**CEZA MUHAKEMESİ HUKUKU**

**7. HAFTA**

**MUHAKEME İŞLEMLERİ**

Muhakeme işlemleri, muhakeme süjeleri tarafından muhakemeyi ilerletmek amacıyla yapılan işlemlerdir. Bu işlemlerin iki boyutu vardır:

1. **Fikri Unsur**

O işlemin dış dünyada ortaya çıkmasını sağlayan **irade unsurudur**. Bir muhakeme işleminin geçerli olabilmesi, **kişilerin özgür iradesinin ürünü olmasına bağlıdır.** Eğer kişinin işlemi yapma iradesi, özgür iradesinin sonucu değilse, o muhakeme işleminde hukuki sakatlık vardır. Bunun Kanun’daki en önemli örneği, CMK m.148’deki şüpheli/sanığın ifade ve sorguda aldığı beyanların delil olarak kullanılabilmesi için özgür iradeye dayanması gerektiğini söyleyen hükümdür.

1. **Maddi Unsur**

Muhakeme işlemlerinin dış dünyada ne şekilde yapıldığını, ne şekilde ortaya çıktığını ifade eder. İkiye ayrılır:

1. **Muhakeme İşlemini Yapan Makama Göre:**

İddia makamı işlemleri, savunma makamı işlemleri, yargılama makamı işlemleri olmak üzere 3’lü bir ayrıma tabidir:

* **İddia Makamı İşlemleri:** İddia makamı süjelerinin (cumhuriyet savcısı, suçtan zarar gören, katılan vs.) yaptığı muhakeme işlemlerini ifade eder.

Mesela, cumhuriyet savcısı tarafından yapılan ifade alma işlemi ve iddianame düzenleme işlemi.

* **Savunma Makamı İşlemleri:** Savunma makamı süjelerinin (şüpheli/sanık, müdafi, malen sorumlu vs. ) yaptığı muhakeme işlemleridir.

Mesela, savunma makamı tarafından yapılan itiraz, temyiz, hâkimin reddi vs. gibi işlemler.

* **Yargılama Makamı İşlemleri:** Hâkimlik (sulh ceza hâkimliği, istinabe olunan hâkim, naip hâkim) veya mahkemelerin yaptığı muhakeme işlemleridir.

Mesela; tutuklama kararı, iletişimin denetlenmesi kararı, sorgu, kovuşturma evresinde yargılama sonunda verilen hüküm vs. gibi işlemler yargılama makamı tarafından yapılan işlemlerdir.

* Ceza muhakemesinde şüpheli/sanığın beyanının savcı/kolluk tarafından alınması ifade alma, hâkim veya mahkeme tarafından alınmasına sorgu denir.

1. **İşlemlerin Yapılış Şekline Göre:**

Üçe ayrılmaktadır:

* **Yazılı İşlemler:** Kanunda yazılı olarak yapılacağı öngörülen işlemlerdir.

En önemli örneği eski hale getirme talebidir. Sözlü olarak yapılamaz sadece dilekçe ile yapılabilir. (CMK m.41)

* **Sözlü İşlemler:** Muhakeme süjesi işlemi sözlü olarak yapmaktadır. Yani irade açıklamasını sözlü beyan ile gerçekleştirmektedir.

En önemli örneği, kovuşturma evresinde yapılan duruşmalardır. **Ceza muhakemesinde ilke olarak soruşturma evresinde yazılılık, kovuşturma evresinde sözlülük ilkesi geçerlidir. Dolayısıyla kovuşturma evresindeki işlemler kural olarak sözlü olarak yapılır.**

Ceza muhakemesi hukukunda sözlü işlemler yazıya aktarılarak kayda alınır. Sözlü olarak yapılan işlemler hem daha sonra kullanılabilmesi hem de denetlenebilmesi için tutanağa aktarılır ve imzalanır. Mesela, duruşma sözlü yapılır ama duruşma tutanağı adı altında yapılan ve söylenen her şey bu tutanağa aktarılır ve duruşma sonunda bu tutanak imzalanır. Tanık dinleme işlemi, ifade, sorgu vs. sözlü olarak yapılır. Ama daha sonra tutanağa geçirilir işlemin sonunda imza altına alınır.

