yetkili Kurulu tarafından verilerek, Danıştay 1. Dairesi ilamları ile onanan kararların ve usulsüz alıntı bulunmadığına ilişkin bilirkişi raporlarının yeni delil mahiyetinde olduğu değerlendirilmiş, söz konusu rapor ve kararlara göre, talep edenin Kemal Gözler'in eserlerinden usulsüz alıntı yapmadığı konusunda, yargı kararı ile kesinleşmiş idari kurul kararı bulunduğu anlaşılmıştır. Karşısında, talep konusu yayınların, usulsüz alıntı bulunmadığına ilişkin kesinleşmiş karara karşın, usulsüz alıntı yapıldığı iddiasına ilişkin içerikte olması nedeni ile, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin 10. maddesinde ifade özgürlüğünün sınırlandırılması kapsamında düzenlenen, "Bu özgürlükleri kullanırken ödev ve sorumluluk içinde hareket edilmesi gerektiğinden, ulusal güvenlik, ülke bütünlüğü veya kamu güvenliği, suçun veya düzensizliğin önlenmesi, genel sağlık ve genel ahlakın korunması, başkalarının şeref ve haklarının korunması, gizli bilgilerin açığa vurulmasının önlenmesi, yargılama organının otorite ve tarafsızlığının korunması amacıyla, demokratik bir toplumda gerekli bulunan ve hukukun öngördüğü formalitelere, şartlara, yasaklara ve yaptırımlara tabi tutulabilir" hükmü, Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 26. maddesinde düzenlenen, düşünceyi açıklama ve yayma hürriyetinin sınırlandırılması kapsamında, "Bu hürriyetlerin kullanılması, milli güvenlik, kamu düzeni, kamu güvenliği, Cumhuriyetin temel nitelikleri ve Devletin ülkesi ve milleti ile bölünmez bütünlüğünün korunması, suçların önlenmesi, suçluların cezalandırılması, Devlet sırrı olarak usulünce belirtilmiş bilgilerin açıklanmaması, başkalarının şöhret veya haklarının, özel ve aile hayatlarının yahut kanunun öngördüğü meslek sırlarının korunması veya yargılama görevinin gereğine uygun olarak yerine getirilmesi amaçlarıyla sınırlandırılabilir" hükmü, 4721 sayılı kanunun 24. maddesindeki ve 5651 sayılı kanunun 9. maddesindeki kişilik haklarına saldırının önlenmesi hükümleri bağlamında yapılan değerlendirmede, usulsüz alıntı yapılmadığının belgelenmesi karşısında, usulsüz alıntı yapıldığı temelindeki yayın içeriğinin, usulsüz alıntı yapmadığı belgelenen talep eden yönünden kişilik haklarının ihlali niteliğinde bulunduğu anlaşılmakla ve www.anayasa.gen.tr internet adresindeki ihlale konu içeriğin de aynı linklere ilişkin olması nedeni ile, talep konusu yayın içeriklerine

İşbu evrak 5070 sayılı kanun hükümlerine göre elektronik imza ile imzalanmıştır

(<http://www.idare.gen.tr/caglayan.htm>
<http://www.idare.gen.tr/caglayan-1-onsoz.htm>
<http://www.idare.gen.tr/caglayan.pdf>
<http://www.idare.gen.tr/caglayan-elestiri.htm>
<http://www.idare.gen.tr/caglayan-2-giris.htm>
<http://www.idare.gen.tr/caglayan-elestiri-kisa.pdf>
<http://www.idare.gen.tr/caglayan-elestiri.pdf>)

5651 sayılı kanunun 9-1-6 maddesi uyarınca erişimin engellenmesine karar verilmesi; içeriğin yayından çıkartılması, 5651 sayılı kanunun 9/1-2 maddesine göre içerik sağlayıcısı ya da yer sağlayıcısından istenebileceğinden, hakimliğimizin yayından çıkarma kararı vermesine yasal olarak olanak bulunmadığından, ayrıca erişimin engellenmesi ile yayından çıkarmanın kişilik hakkı ihlalinin sonlandırılması noktasında aynı sonucu doğuracağı anlaşıldığından, sonuca etkili görülmeyen bu konudaki talebin reddine karar verilmesi usule ve yasaya uygun görülmüştür." şeklindeki gerekçenin usul ve yasaya uygun olup, kararda herhangi bir isabetsizlik görülmediğinden talebin **REDDİNE**,

Kararın itiraz edene hakimliğince tebliğ edilmesine,

Dosyanın hakimliğe iadesine,

Dair dosya üzerinde yapılan inceleme sonucunda kesin olarak karar verilmiştir.11.03.2015

Katip 142286

e-imza 

Hakim 37315

e-imza 