

GÖÇMEN KAÇAKÇILIĞI(TCK 79)

Göçmen Kaçakçılığı Suçu

TCK Madde 79- (1) Doğrudan doğruya veya dolaylı olarak **maddi menfaat elde etmek maksadıyla**, yasal olmayan yollardan;

- a) Bir yabancıyı ülkeye sokan veya ülkede kalmasına imkan sağlayan,
- b) Türk vatandaşı veya yabancıнын yurt dışına çıkmasına imkan sağlayan,

Kişi, beş yıldan sekiz yıla kadar hapis ve bin günden onbin güne kadar adlî para cezası ile cezalandırılır. (Ek cümle: 22/7/2010 - 6008/6 md.) Suç, teşebbüs aşamasında kalmış olsa dahi, tamamlanmış gibi cezaya hükmolunur.[24][25]

(2) (Ek fıkra: 22/7/2010 - 6008/6 md.) Suçun, mağdurların;

- a) Hayatı bakımından bir tehlike oluşturması,
- b) Onur kırıcı bir muameleye maruz bırakılarak işlenmesi, hâlinde, **verilecek ceza**

yarısından üçte ikisine kadar artırılır.

(3) (Değişik:6/12/2019-7196/56 md.) Bu suçun; **birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi halinde verilecek ceza yarısına kadar, bir örgütün faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinde verilecek ceza yarısından bir katına kadar artırılır.**

(4) Bu suçun bir tüzel kişinin faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinde, tüzel kişi hakkında bunlara özgü güvenlik tedbirlerine hükmolunur.

• **GÖÇMEN KAÇAKÇILIĞI SUÇUNUN UNSURLARI NELERDİR?**

- Göçmen kaçakçılığı suçu seçimlik hareketle işlenebilen bir suçtur. Yasal olmayan yollarla ; bir yabancıyı ülkeye sokmak, bir yabancıнын ülkede kalmasına imkan sağlamak, Türk vatandaşı veya yabancıнын yurt dışına çıkmasına imkan sağlamak seçimlik hareketlerinden herhangi birini yapmak göçmen kaçakçılığı suçunu oluşturur.
- Göçmen kaçakçılığı suçu teşebbüs aşamasında kalsa bile tamamlanmış gibi cezalandırılır. (Örneğin göçmenleri yurt içine sokacakken sınıra ulaşmadan kolluk kuvvetlerince yakalanmak)
- Göçmen kaçakçılığı suçu özel kastla işlenebilen bir suçtur. Doğrudan doğruya veya dolaylı olarak maddi menfaat elde etmek amacıyla seçimlik hareketler gerçekleştirilmiş veya suça teşebbüs edilmiş olmalıdır. Maddi menfaatin fiilen gerçekleşmiş olması gerekmez, maddi menfaatin amaçlanması yeterlidir.(Örneğin göçmenlerin sınırı geçince parayı verecek olması fakat sanık ya da şüphelinin sınıra gelmeden yakalanması halinde maddi menfaat fiilen elde edilmiş olmasa da amacın maddi menfaat elde etmek olması suçun özel kastının varlığını gösterir ve suç tamamlanmış olur.)
- Salt insani gerekçelerle, özel kast olan maddi menfaat elde etme amacı olmadan göçmenlere yardım eden kişi göçmen kaçakçılığı suçundan cezalandırılmaz.

GÖÇMEN KAÇAKÇILIĞI SUÇUNUN CEZASI NEDİR?

- Göçmen kaçakçılığı suçunu işleyen kişi **beş yıldan sekiz yıla kadar hapis ve bin günden onbin güne kadar adli para cezası ile cezalandırılır.** (Ek cümle: 22/7/2010 - 6008/6 md.) Suç, teşebbüs aşamasında kalmış olsa dahi, tamamlanmış gibi cezaya hükmolunur.
- **GÖÇMEN KAÇAKÇILIĞI SUÇUNDA GÖREVLİ MAHKEME NERESİDİR?**
- Göçmen kaçakçılığı suçunda görevli mahkeme suçun üst sınırı itibariyle(8 yıl) **asliye ceza mahkemesidir.**
- **ZAMANAŞIMI SÜRELERİ NELERDİR?**
- Göçmen Kaçakçılığı suçunda dava zamanaşımı süresi suçun işlendiği tarihten itibaren 15 yıl; ceza zamanaşımı süresi ise 20 yıldır.
- **ŞİKAYETE TABİ SUÇLAR ARASINDA MI?**
- Göçmen kaçakçılığı suçu **takibi şikayete bağlı suçlar arasında değildir.** Bu suçun mağduru toplum ve devlet olurken toplum zarar gördüğünde savcılık kamu davası açmak sureti ile hareket eder. Res'en soruşturma başlatılır.

YARGITAY 18. CEZA DAİRESİ Esas : 2016/14925 Karar : 2017/2282 Tarih : 1.03.2017

TCK 79. Madde

Göçmen Kaçakçılığı Suçu

Temyiz isteğinin reddi nedenleri bulunmadığından işin esasına geçildi.