* **Hem Yazılı hem de Sözlü Olarak Yapılan İşlemler :**

Kanun koyucu bazı işlemlerin hem yazılı hem sözlü olarak yapılmasına imkân vermiştir. Şikâyet, hâkimin reddi buna örnektir. Bu işlemler yazılı olarak dilekçe ile yapılabildiği gibi tutanağa geçirilmek ve altı imzalanmak koşuluyla sözlü olarak da yapılabilir.

* **Eylemli İşlemler :** Muhakeme süjelerinin yazılı ya da sözlü olarak değil de bedensel bir aktiviteyle icra ettiği işlemlerdir.

En önemli örneği, keşiftir. Keşif, keşfi yapan kişinin keşfe konu olan nesneyi beş duyu organıyla incelemesini ifade eder. Keşif, kural olarak hâkim veya mahkeme veya naip hâkim ya da istinabe olunan hâkim veya mahkeme tarafından, gecikmesinde sakınca bulunan hâllerde ise Cumhuriyet savcısı tarafından yapılır(CMK m.83/1).

* Keşif, soruşturma evresinde de kural olarak savcı değil, onun talebiyle sulh ceza hâkim tarafından yapılır. Savcı’nın keşif yapması, istisnai olarak gecikmesinde sakınca bulunan hallerde mümkündür.

Mesela, adam öldürme suçunda kullanılan bıçağın veya silahın incelenmesi. İnceleyen kişi bunu beş duyu organıyla yapmaktadır. Mesela, duruşmada kamera kayıtlarının izlenmesi veya olay yerine gidip tanıkları dinlemek. Mesela, trafik kazasında taşıtın veya yolun incelenmesi, olay yeri görüntüleri veya resimlerinin izlenmesi, ses kaydının dinlenmesi vs. Bu sayılanların hepsi keşif niteliğindedir ve işlemi yapanlar tarafından fiziksel aktiviteyle yapılan işlemlerdir. Dolayısıyla burada işlemin yazılı veya sözlü değil, eylemli olarak yapılması söz konusudur.

**CEZA MUHAKEMESİ İŞLEMLERİNİN DİLİ**

Anayasamız gereğince resmi dil Türkçe olduğu için, ceza muhakemesi işlemleri yapılırken de Türkçe kullanılır. Bu durumda muhakeme süjelerinden birisinin veya birden fazlasının Türkçe bilmemesi durumunda, nasıl hareket edileceği problemi ortaya çıkar. Bu durum CMK m.202’de,

1. Şüpheli/sanığın veya mağdurun **Türkçe bilmemesi,**
2. Şüpheli/sanığın veya mağdurun **konuşma engelinin olması,** şeklinde iki farklı ihtimal dikkate alınarak düzenlenmiştir.

Tercüman yardımından yararlanma hakkı **adil yargılanma hakkının temel bir unsurudur.** Çünkü kişinin savunmasını yapabilmesi ya da iddialarını ileri sürebilmesi, en azından iddia ve savunmaya ilişkin esaslı noktaları anlamasına bağlıdır. Bu da yargılama dilini bilmesi ve/veya konuşulanları anlamasıyla olur. Ceza muhakemesi sürecinde, medeni muhakemeden farklı olarak, kamusallık ilkesi gereği yargılama boyunca yapılan masraflar devlet hazinesi tarafından karşılanır. Bu ceza muhakemesinin medeni muhakemeden farklı olduğu noktalardan biridir. Bu masraflar yargılama sonunda eğer sanık mahkûm olursa sanığa yüklenir, eğer mahkûm olmazsa yani beraat ederse bu giderler devlet hazinesi üzerinde kalır. Fakat tercüman yardımından yararlanma, adil yargılanma hakkı açısından o kadar kesin bir gerekliliktir ki, **tercüman giderleri sanık mahkûm olsa bile ondan tahsil edilemez. Devlet hazinesinin üzerinde kalır. AİHM’nin kararları bu yöndedir.**

1. **Şüpheli/Sanığın veya Mağdurun Türkçe Bilmemesi,**

Şüpheli/sanık veya mağdur meramını anlatabilecek ölçüde Türkçe bilmiyorsa; mahkeme tarafından kendisine bir tercüman atanarak, duruşmadaki iddia ve savunmaya ilişkin esaslı noktalar tercüme ettirilir. Hâkim – savcı ve müdafi - vekilin Türkçe bilmemesi gibi bir ihtimal ise zaten yok. Bu nedenle tercüman yardımından yararlanma hakkı, mağdura ya da şüpheli/sanığa tanınmış **bir haktır** (CMK m.202/1).

