

ANKARA NÖBETÇİ SULH CEZA HÂKİMLİĞİNE

BAŞVURAN: [Ad Soyad], T.C. Kimlik No: [●], [adres]

VEKİLİ: Av. [Ad Soyad], [●] Barosu, sicil no [●], [adres]

KARŞI TARAF: T.C. [●] Kaymakamlığı

BAŞVURUYA KONU KARAR: [●] Kaymakamlığının [●] tarih ve [●] sayılı idari yaptırım karar tutanağı

TEBLİĞ TARİHİ: [●]

KONU: 7258 sayılı Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca verilen [●] TL idari para cezasına ilişkin kararın kaldırılması talebinden ibarettir.

AÇIKLAMALAR

Müvekkil hakkında, [●] tarihli karar tutanağı ile 2024 yılında spor müsabakalarına dayalı yasa dışı bahis oynadığı kabul edilerek [●] TL idari para cezası verilmiştir. Tutanakta kabahat fiili olarak yalnızca müvekkilin banka hesabından üçüncü bir kişinin hesabına yapıldığı belirtilen para transferlerine atıf yapılmış; hangi tarihte, hangi internet sitesinde, hangi kullanıcı hesabıyla ve hangi spor müsabakasına dayalı olarak bahis oynandığı gösterilmemiştir. Kararın kaldırılmasını gerektiren hususlar aşağıda sırasıyla açıklanmıştır.

1. Başvuru süresinde yapılmıştır (5326 s.K. m.27/1, 26/1; Anayasa m.40/2)

Karar müvekkile [●] tarihinde tebliğ edilmiş olup başvuru, tebliğden itibaren on beş günlük süre içinde yapılmaktadır. Ayrıca tebligat metninde karara karşı başvurulabilecek kanun yolu, merci ve süre gösterilmemiştir. Kanun bu hususların tebligat metninde açıkça belirtilmesini emretmekte, Anayasa da Devlete işlemlerinde kanun yollarını, mercilerini ve sürelerini belirtme yükümlülüğü yüklemektedir. Bu eksiklik karşısında sürenin müvekkil aleyhine işletilmesi mümkün değildir.

2. Karar tutanağında kabahat fiili, işlendiği yer ve zaman ile deliller gösterilmemiştir (5326 s.K. m.25/1)

Kanun, idari yaptırım kararına ilişkin tutanakta kabahat fiilinin ve bu fiilin işlendiğini ispata yarayacak bütün delillerin açık bir şekilde yazılmasını, fiilin işlendiği yer ve zaman gösterilerek açıklanmasını zorunlu tutmaktadır. Başvuruya konu tutanakta ise “yasa dışı bahis oynamak” ibaresi ile bir para transferine yapılan atıftan başka bir tespit bulunmamaktadır. Fiili ve zamanı belirsiz bir tutanak üzerinden ne kabahatin varlığı denetlenebilir ne de uygulanacak tutarın hangi yıla ait olduğu belirlenebilir. Karar bu yönüyle hukuka aykırıdır.

3. Kabahatin kanuni unsurları gerçekleşmemiştir (7258 s.K. m.5/1-d)

Kabahatin oluşması için kişinin, kanunun verdiği yetkiye dayanmadan oynatılan ve spor müsabakalarına dayalı olan bir bahis veya şans oyununu bizzat oynaması gerekir. Dosyada müvekkile ait bir bahis sitesi üyeliği, kupon kaydı, oyun hareketi veya cihaz incelemesi bulunmamaktadır. Tutanakta dayanan transferler müvekkil ile [●] arasındaki [borç ilişkisi / alışverişi] kapsamında yapılmış ödemelerdir ve bu husus ekte sunulan yazışmalar ve dekontlarla sabittir. Bir kişinin hesabına para gönderilmiş olması, gönderenin bahis oynadığını göstermez.

Oyunun spor müsabakasına dayalı olduğu ve kanunun verdiği yetkiye dayanmadan oynatıldığı da tespit edilmemiştir. Unsurları gösterilmeyen bir fiil nedeniyle idari para cezası verilemez.

