

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE

Esas : 2011/6931
Karar : 2015/2307
Tarih : 14.05.2015

- **AVUKATIN ARACININ VE ÜZERİNİN ARAMA KARARINA İSTİNADEN ARANMASI**
- **MANEVİ ZARARIN TAZMİNİ İSTEMİ**
- **HİZMET KUSURU**
- **MESLEKİ ONUR VE KİŞİLİK HAKLARININ ZEDELLENMESİ**

(1136 s. AK m. 58)

ÖZET

Dava; Sakarya Barosuna kayıtlı avukat olan davacının, avukat olduğunu belirtmesine rağmen aracının ve üzerinin, Sulh Ceza Mahkemesince verilen arama kararına istinaden aranması nedeniyle yaşanan manevi zararın tazmini isteminden kaynaklanmaktadır. Dava, Sakarya Barosu'na kayıtlı avukat olan davacının 27.6.2008 tarihinde kendi sevk ve idaresinde bulunan araçla Sakarya İli, Akyazı İlçesi, Kuzuluk Beldesi'ne doğru seyir halinde iken Kuzuluk İhlas Kavşağına geldiğinde, Akyazı Sulh Ceza Mahkemesi'nin 2008/332 d.ış no'lu kararı uyarınca önleme araması yapan jandarma ekiplerince, avukat olduğunu söylemesi ve buna ilişkin kimlik belgesinin ibraz etmesine rağmen üstünün ve aracının aranması nedeniyle mesleki onurunun ve kişilik haklarının zedelenmesine sebebiyet verildiği iddia olunarak uğranıldığı ileri sürülen 50.000 TL manevi zararın olay tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

İstemın Özeti : Sakarya Barosu'na kayıtlı avukat olan davacının 27.6.2008 tarihinde kendi sevk ve idaresinde bulunan araçla Sakarya İli, Akyazı İlçesi, Kuzuluk Beldesi'ne doğru seyir halinde iken Kuzuluk İhlas Kavşağına geldiğinde, Akyazı Sulh Ceza Mahkemesi'nin 2008/332 d.ış no'lu kararı uyarınca önleme araması yapan jandarma ekiplerince, avukat olduğunu söylemesi ve buna ilişkin kimlik belgesinin ibraz etmesine rağmen üstünün ve aracının aranması nedeniyle mesleki onurunun ve kişilik haklarının zedelenmesine sebebiyet verildiği iddia olunarak uğranıldığı ileri sürülen 50.000 TL manevi zararın olay tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istemiyle açılan dava sonucunda Sakarya 2. İdare Mahkemesince; 1136 sayılı Avukatlık Kanunu'nun 58. maddesi uyarınca ağır ceza mahkemesinin görev alanına giren bir suçtan dolayı suç üstü hali dışında avukatların üzerlerinin aranamayacağı, bakılan uyuşmazlıkta bir suç üstü hali olmaksızın kolluk kuvvetlerince üzeri ve aracı aranan davacının meslek onurunun zedelenmesi, davalı idarenin bu eylemde hizmet kusuru bulunduğu bu nedenle de davacının manevi zararının karşılanması gerektiği gerekçesiyle takdiren 2.000 T.L. manevi zararın olay tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine; fazlaya ilişkin istemin reddi yönünde verilen kararın; davalı idarece hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek, 2577 sayılı Kanun'un 49. maddesi uyarınca temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Savunma verilmemiştir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Ahmet Faruk Özer

Düşüncesi : Temyiz isteminin reddi ile usul ve hukuka uygun bulunan mahkeme kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onuncu Dairesince gereği görüldü:

İdare ve vergi mahkemelerinin nihai kararlarının temyizden bozulması, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü

Kanunu'nun 49. maddesinde yer alan sebeplerden birinin varlığı halinde mümkündür.

Temyizen incelenen karar usul ve hukuka uygun olup, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenleri kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmediğinden, temyiz isteminin reddi ile Sakarya 2. İdare Mahkemesi'nin 28/12/2010 tarih ve E:2009/474, K:2010/1159 sayılı kararının ONANMASINA, 14.05.2015 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

KARŞI OY :

Dava; Sakarya Barosuna kayıtlı avukat olan davacının, avukat olduğunu belirtmesine rağmen aracının ve üzerinin, Sulh Ceza Mahkemesince verilen arama kararına istinaden aranması nedeniyle yaşanan manevi zararın tazmini isteminden kaynaklanmaktadır.

Davacının aracının ve üzerinin aranması nedeniyle başlatılan soruşturma sonucunda, olay günü görevli üç jandarma personeli hakkında açılan ceza davasında, Akyazı Sulh Ceza Mahkemesinin 15.9.2009 tarih ve E:2009/9, K:2009/540 sayılı kararıyla sanıklar hakkında beraat kararı verildiği, öte yandan ilçe jandarma komutanı hakkında Adalet Bakanlığınca verilen soruşturma izni kapsamında Sakarya 1. Ağır Ceza Mahkemesince ilgili hakkında "haksız arama" suçu nedeniyle yapılan yargılama neticesinde mahkemece verilen beraat kararının Yargıtay tarafından onandığı UYAP kayıtlarından anlaşılmaktadır.

Buna göre, her ne kadar davacı tarafından, avukat kimlik belgesi ibraz etmesine rağmen haksız ve hukuka aykırı bir şekilde üst aramasına tabi tutulmasında dolayı manevi tazminat talep edilmekte ise de; aramayı gerçekleştiren görevliler hakkında "haksız arama" suçu nedeniyle açılan ceza davalarının beraatla sonuçlanması karşısında, somut olayda davalı idareye izafe edilebilecek bir hizmet kusuru bulunmamakta olup, temyize konu mahkeme kararının, manevi tazminat isteminin kısmen kabulüne yönelik kısmının bozulması gerektiği oyu ile çoğunluk kararına katılmıyoruz.