* **Tercüman yardımından yararlanmanın koşulu,** şüpheli/sanık veya mağdurun, meramını anlatamayacak ve anlatılanı anlamayacak kadar Türkçe bilmemesidir.

1. **Şüpheli/Sanığın veya Mağdurun Konuşma Engelinin Olması,**

Kanun koyucu, Türkçe bilmeyenlerin dışında, engelli olan, özellikle işitme ve konuşma yeteneği olmayan kişilere de tercüman yardımından yararlanma hakkı tanımıştır. Buna göre, **engelli olan sanığa veya mağdura, duruşmadaki iddia ve savunmaya ilişkin esaslı noktalar, anlayabilecekleri biçimde anlatılır.**Dolayısıyla, mesela işitme duyusu olmadığı için konuşulanları anlamayan sağır, dilsiz dediğimiz kişiler için de işaret dilini bilen tercümanlar aracılığıyla beyanda bulunma imkânı sağlanmıştır (CMK m.202/2). Tercüman soruşturma evresinde Cumhuriyet savcısı/hâkim, kovuşturma evresinde ise mahkeme tarafından atanır (CMK m.202/3).

**Türkçe Bilen Bir Kişinin Başka Dilde Savunma Yapabilmesi**

CMK’da 2013 yılında yapılan değişiklikle, Türkçe bilen sanığın duruşmada, a) İddianamenin anlatılması, b) Esas hakkındaki mütalaanın verilmesi ve mütalaa üzerine sözlü savunmasını kendisini daha iyi ifade edebileceğini beyan ettiği başka bir dilde yapabilmesine imkân tanınmıştır (CMK m.202/4).

Bu durumda kişi Türkçe bildiğinden, tercüman yardımından yararlanma hakkı yoktur. Ancak kendisi kendisini daha iyi ifade edebileceği bir dilde beyanda bulunmak istemektedir. Tercüman yardımından yararlanma hakkından farkı, burada sanığın Türkçe bilmesine rağmen başka bir dilde savunma yapmak istemesidir. Bu durumda sanık tercümanını tercüman listesinden kendisi seçer. Bu tercümanın giderleri de Devlet Hazinesince değil, istekte bulunan kişi tarafından karşılanır. Zira kişinin bir tercümanın yardımından yararlanması adil yargılanma hakkı ile ilgili değildir. Buradaki durum tercüman yardımından yararlanma işleminden ziyade bir taraf bilirkişine benzetilebilir.

**MUHAKEME İŞLEMLERİNİN SÜRESİ**

**Muhakeme Süresi:** Bir muhakeme işleminin yapılabileceği zaman aralığını ifade eder.

Süreler belirleyen **makam açısından** ikiye ayrılabilir.

* Kanun koyucu tarafından belirlenen süreler
* Hâkim tarafından belirlenen süreler

\*\*\* Soruşturma evresinde Cumhuriyet savcısı da süre belirlemiş olabilir. Örneğin, talep ettiği bir belgenin kendisine gönderilmesi için yazdığı müzekkerede belgenin belli bir süre içerisinde (örneğin 7 gün) gönderilmesini isteyebilir.

**Medeni muhakemede hâkim tarafından ikinci kez belirlenen süreler kesin sürelerdir. Fakat ceza muhakemesinde böyle bir koşul yoktur.**

Ceza muhakemesinde **süreler, hukuki sonuçları ve nitelikleri bakımından** üçe ayrılır.

Hak Düşürücü Süre Koruyucu Süre Düzenleyici Süre

1. **Hak Düşürücü Süre**

İşlemin yapılması belli bir hakkın kullanılmasına dayanıyorsa ve belirlenen süre içerisinde yapılmaması durumunda o işlemi yapma hakkı sona eriyorsa bu süreye ‘’hak düşürücü süre’’ denir.

