

**T.C. YARGITAY 1. CEZA DAİRESİ**

**E. 2021/8882**

**K. 2021/14338**

**T. 23.11.2021**

• **KASTEN YARALAMA SONUCU ÖLÜME NEDEN OLMA SUÇU ( Eşinden Şiddet Gören Sanığın Kardeşi ve Amcasının Oğlu İle Eşini Darp Etmeleri Sonucu Ölüm Neticesinin Gerçekleştiği - Şiddet Gören Sanığın Amcasının Oğlu Olan Sanık İle Aralarındaki Akrabalık Derecesi İtibariyle Şiddete Uğraması Eyleminin Amcaoğlu Sanık Yönünden Haksız Tahrik Oluşturmayacağı/5237 SK Md. 29 Hükümünün Uygulanarak Cezada İndirim Yapılmasının Bozmayı Gerektirdiği )**

• **HAKSIZ TAHRİK ( Haksız Bir Fiilin Meydana Getirdiği Hiddet veya Şiddetli Elemin Etkisi Altında Suç İşleyen Kimsenin Cezasında İndirime Gidileceği - Şiddete Uğrayan Sanığın Amcaoğlu Olan Sanık Hakkında Aradaki Akrabalık İlişkisi Dikkate Alındığında TCK Md. 29 Hükümünün Uygulanmasının Hukuka Aykırı Olduğu )**

• **EKSİK CEZA TAYİNİ ( Kocasının Şiddetine Uğrayan Sanığın Amcasının Oğlu Olan Sanık Hakkında 5237 SK Md. 29 Uyarınca İndirim Uygulandığı - Aradaki Akrabalık İlişkisi Gözetildiğinde Amcaoğlu Olan Sanık Hakkında Eylemin TCK Md. 29 Kapsamında Yer Almayacağı )**

**5237/m.[29,87](#)**

**ÖZET :** Dava, kasten yaralama sonucu ölüme neden olma suçuna ilişkindir.

Şiddete uğrayan sanığın, amcasının oğlu olan sanık ile aralarındaki akrabalık derecesi itibariyle şiddete uğraması eyleminin amcaoğlu sanık yönünden haksız tahrik oluşturmayacağı dikkate alınmaksızın TCK madde 29 uyarınca haksız tahrik hükmü uygulanarak eksik ceza tayini bozmayı gerektirmiştir.

**DAVA** : ... Bölge Adliye Mahkemesi 1. Ceza Dairesinin 25/12/2020 tarih ve 2020/2422 Esas, 2020/2469 Karar sayılı kararının sanıklar ..., ... ve ... müdafii, sanık ... müdafii, katılan ... vekili tarafından 5271 Sayılı CMK'nin 291. maddesinde belirtilen süre içinde temyiz edildiği anlaşılmıştır.

Dosya incelendi.

Gereği görüşülüp düşünüldü:

**KARAR** : Sanıklar ... ve ... müdafinin, sanık ... müdafinin ve katılan ... vekilinin duruşmalı inceleme istemlerinin 7079 Sayılı Kanun'un 94. maddesiyle değişik 5271 Sayılı CMK'nin 299. maddesi uyarınca reddiyle incelemenin dosya üzerinden yapılması uygun görülmekle;

Aile ve Sosyal Hizmetler Bakanlığı vekilinin 03.02.2021 havale tarihli dilekçesinde açıkça ... Bölge Adliye Mahkemesi 1. Ceza Dairesinin 25.12.2020 tarih ve 2020/2422 Esas, 2020/2469 Karar sayılı sanıklar ... ve ... yönünden istinaf başvurusunun sıfat yokluğundan reddine dair kararına yönelik itiraz ettiğini, itiraz dilekçesinin ... Bölge Adliye Mahkemesi 2. Ceza Dairesine gönderilmesini belirttiğinden bunun dışında Bakanlık vekilince sanık ... yönünden verilmiş temyiz dilekçesi de bulunmadığından, söz konusu dilekçenin aynı zamanda sanık ... hakkındaki istinaf başvurusunun esastan reddine dair karara yönelik temyiz talebini de kapsadığına ilişkin tebliğnamenin düşüncesine iştirak edilmemiştir.

1- ) Sanık ... hakkında kasten yaralama sonucu ölüme neden olma suçundan kurulan mahkumiyet hükmüne yönelik sanık müdafinin temyiz sebeplerinin incelenmesinde;

Sanık müdafii 07.01.2021 tarihli dilekçesi ile istinaf sonrası verilen karara karşı süresinde temyiz isteminde bulunmuş ise de, sanığın bulunduğu cezaevinden gönderdiği 12.07.2021 tarihli dilekçesi ile temyiz isteminden feragat ettiğini bildirdiği anlaşılmakla, feragat nedeniyle 5271 Sayılı CMK'nin 266/1. ve 298/1. maddeleri uyarınca sanık müdafinin temyiz isteminin isteme aykırı olarak REDDİNE,

2- ) Sanıklar ... ve ... hakkında kasten yaralama sonucu ölüme neden olma suçundan kurulan mahkumiyet hükümlerine yönelik sanık ... müdafinin, katılan ... vekilinin temyiz sebeplerinin incelenmesinde;