Vicdani kanının oluştuğu duruşma sürecini yansıtan tutanaklar, belgeler ve gerekçe içeriğine göre yapılan incelemede:

A) Sanıklar ..., ..., ..., ..., ... ile ...'a yükletilen göçmen kaçakçılığı eylemleriyle ulaşılan çözümü haklı kılıcı zorunlu öğelerin ve bu eylemlerin sanıklar tarafından işlendiğinin Kanuna uygun olarak yürütülen duruşma sonucu saptandığı, bütün kanıtlarla aşamalarda ileri sürülen iddia ve savunmaların temyiz denetimini sağlayacak biçimde ve eksiksiz sergilendiği, özleri değiştirilmeksizin tartışıldığı, vicdani kanının kesin, tutarlı ve çelişmeyen verilere dayandırıldığı,

Eylemlerin doğru olarak nitelendirildiği ve Kanunda öngörülen suç tipine uyduğu,

Tekerrüre esas sabıkası bulunan sanık ... hakkında TCK'nın 58. maddesi uygulanmamış ise de, aleyhe temyiz olmadığından bozma yapılamayacağı,

TCK'nın 53/1-b maddesinde yer alan hak yoksunluğunun uygulanmasına ilişkin hükmün, Anayasa Mahkemesinin 08.10.2015 tarih ve 2014/140 esas, 2015/85 sayılı kararı ile iptal edilmesi nedeniyle uygulanma olanağı ortadan kalkmış ise de, bu hususun infaz sırasında resen gözetilebileceği,

Anlaşıldığından, sanıklar ..., ..., ..., ..., sanıklar ..., ... ile ... müdafilerinin ileri sürdüğü nedenler yerinde görülmediğinden tebliğnameye uygun olarak, **TEMYİZ DAVASININ ESASTAN REDDİYLE HÜKÜMLERİN ONANMASINA,**

B) Sanıklar ..., ... ile ... hakkında göçmen kaçakçılığı ile suç işlemek amacıyla örgüt kurma suçlarından kurulan hükümlerin temyizinde;

1- TCK'nın 220. maddesinde tanımlanan "örgütün" varlığının kabul edilebilmesi için hiyerarşik ilişki içinde olan en az üç kişiden teşekkül etmesi, örgütün yapısının sahip bulunduğu üye sayısı ile araç ve

gereç bakımından amaçlanan belirsiz sayıda suçları işlemeye elverişli bulunması, suç işlemek amacı etrafında fiili bir birleşme ile işbirliği, eylemli paylaşım anlayışı içinde hareket etmesi ve bu amaçlar doğrultusunda faaliyette bulunup, “devamlılık” göstermesi gerekir. Örgüt niteliği itibarıyla devamlılığı gerektirdiğinden, kişilerin belli bir suçu işlemek veya bir suç işlemek amacı için bir araya gelmesi halinde, örgütten değil iştirak iradesinden söz edilebilecektir. Ancak, amaçlanan suçları işlemeye kolaylık sağladığı için işlenmesi amaçlanan suçlar açısından hazırlık hareketi niteliğinde olan örgütün varlığı için, amaç suçları işleme zorunluluğu olmadığı da dikkate alındığında, devamlılığın belirlenmesi noktasında yalnız amaç suçların sürekli bir şekilde işlenmesi değil, öncelikli olarak, amaç suçları sürekli biçimde işleme kararlılığının mevcut olup olmadığının araştırılması zorunludur.

Somut olayda, örgüt oluşturmak için sanık sayısı yeterli ise de, sanıkların aralarında gevşek de olsa hiyerarşik bir ilişki ile işbölümü ve suç işleme iradesinde devamlılığın saptanamadığı anlaşılmakla, “suç işlemek amacıyla örgüt kurma” suçunun unsurları itibarıyla oluşmadığı gözetilmeden yüklenen suçtan sanıklar ..., ... ile ... hakkında mahkumiyet kararı verilmesi,

2- (a) fıkrasındaki bozma nedenine göre; suç işlemek amacıyla örgüt kurma suçundan sanıklar hakkında kurulan mahkumiyet hükümlerinin, suçun sabit olmadığı gerekçesiyle bozulmuş olması karşısında, yüklenen suçun örgüt faaliyeti kapsamında işlenmediği sonucuna varıldığından, sanıklar hakkında göçmen kaçakçılığı suçundan tayin olunan temel cezada, suçun örgüt faaliyeti çerçevesinde işlenmesi nedeniyle TCK'nın 79/3. maddesi uyarınca artırım yapılmasının mümkün olmaması,

3- Kabule göre de;

a) Sanıklar ..., ... ile ... hakkında göçmen kaçakçılığı suçundan kurulan hükümlerde sanıkların örgüt lideri oldukları kabul edilerek haklarında TCK'nın 79/3. maddesi uygulanması nedeniyle TCK'nın 220/4. maddesi de dikkate alınarak örgüt kapsamında işlendiği kabul edilen 22.09.2010 tarihli eylemde sanıklar ... ile ..., 04.12.2010 tarihli eylemde ise, sanıklar ... ile ... hakkında göçmen kaçakçılığı suçundan hüküm kurulması gerektiğinin gözetilmemesi,

b) Sanıklar ..., ... ile ... hakkında göçmen kaçakçılığı suçundan birer kez cezalandırılmalarının talep edilmesi nedeniyle, sanıklara ek savunma hakkı verilmeden, sanık ...'nın aynı suçtan iki kez, sanıklar ... ile ...'in ise üçer kez cezalandırılmaları suretiyle CMK'nın 226. maddesine aykırı davranılması,

c) Sanık ...'nın cezalandırıldığı 07.11.2010 tarihli eyleminde, suç tarihinin kararda yanlış gösterilmesi,

Kanuna aykırı ve sanıklar ..., ... ile sanık ... müdafininin temyiz nedenleri yerinde görüldüğünden tebliğnameye uygun olarak HÜKÜMLERİN BOZULMASINA, yeniden hüküm kurulurken 5320 sayılı Kanun'un 8. maddesi gereğince yürürlükte olan 1412 sayılı CMUK'nın 326/son maddesi uyarınca kazanılmış hakkın saklı tutulmasına, yargılamanın bozma öncesi aşamadan başlayarak sürdürülüp sonuçlandırılmak üzere dosyanın esas/hüküm mahkemesine gönderilmesine, 01/03/2017 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.