Bu durumda o muhakeme süjesine kendisine tanınan hakkı kullanması için bir süre verilmiştir. Süje, hakkını bu süre içerisinde kullanamazsa hakkı düşer, o hakkı bir daha kullanamaz. Mesela, şikâyet bir haktır. Bu hakkın kullanılma süresi fiil ve failin öğrenilmesinden itibaren 6 aydır. Eğer suçtan zarar gören kişi altı/6 ay içerisinde bu hakkını kullanmazsa söz konusu hakkı düşer. Yine temyiz, itiraz, hâkimin reddi, yetkisizlik talebinin ileri sürülmesi için belirlenen süreler, bir hakkın kullanılmasına ilişkin olduğundan hak düşürücü süredir.

1. **Koruyucu Süreler**

Kural olarak bir muhakeme süjesinin haklarının korunması amacıyla belirlenen sürelerdir. Bu durumda kanun koyucu işlemin yapılamayacağı zaman fasılasını belirlemiş ve işlemin bu sürenin geçmesinden önce yapılmasını yasaklamıştır. Bu nedenle işlem, ancak belirlenen sürenin geçmesinden sonra yapılabilir.

**X günü süre başlamış Y günü süre bitiyor**

**Bu süre zarfında işlem yapılamaz.**

**🡪** Koruyucu sürenin en tipik örneği, CMK m.176/4 gereği iddianame ve duruşma gününü bildiren çağrı kâğıdının tebliğiyle duruşma günü arasında **en az** **bir haftalık süre** bulunmasının gerekmesidir. Bu süre koruyucu süredir. Uyulmaması, savunma makamının sahip olduğu, “savunması için gerekli imkân ve kolaylıklardan yararlanma hakkına” aykırılık teşkil edeceğinden, bu süre geçmeden duruşma yapılmaması öngörülmüştür.

**Tebliğ tarihi Sürenin Son Günü**

10.10 2016- Salı 17.10.2016-Salı

Bir hafta süre

Duruşma 17.10.2016 günü sonuna kadar yapılmamalıdır. Yani duruşma günü olarak belirlenebilecek en erken tarih, 18.10.2016 tarihinde yapılabilir.

* Korucu sürenin özelliği hak düşürücü sürenin aksine, işlemin belirlenen süre geçmeden yapılamamasıdır.

1. **Düzenleyici Süreler**

Muhakemenin akışını sağlamak için belirlenmiş olan ve ihlali/uyulmaması halinde karşılığında herhangi bir yaptırım öngörülmemiş olan sürelerdir. **En önemli örneği,** itirazın incelenmesine ilişkin belirlenen **üç günlük süredir.** CMK m.268/2’ye göre, “kararına itiraz edilen hâkim veya mahkeme, itirazı yerinde görürse kararını düzeltir; yerinde görmezse **en çok üç gün içinde**, itirazı incelemeye yetkili olan mercie gönderir.” İtiraz usulü ise şöyle işler: İtiraz dilekçesi kararına itiraz edilen mahkemeye verilir. Görevsizlik kararına itiraz dilekçesi, görevsizlik kararını veren mahkemeye verilir. Diyelim ki görevsizlik kararını ağır ceza mahkemesi verdi. İtiraz dilekçesi, söz konusu kararı veren ağır ceza mahkemesine verilir. Kanun koyucu itiraz dilekçesini önce, kararına itiraz edilen ağır ceza mahkemesinin incelemesini ve kendi kararının hukuka aykırı olduğu kanısına varırsa kararından dönmesini istemiştir. Ancak itirazın sürüncemede kalmaması için bu incelemeye bir üst süre öngörmüştür. Buna göre kararına itiraz edilen mahkeme kararını üç gün içinde gözden geçirir. Verdiği kararın hukuka aykırı olduğu kanısına varırsa bu süre içinde kararından döner, bu kanıya varmazsa itiraz dilekçesini en geç üç gün içinde itiraz merciine gönderir. Peki, Ağır ceza mahkemesi, itirazı, mercie, üç gün içinde değil de beşinci gün gönderirse ne olacak? Kanun bu süreye uyulmamasına bir yaptırım öngörmemiştir. Dolayısıyla bu süre düzenleyici bir süredir. Zira uyulmamasının herhangi bir yaptırımı yoktur. Sadece muhakemenin sürüncemede kalmaması, gecikmeye mahal verilmemesi için böyle bir süre öngörülmüştür.

**SÜRELERİN HESAPLANMASI**

Ceza muhakemesinde süreler gün, hafta ve yıl olarak belirlenmiş olabilir.