Sanıklar hakkında ilk derece mahkemesince hükmolunan ceza miktarlarının, 5 yıl hapis cezasının üzerinde olması nedeniyle hükümlerin, 5271 Sayılı CMK'nin 286/2-a maddesi

uyarınca temyize tabi olduğunun tespiti ile yapılan incelemede;.. Bölge Adliye Mahkemesi 1. Ceza Dairesinin dosya üzerinden verdiği 25.12.2020 tarih ve 2020/2422 Esas, 2020/2469 Karar sayılı "istinaf başvurularının esastan reddine dair" kararında bir isabetsizlik görülmemiş olduğundan, sanık ... müdafinin; sübuta, eksik incelemeye, haksız tahrik indiriminin üst sınırdan yapılmadığına, suç vasfına, temel cezanın fazla tayin edildiğine, katılan ... vekilinin; sanık ...'nın eşine karşı tasarlayarak ve eziyet çektirmek suretiyle kasten öldürme, sanık ...'in ise tasarlayarak ve eziyet çektirmek suretiyle kasten öldürme suçundan cezalandırılmalarına, sanıklar lehine haksız tahrik ve takdiri indirim maddelerinin uygulanmaması gerektiğine ilişkin yerinde görülmeyen temyiz sebeplerinin reddiyle, 5271 Sayılı CMK'nin 302/1. maddesi gereğince istem gibi TEMYİZ İSTEMLERİNİN ESASTAN REDDİ ile HÜKÜMLERİN ONANMASINA, hükmolunan ceza miktarı ve tutuklulukta geçen süre göz önüne alındığında sanık ... müdafinin tahliye talebinin REDDİNE,

3- ) Sanık ... hakkında kasten yaralama sonucu ölüme neden olma suçundan kurulan mahkumiyet hükmüne yönelik sanık ... müdafilerinin, katılan ... vekilinin temyiz sebeplerinin incelenmesinde;

Sanık hakkında ilk derece mahkemesince hükmolunan ceza miktarının, 5 yıl hapis cezasının üzerinde olması nedeniyle hükmün, 5271 Sayılı CMK'nin 286/2-a maddesi uyarınca temyize tabi olduğunun tespiti ile yapılan incelemede;

... Bölge Adliye Mahkemesi 1. Ceza Dairesinin dosya üzerinden verdiği 25.12.2020 tarih ve 2020/2422 Esas, 2020/2469 Karar sayılı "istinaf başvurularının esastan reddine dair" kararında bozma nedeni dışında isabetsizlik görülmemiş olduğundan, sanık ... müdafilerinin; sübuta, eksik incelemeye, haksız tahrik indiriminin üst sınırdan yapılmadığına, suç vasfına, temel cezanın fazla tayin edildiğine, katılan ... vekilinin; sanığın tasarlayarak ve eziyet çektirmek suretiyle kasten öldürme suçundan cezalandırılmasına, sanık lehine takdiri indirim maddelerinin uygulanmaması gerektiğine ilişkin yerinde görülmeyen temyiz sebeplerinin reddine,

Ancak;

Dosya kapsamına ve mahkemenin kabulüne göre; sanık ... ile maktul ...'in resmi evli oldukları, Sevda'nın Hayrettin'in şiddetine uğraması nedeniyle bu durumu ...'da yaşamakta olan aile bireylerine iletildiği, kardeşi M. ve amcasının oğlu Muhammed'i ...'e çağırdığı,

sanıklar Muhammed ve M.'in ...'dan ...'e geldikleri, doğrudan Sevda'nın evine gittikleri, her üç sanığın maktule darp eyleminde bulunma hususunda görüş birliğine vardıkları, yaptıkları bu plan çerçevesinde pideci dükkanında çalışan maktulü eve çağırdıkları, maktulün eve gelmesi ile birlikte her üç sanığın eylem ve irade birliği içinde hareket ederek sopa, yumruk ve tekme darbeleriyle maktulü darp ettikleri, hastaneye kaldırılan Hayrettin'in genel beden travması nedeniyle oluşan ekstremitte kırıklarına bağlı meydana gelen akciğer embolisi ( grade 4 yağ embolisi komplikasyonu ) sonucu öldüğü olayda;

Sanık ... ile aralarındaki akrabalık derecesi itibariyle Sevda'nın şiddete uğraması eyleminin sanık yönünden haksız tahrik oluşturmayacağı gözetilmeden sanık hakkında TCK'nin 29. maddesi uyarınca haksız tahrik hükmü uygulanarak eksik ceza tayini,

Bozmayı gerektirmiş, sanık ... müdafilerinin, katılan ... vekilinin temyiz sebepleri bu nedenle yerinde görüldüğünden, hükmün 5271 Sayılı CMK'nin 302/2. maddesi uyarınca isteme aykırı olarak BOZULMASINA, hükmolunan ceza miktarı ve tutuklulukta geçen süre göz önüne alındığında sanık müdafilerinin tahliye talebinin REDDİNE,

**SONUÇ** : Dosyanın, 28.02.2019 tarihinde Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 7165 Sayılı Kanun'un 8. maddesiyle değişik 5271 Sayılı CMK'nin 304/2-a maddesi gereğince ... 11. Ağır Ceza Mahkemesine, Yargıtay ilamının bir örneğinin ise ... Bölge Adliye Mahkemesi 1. Ceza Dairesine gönderilmek üzere Yargıtay Cumhuriyet Başsavcılığına TEVDİİNE, 23.11.2021 gününde oybirliği ile karar verildi.