

[●] SULH CEZA HÂKİMLİĞİNE

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

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

KARŞI TARAF: [●] Kaymakamlığı / Valiliği

İDARİ YAPTIRIM KARARI: [●] Kaymakamlığının [●] tarihli ve [●] sayılı, işyerinin 7258 sayılı Kanun'un 5. maddesi uyarınca üç ay süreyle mühürlenerek kapatılmasına ilişkin kararı

TEBLİĞ TARİHİ: [●]

KONU: İşyeri kapatma kararının 5326 sayılı Kabahatler Kanunu'nun 27. maddesi uyarınca kaldırılması talebidir.

AÇIKLAMALAR

Müvekkil, [●] ili [●] ilçesi [●] adresinde [●] yılından bu yana işyeri açma ve çalışma ruhsatıyla [kahvehane / kiraathane] işletmektedir. [●] tarihinde işyerinde yapılan denetimde, müşterilerden [●] isimli kişinin kendi cep telefonundan bir bahis sitesine giriş yaptığı tespit edilmiş; bu tespit üzerine müvekkil hakkında soruşturma başlatılmış ve işyerinin üç ay süreyle mühürlenerek kapatılmasına karar verilmiştir. Karar aşağıda açıklanan nedenlerle hukuka aykırıdır.

1. Başvuru süresinde ve görevli hâkimliğe yapılmaktadır (5326 s.K. m.3/1-a, m.27/1)

7258 sayılı Kanun'a göre verilen işyeri kapatma kararı idari yaptırım niteliğindedir. Kanunda bu yaptırıma karşı başvurulacak merci ayrıca gösterilmediğinden Kabahatler Kanunu'nun kanun yoluna ilişkin hükümleri uygulanır; Danıştay İkinci Dairesinin 01.03.2022 tarihli ve E.2021/4720, K.2022/891 sayılı kararı da bu yöndedir. Karar müvekkile [●] tarihinde tebliğ edilmiş olup başvuru on beş günlük süre içinde yapılmaktadır.

2. Kapatmanın dayanağı olan suçun işyerinde işlendiğine dair somut bir tespit bulunmamaktadır (7258 s.K. m.5)

Kanun, kapatma yaptırımını bu madde kapsamına giren suçların işlendiği işyerleri için öngörmüştür. [●] tarihli tutanakta yalnızca bir müşterinin kendi telefonundan bir bahis sitesine giriş yaptığı yazılıdır. İşyerinde bahis kuponu, bahis oynatmaya tahsis edilmiş bir bilgisayar veya tablet, para toplandığına dair bir kayıt ya da işletmecinin bahis oynanmasına imkân sağladığını gösteren başka bir olgu tespit edilmemiştir. Müşterinin kendi telefonundan bahis oynaması kanunda kabahat olarak düzenlenmiştir ve bu fiil, işletmecinin bahis oynattığı veya buna yer ya da imkân sağladığı anlamına gelmez. Kapatma kararında da hangi somut olguya dayanıldığı gösterilmemiştir.

3. Müvekkilin müşterinin davranışından haberi yoktur ve buna bir katkısı bulunmamaktadır (7258 s.K. m.5/1-a; TCK m.21/1)

İşyerinde müşterilere sunulan kablosuz internet bağlantısında bahis ve şans oyunu sitelerine erişim, servis sağlayıcıyla yapılan sözleşme kapsamında engellenmiştir (Ek-3). İşyerinin girişinde ve masalarda bahis ve kumar oynanmasının yasak olduğuna dair uyarılar bulunmaktadır (Ek-4).

İşyeri kamera kayıtları, müvekkilin ilgili müşteriyile bahis konusunda herhangi bir iletişim kurmadığını göstermektedir (Ek-5).

4. Karar, henüz sonuçlanmamış bir soruşturmadaki iddiayı sabit kabul etmektedir (Anayasa m.38/4; AİHS m.6/2)

Müvekkil hakkında yürütülen soruşturma devam etmektedir ve müvekkilin suç işlediğine ilişkin bir tespit bulunmamaktadır. Suçun işyerinde işlendiğine dair somut bir olgu ortaya konulmadan verilen kapatma kararı, müvekkili soruşturma sonuçlanmadan suçlu kabul eden bir sonuç doğurmaktadır.

5. Kapatma, müvekkilin ve çalışanlarının geçim kaynağını ortadan kaldırmaktadır (Anayasa m.13, m.48)

İşyeri müvekkilin tek geçim kaynağıdır; işyerinde [●] çalışan sigortalı olarak çalışmaktadır ve aylık kira bedeli [●] TL'dir (Ek-6). Somut bir dayanağı gösterilmeden verilen üç aylık kapatma kararı, çalışma ve sözleşme hürriyetine ölçüsüz bir müdahale niteliğindedir.

HUKUKİ SEBEPLER

Anayasa m.13, m.38 ve m.48; Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi m.6; 5326 sayılı Kabahatler Kanunu m.3, m.16, m.27 ve m.28; 7258 sayılı Kanun m.5; 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu m.21 ve ilgili sair mevzuat.

DELİLLER

Kapatma kararı ve tebliğ belgesi (Ek-1); denetim ve arama tutanakları (Ek-2); internet servis sağlayıcı sözleşmesi ve erişim kısıtlaması kayıtları (Ek-3); işyerindeki uyarı levhalarının fotoğrafları (Ek-4); kamera kayıtları (Ek-5); işyeri açma ve çalışma ruhsatı, vergi levhası, SGK bildirgeleri ve kira sözleşmesi (Ek-6); tanık beyanları ve her türlü yasal delil.

SONUÇ VE İSTEM

Açıklanan nedenlerle; başvurumuzun kabulü ile [●] Kaymakamlığının [●] tarihli ve [●] sayılı işyeri kapatma kararının kaldırılmasına ve mührün kaldırılması için ilgili makama yazı yazılmasına karar verilmesini saygıyla arz ve talep ederim.

[Tarih]

Başvuran Vekili

Av. [Ad Soyad]

(e-imza)

EKLER: Ek-1 ile Ek-6 arasında sayılan belgeler ve vekâletname