* **Gün Olarak Belirlenmiş Süreler**

Süre **tebligatın ertesi günü işlemeye başlar,** belirtilen gün sayısının son gününün mesai saatinin bitimiyle dolar.

Örneğin, itiraz, istinaf yedi günlük süreye tabidir. Diyelim ki **yedi günlük** süreye tabi bir işlem var.

10.11.2016 Görevsizlik Kararı

11.11.2016 Yedi Günlük Süre İşlemeye Başlar

17.11.2016 Mesai saati sonuna kadar işlem yapılabilir.

Sürelere uyulması, muhakeme hukukları açısından oldukça önemlidir.

* **Hafta Olarak Belirlenmiş Süreler**

Bu durumda süre 14 gün olarak kabul edilip günler sayılmaz. Sürenin son gününün belirlenmesinde **belirtilen haftadaki günün ismen karşılığı olan gün** esas alınır. Yani günün ismi önem kazanır.

Diyelim ki **2 haftalık** süre var:

10.11.2016 - Salı tebliğ edildi. Süre 2 hafta sonra Salı günü dolar.

* **Ay Olarak Belirlenmiş Süreler**

İşlemin tebliğ edildiği günün, belirlenen aylık sürenin **rakam olarak karşılığı olan gün** esas alınır.

Diyelim ki **6 aylık** şikâyet süresi var:

31.01.2016 31.07.2016 mesai saati sonuna kadar işlem yapılabilir.

6 Aylık Süre

Eğer işlemin tebliğ edildiği aydaki günün, işlemin yapılacağı ayda rakam olarak karşılığı yoksa süre, o ayın son günü dolmuş sayılır. Dolayısıyla sürelerin aylık olarak belirlendiği durumda, bir ay otuz veya otuz bir gün sayılmak suretiyle gün sayısıyla hesaplama yapılmaz.

Diyelim ki süre bir ay:

31.01.2016 29.02.2016

31.01.2017 28.02.2017

30.04.2018 30.05.2018

**TEBLİGAT**

Tebligat, kişinin muhakeme işleminden haberdar edilmesinin, işlemi öğrenmesinin sağlanmasıdır.

Tebligat, **hazırda bulunan veya bulunmayan, yani gıyaptaki kişiye** yapılabileceği için, **vasıtalı veya vasıtasız** olarak yapılabilir.

Tebligatta ilk bakılacak şey, muhakeme işleminin kişinin huzurunda mı gıyabında mı yapıldığıdır. Buna göre:

* Tebligat huzurda yapılmış ise ceza muhakemesinde vasıtasız bildirim esastır.
* Gıyapta yapılan işlemler ise vasıtalı olarak bildirilir.

**Tebligat Usulü**

1. **Sözlü Tebligat**

**Tefhim** olarak isimlendirilir**.** Hazırda, yani huzurda bulunan kişiye verilen kararın ya da yapılan işlemin sözlü olarak duyurulması/açıklanması/izah edilip bildirilmesini ifade eder.

1. **Yazılı Tebligat**

İşlemin, gıyabında yapıldığı (hazırda bulunmayan) kişiye bildirilme yöntemidir. Yazılı tebligat kişinin bilinen adresine yapılır. Bu adres kişinin muhakeme sürecinde bildirdiği adresidir. Mesela ifadesinde verdiği adres ya da MERNİS (sisteme kayıtlı adres) adresidir. Kişi soruşturma sürecinde bildirdiği adresinden daha sonradan taşınırsa mahkeme dosyasına tebligat adresini bildirmesi gerekir. Eğer bildirimde bulunmamışsa önceki adresine yapılan tebligat geçerli sayılır. Kişi eğer belirtilen adreste bulunamamışsa ihbar kâğıdı kapısına asılır ve tebligat muhtara yapılır.

**İlanen Tebligat,** Eğer kişinin adresi bilinmiyor ve hiçbir suretle tebligat yapılamıyorsa ilanen tebligat yapılır. İlanen tebligat, tebliğ edilen şeyin, herkesin görüp bilgi sahibi olabileceği şekilde duyurulmasıdır. Gazeteler, internet siteleri veya adliyedeki duyuru panoları (divanhane) ile yapılan tebligat ilanen tebligattır.