4. Uygulanan tutar fiilin işlendiği yıla ait değildir (5326 s.K. m.5/1, 17/7; TCK m.7/2)

Türk Ceza Kanunu'nun zaman bakımından uygulamaya ilişkin hükümleri kabahatler bakımından da uygulanmakta ve kabahat, failin davranışı gerçekleştirdiği zaman işlenmiş sayılmaktadır. İşlendiği zaman yürürlükte bulunan hüküm ile sonradan yürürlüğe giren hükümler farklı ise failin lehine olan uygulanır. Tutanakta fiilin 2024 yılında işlendiği kabul edildiği hâlde ceza, 2026 yılı için yeniden değerlendirme oranıyla artırılmış sınırlar üzerinden belirlenmiştir. Esasa ilişkin itirazlarımız saklı kalmak üzere, uygulanabilecek tutar her hâlde fiilin işlendiği yıla ait olan tutardır.

5. Cezanın miktarı kanuni ölçütlere göre belirlenmemiştir (5326 s.K. m.17/2, 28/9)

Kanunda alt ve üst sınırı gösterilen idari para cezalarında miktar, kabahatin haksızlık içeriği ile failin kusuru ve ekonomik durumu birlikte göz önünde bulundurularak belirlenir. Kararda üst sınıra yakın bir ceza takdir edilmiş, ancak bu ölçütlerin hiçbirine ilişkin bir değerlendirme yapılmamıştır. Müvekkil [●] olarak çalışmakta olup aylık geliri [●] TL'dir ve bakmakla yükümlü olduğu [●] kişi bulunmaktadır. Kabul anlamına gelmemek kaydıyla, Sayın Hâkimliğin aksi kanaatte olması hâlinde cezanın alt sınırdan belirlenmesi gerekir; Kanun bu durumda idari para cezasının miktarında değişiklik yapılması yetkisini açıkça tanımaktadır.

6. Maddi gerçeğin ortaya çıkması için delillerin toplanması gerekmektedir (5326 s.K. m.28/3, 28/5)

İdare, cevabıyla birlikte işlem dosyasının tamamının bir örneğini sunmakla yükümlüdür; dosyanın aslı da istenebilir. Tutanağın dayandığı banka kayıtlarının, transferlerin karşı tarafının ve müvekkil adına bir bahis sitesi üyeliği bulunup bulunmadığının bilirkişi incelemesiyle belirlenmesi ve transferlerin sebebini bilen [●] isimli tanığın dinlenmesi, kararın dayanaksız olduğunu açıkça ortaya koyacaktır.

DELİLLER

Karar tutanağı ve tebliğ belgesi; idarenin işlem dosyası; banka hesap dökümleri ve dekontlar; [●] ile yapılan yazışmalar; gelir ve aile durumuna ilişkin belgeler; tanık [●]; bilirkişi incelemesi ve her türlü yasal delil.

HUKUKİ SEBEPLER

7258 sayılı Kanun m.5; 5326 sayılı Kabahatler Kanunu m.3, 4, 5, 17, 22, 25, 26, 27, 28, 31; 7201 sayılı Tebligat Kanunu; 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu m.7; Anayasa m.40 ve ilgili mevzuat.

SONUÇ VE İSTEM

Açıklanan nedenlerle;

1. Başvurunun usulden kabulüne,

2. [●] Kaymakamlığının [●] tarih ve [●] sayılı idari yaptırım kararının kaldırılmasına,

3. İşlem dosyasının aslının idareden istenmesine, banka kayıtları üzerinde bilirkişi incelemesi yaptırılmasına ve tarafların dinlenmesine,
 4. Kabul anlamına gelmemek kaydıyla, aksi kanaat hâlinde idari para cezasının fiil tarihindeki kanuni alt sınırdan belirlenmesine,
 5. Yargılama giderleri ile vekâlet ücretinin karşı tarafa yükletilmesine,
- karar verilmesini saygılarımızla arz ve talep ederiz.

[Tarih]

Başvuran Vekili

Av. [Ad Soyad]

[e-imza]

EKLER: Vekâletname; karar tutanağı ve tebliğ belgesi örneği; banka dekontları ve hesap dökümleri; yazışma örnekleri; gelir belgeleri. Dilekçe iki nüsha olarak sunulmuştur.