

Yorumluyorum

Ceza Hukuku Perspektifinden  
Güncel Olaylara Bakış



PROF. DR.  
ERSAN ŞEN



# YORUMLUYORUM

CEZA HUKUKU PERSPEKTİFİNDEN  
GÜNCEL OLAYLARA BAKIŞ



---

## Ceza Hukuku Perspektifinden Güncel Olaylara Bakış

Ersan ŞEN

**Hukuk Kitapları Dizisi:** 1062

364 Sayfa, 13,5X19,5 cm.

**ISBN** 978-975-02-1394-6

Uluslararası Ruhu, Yakalama, Tutuklama,  
Soruşturma, Hukuka Aykırı Deliller,  
Hukuk Devleti, Yargı Bağımsızlığı,  
Dinleme, Teknik Takip, Anayasa,  
Soruşturanın Gizliliği, Kişisel Veri,  
Özel Hayat, Cumhurbaşkanı.

**Birinci Baskı:**

Ocak - 2011

**Sayfa Tasarımı:**

Ömer Candan

**Kapak Tasarımı:**

İsmail Çam

### © Seçkin Yayıncılık San. ve Tic. A.Ş.

Bu kitabın her türlü yayın hakkı Seçkin Yayıncılık San. ve Tic. A.Ş'ye aittir. Yayınevinin izni olmadan, eğitim ve tanıtım amaçlı kismi alıntılar hariç olmak üzere hiçbir şekilde kitabın tümü veya bir kısmı yayınlanamaz ve çoğaltılamaz.

### Yayın ve Dağıtım:

**Merkez:** Seçkin Yayıncılık, Sağlık Sokak No: 21 06410 Sıhhiye, ANKARA

Tel: (0-312) 435 30 30 (Pbx), Faks: (0-312) 435 24 72

**Şube:** Ankara Adliye Sarayı K Blok Zemin Kat Sıhhiye, ANKARA Tel: (0-312) 309 52 48

**Şube:** Abidei Hürriyet Caddesi 179/E (Şişli Ceza Adliyesi Altı) Şişli – İSTANBUL  
Tel: (0-212) 234 34 77

**Şube:** Strazburg Cd. No:23 Sıhhiye - ANKARA Tel: (0312) 230 52 62  
/ankarasube@seckin.com.tr

**Web Adresi:** [www.seckin.com.tr](http://www.seckin.com.tr), E-posta: [yayin@seckin.com.tr](mailto:yayin@seckin.com.tr)

### Baskı:

Seçkin Yayıncılık, Tel: (0-312) 435 30 30

*Türkiye Cumhuriyeti için  
canlarını feda eden  
Aziz Şehitlerimizin  
mukaddes hatırlarına,  
Kahraman Gazilerimize ithaf olunur...*

**Karla kaplı yollar elbet bahara gider.**



## **Önsöz**

Bu çalışmamızda; Ülkemizin Ceza Hukuku, Ceza Yargılaması Hukuku ve Anayasa Hukuku alanında tartışılan güncel sorunlarına, yayımlanmış bazı makaleler ve bu kitap için hazırladığımız çalışmalarla açıklık ve farklı bakış açıları getirmeyi amaçladık.

Bu kapsamda; Anayasa, Anayasanın değiştirilemez hükümleri, "millet" kavramı, yakalama, tutuklama, arama ve elkoyma, hukuka aykırı deliller, kanun yolu, itiraz hakkı, kişisel verilerin korunması, özel hayatın gizliliği ve korunması hakkı, eşitlik, suçu ve suçluyu övme suçu, yargı bağımsızlığı ve hakim tarafsızlığı, iletişimin denetlenmesi, teknik araçlarla izleme, özel yetkili ağır ceza mahkemeleri, şüpheli ve sanık hakları, bazı uluslararası hukuk meseleleri, Anayasa değişikliği, Hakimler ve Savcılar Yüksek Kurulu ile Yeni Anayasa Önerisi konularında geniş açıklamalara yer verilmiştir. Özellikle yakalama ve tutuklama tedbirleri ile ilgili uygulamada sıkça karşılaşılan sorunlar hakkında ayrıntılı açıklamalara yer verilmiş, insan hak ve hürriyetlerini yakından ilgilendiren güncel konular farklı yönleri ile ele alınmıştır.

Kitap; karmaşık, çok teknik ve doktrin tartışmalarına yer veren açıklamardan ziyade, herkes tarafından anlaşılabilir şekilde kaleme alınmıştır. Böylece, Ülkenin gündemini meşgul eden hukuki sorunlar ve çözüm önerileri okuyucuların bilgisine sunulmuştur.

Kitapta yer alan çalışmalar birbirinden bağımsız gibi gözükse de, Ceza Hukuku, Ceza Yargılaması Hukuku ve Anayasa Hukuku başlıklarında toplanıp değerlendirilebilir. Dolayısıyla, kitapta yer alan yazılar birbirinden bağımsız olmayıp, aralarında bağlantı bulunmaktadır. Tümünün ortak özelliği, kişi hak ve hürriyetleri ile kuvvetler ayrlığı ilkesinin korunması esasına dayanmaktadır.