**Elektronik tebligat,** kişinin bilinen elektronik adresine yapılan tebligattır. (CMK m.38/A) Elektronik tebligatta işlem, gönderimden beş gün sonra tebliğ edilmiş sayılır.

1. **Göstermek Suretiyle Tebligat**

Savcılığa yapılan tebligattır. Mesela, asliye ceza mahkemesinde duruşmalarda savcı bulunması zorunlu değildir. Fakat verilen kararları istinaf etme yetkisine sahiptir. Savcının verilen kararlardan haberdar olması bu tebligatla mümkündür. Karar dosyayla birlikte savcılığa gönderilir. Savcı görüldü kaydı düşerek tarih düşer. Bu tarihte başsavcılığa kararın tebliğ edildiği kabul edilir.

* **Ceza Muhakemesinde Tebligatın Kime Yapılacağı Meselesi**

Kural olarak ceza muhakemesinde tebligat açısından Tebligat Kanunu hükümleri uygulanır. Ancak tebligata yönelik CMK’da özel hüküm varsa, özel normun genel norma önceliği ilkesi uyarınca özel hüküm uygulanır. Ceza muhakemesinde müdafi statü olarak vekilden farklıdır. Bu durumda ceza muhakemesinde verilen kararın veyahut işlemin tebligatının sadece müdafie yapılması, yani sanığa tebligat yapılmaması durumunda süre başlamış kabul edilebilir mi? **Kural, eğer müdafiye tebligat yapılmışsa ayrıca sanığa tebligat yapılmasına gerek olmadığı yönündedir.** Yani müdafie yapılmış tebligat, sanığa yapılmış sayılır; sanığa ayrıca tebligat çıkarılmaz. Ancak Yargıtay kararlarında kabul eedilmiş bir tane istisna vardır. Bu isitsnaya göre, eğer söz konusu müdafi görevlendirilmiş - zorunlu bir müdafi ise ve bu müdafinin görevlendirildiği konusunda sanığın herhangi bir bilgisi yoksa müdafiye tebligat yapılması sanığa tebligat yapıldığı anlamına gelmez. Böylesi bir durumda zorunlu müdafi yanında sanığa da tebligat çıkarılmalıdır.

**Mesela,** kişi duruşma düzenini bozduğu için duruşmadan çıkarılmış ve kendisine görevlendirilmiş- zorunlu müdafi tayin edilmiş. Bu durumda sanığın müdafiden haberi olmadığı için hem sanığa hem de müdafie tebligat gönderilmektedir.

**Mesela,** duruşma sırasında sanık vareste tutulmuş (duruşmayı takip etmeme hakkı) ve kendisine bir zorunlu müdafi tayin edilmiş olabilir. Sanık bu kişiyi tanıyıp bilmemektedir. Bundan ötürü de hem sanığa hem de müdafie tebligat gönderilmelidir.

**Fakat** sanık insan öldürme suçundan yargılanıyor. Zorunlu müdafii var. Fakat bu müdafiyle cezaevinde birkaç kez görüşmüş, duruşmalarda beraber bulunmuşlar. Bu durumda artık sanık ve müdafi arasındaki ilişki belirgin olduğu için, ayrıca sanığa tebligat yapılmasına gerek yoktur.

**🡪**Bu meseledeki temel ölçüt müdafie yapılan tebligattan sanığın haberdar olup olamayacağıdır.

-Eğer sanık haberdar olamayacaksa sanığa ayrıca tebligat çıkarılmalıdır.

-Eğer haberdar olacaksa yalnızca müdafie tebligat gönderilmesi yeterlidir.

**ADLİ TATİLDE YAPILAN TEBLİGAT VE SÜRELER**

Adli tatil, 20 Temmuz - 31 Ağustos arasındaki zaman dilimidir (CMK m.331). Adli tatilde belli muhakeme işlemleri yapılmaz ve kural olarak duruşmalara devam edilmez. Ancak Kanun bazı işlemlerin adli tatilde de yapılabilmesini, bazı yargılamalara adli tatilde de devam edilmesini öngörmüştür. **Dolayısıyla adli tatilde sürelerin işlemesi meselesi değerlendirileceği zaman öncelikle işlemin adli tatilde yapılabilen bir işlem mi yoksa yapılamayan bir işlem mi olduğuna bakılmalıdır.**

**İlk Ayrım** 🡪 Adli tatilde yapılabilen bir işlem/ yürütülen bir yargılama mı?

🡪 Adli tatilde yapılamayan bir işlem/yürütülemeyen bir yargılama mı?