**Bu çalışmamızda desteklerini esirgemeyen Av. Yasemin Yurttaş'a,  
Av. Ruhsar Köse'ye, Stj. Av. Bilgehan Özdemir'e, Stj. Av. Gizem  
Başoğlu'na, Seçkin Yayınevi'nin kıymetli çalışanlarına ve özellikle Sayın  
Koray Seçkin'e içten teşekkürlerimi sunarım.**

**01.11.2010, Üsküdar  
Prof. Dr. Ersan ŞEN**



# İçindekiler

## İçindekiler

Önsöz	7
Kısaltmalar	13
Ulus Ruhu	15
<b>Ceza Yargılaması Hukukunun Kılıcı "Tutuklama" ve Bu Tedbir Işığında "Yakalama"</b>	<b>19</b>
I. Genel Olarak Tutuklama Şartları ve Bazı Tartışmalı Hususlar	19
II. Ceza Yargılaması Hukukunda "Giyapta/Yoklukta Tutuklama" Müessesesine İlişkin Değerlendirme	32
III. Tutuklama Tedbiri Yönünden İtiraz Kanun Yolu	46
IV. Yakalama Tedbirinin Hukuki Niteliği ve İtiraz Kanun Yolu	50
V. Sonuç	56
<b>Soruşturma'nın Gizliliği ve CMK m.250 Karşısında Şüpheli Haklarının Korunması</b>	<b>69</b>
I. Ceza Muhakemesi Kanunu'nun m.153/2 ve Terörle Mücadele Kanunu'nun m.10/d Hükümlerinde Düzenlenen, Soruşturma'nın Şüpheliye ve Müdafiine Karşı da Gizli Hale Getirilmesinde Beş Ayrı Sorun Ortaya Çıkmaktadır	72
II. CMK m.250 Karşısında Şüpheli Haklarının Korunması	79
Özel Yetkili Ağır Ceza Mahkemeleri ve Gündeme Gelen Sorunlar	83
İnsan Hakları ve Terör Bağlamında Yakalama, Gözaltına Alma, Arama, Elkoyma ve Tutuklama	103
<b>Mağdur, Müşteki Hakları İle Bu Kişiler ve Vekillerinin Aramalara Katılması</b>	<b>125</b>
Kozmik Odada Devlet Sırlarına Müdahale	139
Ceza Yargılaması Hukukunda Hukuka Aykırı Deliller	143

A. Giriş	143
B. Hukuka Aykırı Delil Kavramı	144
C. Hukuka Aykırı Delillerin Ceza Yargılaması Hukuku Açısından Değerlendirilmesi	149
D. Hukuka Aykırı Delillerin Uluslararası Ceza Mahkemesi Roma Statüsü Açısından Değerlendirilmesi	164
Sonuç	168
<b>Hukuk Devletinde Kanun Yolu</b>	<b>169</b>
<b>Cumhuriyet Savcısı Tarafından Verilen Takipsizlik ve Yetkisizlik Kararlarına İtiraz Hakkı</b>	<b>171</b>
<b>Kabahatler Kanunu'nun Ceza Muhakemesi Kanunu Hükümleri ile İlişkisi</b>	<b>183</b>
<b>Kişisel Verilerin Korunması Kanunu Tasarısı'nın Anayasa ve Türk Ceza Kanunu Hükümleri Çerçeveşinde Değerlendirilmesi</b>	<b>195</b>
I. Giriş	195
II. Tasarı Hükümlerinin Değerlendirilmesi	199
A. Tasarının Amacı	199
B. Tasarının Kapsamı	199
C. Kişisel Veri Tanımı	200
D. Tasarının Tüzel Kişiler Yönünden Değerlendirilmesi	202
E. Veri Kütüğü Sahibi	203
F. Kanunilik İlkesi	203
G. Hukuka Uygunluk Sebepleri	204
H. Özel Nitelikli Kişisel Veriler	205
I. Kişisel Verilerin Anonim Hale Getirilmesi ve Üçüncü Kişilere Aktarma	210
İ. Kişisel Verileri Koruma Kurulu	214
Sonuç	216
<b>Bilgisayar Programları Karşısında Özel Hayatın Korunması</b>	<b>219</b>
A. Özel Hayatın Gizliliği ve Korunması	219
B. Kişisel Veri Kavramı ve Kişisel Verilerin Korunmasına İlişkin Değerlendirme	221
C. Bilgisayar Programlarında Fikri Hak İhlallerine İlişkin Yasal Düzenlemeler	229
D. Bilgisayar Ortamında Paylaşılan Bilgilerin Özel Hayatın Gizliliği Kapsamında Değerlendirilmesi	236

E. Sonuç	238
Suç ve Suçluyu Övme	239
Herkes İçin Hukuk ve Adalet	253
Yaşanan Olumsuzluklarda Yargının Payı Var mıdır?	255
Yargı Bağımsızlığı ve Hakim Tarafsızlığı	259
Dinleme ve Teknik Takip Kabusu	273
Uluslararası Hukuk Var mı?	281
Tarih Üzerinden Siyasi Rant	285
Rafa Kalkan Demokrasi ve Hukuk – Bumerang Etkisi	287
Dokunulmazlık Perdesinin Sınırı Demokrasinin Dayanağı Hukuk	293
Öncelik	297
Demokratikleşme İşığında Anayasa Değişikliği	301
Anayasa Mahkemesi'nin İnceleme Yapma Zamanı, Şekil Denetimi Sınırı ve Yokluk İddiası	317
Paket Halinde Halkoylaması ve Anayasa Mahkemesi'ne Başvuru	327
Anayasa Mahkemesi'nin İptal Kararının Getirdikleri	335
Anayasa ve Yargı Bağımsızlığı Sorunu	337
Yaz Kararnamesi İşığında Hakimler ve Savcılar Yüksek Kurulu	341
Yeni Anayasa Önerisi	345
I. Genel Açıklama	345
II. Yeni Anayasa Önerisi	350
Onbirinci Cumhurbaşkanının Görev Süresi	361