**Adli Tatilde Yapılabilen İşlemler**

🡪Adli tatilde görülen işlemler için süreler işlemeye devam eder. Yani adli tatilin o işlemin yapılmasına hiçbir etkisi yoktur. Örneğin, sanığın tutuklu olduğu davaların duruşmaları adli tatilde de görülmeye devam eder. Bundan ötürü burada adli tatilde süre işler mi işlemez mi gibi bir ayrım yapılmaz. Zira o dava açısından bir tatil söz konusu değildir.

**Adli Tatilde Yapılamayan İşlemler**

Tebligat adli tatilden önce yapılmışsa **süre adli tatilde işlemeye devam eder. Ancak adli tatilin bitiminden itibaren üç gün uzar.**

Tebligat adli tatil süresi içinde yapılmışsa ve adli tatilde görülemeyen bir işleme ilişkinse adli tatilde süreler işlemeyeceği için, **süre adli tatil bitiminde işlemeye başlar.**

**🡪** 15.07.2016 tarihinde istinaf veya itiraz kanun yoluna başvuru süresi başladı. 22.7.2016 tarihinde süre dolacaktır. Süre burada **adli tatilden önce** işlemeye başlamıştır. Bundan dolayı süre adli tatilde de işlemeye devam eder. Yani işlem 22.7.2016’ya kadar yapılmalıdır. Ancak kanun koyucu adli tatilde görülmeyen davalara ilişkin işlemlerin süresinin adli tatilin bitiminden itibaren **üç gün uzayacağını** kabul etmiştir. Bu nedenle söz konusu işlem 1 Eylül’den itibaren üç gün içerisinde yapılabilir.

**🡪** Tebligat 21.7.2018 tarihinde, **yani adli tatilin 20 Temmuzda başlamasından sonra** **yapılmışsa** **adli tatilde süreler işlemez kuralı, işte bu durumda** uygulanır (CMK m.331). Yedi günlük süre, 1 Eylül 2018’den itibaren işlemeye başlar.

**ESKİ HALE GETİRME**

Ceza muhakemesinde, bir muhakeme işleminin yapılması için öngörülmüş olan **muhakeme hukukuna ilişkin hak düşürücü sürenin**, işlemi yapacak süjenin kusuru olmaksızın geçirilmesi nedeniyle işlemin yapılamamış olması durumunda, o işlemin **geçmişe etkili olarak** yapılmasını mümkün kılan **olağanüstü bir hukuku çaredir.**

**Eski hale getirme başvurusunda bulunabilmek için,**

* Yapılacak bir **muhakeme işlemi** olmalıdır.
* Muhakeme işlemi **hak düşürücü** süreye tabi olmalıdır.
* Bu süre ise bir **muhakeme süresi** yani muhakeme hukukuna ilişkin bir süre olmalıdır.
* Bu süreyi ilgili süje **kusuru olmaksızın** geçirmiş olmalıdır.

Bu durumda kanun koyucu ilgili muhakeme işlemini geçmişe etkili olarak yapabilme hakkı tanımıştır (CMK m.40).

**Eski Hale Getirme Yoluna Başvurulabilecek Haller**

Bu haller CMK m.40’da şu şekilde belirtilmiştir: *“(1)Kusuru olmaksızın* ***(muhakeme hukukuna ilişkin hak düşürücü)*** *bir süreyi**geçirmiş olan kişi, eski hale getirme isteminde bulunabilir. (2) Kanun yoluna başvuru hakkı kendisine bildirilmemesi halinde de, kişi kusursuz sayılır.”*

Bu maddeden yola çıkarak eski hale getirme sebeplerini ikiye ayırıyoruz.

Sürenin Kusursuz Olarak Geçirilmesi Kanun Yoluna Başvuru Hakkının Bildirilmemesi

**ESKİ HALE GETİRMENİN ŞARTLARI**

1. **Süre Hak Düşürücü Bir Süre Olmalıdır.**

Hak düşürücü sürenin ne demek olduğu yukarıda açıklamıştı. Buna göre eski hale getirme yoluna gidilebilmesi için, kaçırılan işlemin; temyiz, istinaf, itiraz gibi hak düşürücü süreye tâbi bir işlem olması gerekir.

1. **Sadece Hak Düşürücü Süre Olması Yetmez, Muhakeme Hukukuna İlişkin Hak Düşürücü Süre Olmalıdır.**

Şikâyet hakkı, 6 aylık hak düşürücü süreye tabidir. Kişi şikâyet hakkını kusursuz olarak geçirmesi durumunda, eski hale getirme yoluna giderek şikâyet hakkını kullanabilir mi? Bu konu tartışmalıdır. Fakat **baskın görüşe göre, şikâyet, muhakeme değil, maddi ceza hukukuna ait bir konudur. Bu nedenle şikâyetin yapılması için öngörülen hak düşürücü nitelikteki 6 aylık süre bir muhakeme süresi olmadığından, kişi bu süreyi kusursuz olarak geçirse bile eski hale getirmeden yararlanamaz.**

* Dava ve ceza zamanaşımı süreleri de maddi ceza hukukuna dâhil kabul edilmektedir. **Bir kurumun maddi ceza hukuku veya muhakeme hukukuna dâhil olmasının önemi, kanunların zaman bakımından uygulanması açısından önem taşır.** Hem şikâyet hem de dava/ceza zamanaşımı maddi ceza hukukunun kapsamına girdiğinden, hem şikâyette hem de zamanaşımında lehe kanun geçmişe yürür kuralı geçerlidir. Ceza muhakemesine ilişkin olsaydı, derhal uygulama ilkesi geçerli olurdu.

1. **Ya süre kusursuz olarak geçirilmiş ya da kanun yoluna başvuru hakkı bildirilmemiş olmalıdır.**

**3.1) Sürenin kusursuz olarak geçirilmesi**

Sürenin kusursuz olarak geçirilmesinden kasıt, işlemin yapılabileceği hak düşürücü sürenin, kişiye isnat edilebilir **en azından bilinçli taksir (olası veya doğrudan kast) düzeyinde bir dikkat ve özen yükümlülüğüne aykırılık olmadan geçirilmesidir.** Yani sürenin kaçırılması kişinin kusurundan kaynaklanmamış olmalıdır. Eğer kişi bilinçli olarak süreyi kaçırmışsa kusursuz olduğundan bahsedilemez. En önemli örnek, sürenin **mücbir sebep etkisinde (önceden öngörülemeyen doğa olayları)** kaçırılmasıdır. Yine kişi, başka kişilerden kaynaklanan ve işlemi yapmasına engel oluşturan bir sebepten dolayı hak düşürücü süre içerisinde yapamamış ise yine kusursuz kabul edilir. **Mesela**, deprem. Muhakeme işlemine ilişkin süre dolmadan deprem meydana gelmiş, adliye yıkılmış veya kişi göçük altında kalmışsa kişi burada kusursuzdur. **Mesela,** fırtınaya yakalanmış, gemisi battığı için denizde mahsur kalmışsa bu durumda kişi kusursuzdur. **Mesela,** yurtdışına gittikten sonra bulunduğu ülkeden geri döneceği zaman o ülkede iç savaş çıkmış bundan dolayı ülkeden çıkışlar yasaklanmışsa kişinin elinde olmayan bir sebepten ötürü süre dolduğu için kişi kusursuzdur. **Mesela**, çığ altında kalmış, mağarada mahsur kalmış, kalp krizi geçirmiş, bir hastalığa yakalanmış ya da trafik kazası geçirip komada kalmışsa vs. Bu olaylarda kişi sürenin kaçırılmasına sebep olan olaylara bilinçli olarak sebep olmamışsa süreyi kusursuz olarak geçirdiği kabul edilir.

**3.2) Kanun Yollarına Başvuru Hakkının Bildirilmemesi** Uygulamada daha çok karşılaşılabilecek husustur. AİHS’nin 13. maddesi etkili başvuru hakkını düzenler. Bu hakkın bir gereği olarak, kişinin kendisi hakkında yapılan bir muhakeme işlemine karşı etkili başvuru hakkını kullanabilmesi için, o işleme karşı başvurabileceği makam, hukuki çareler, yollar konusunda kendisinin bilgilendirilmesi, aydınlatılmış olması gerekir. Eğer kişi aydınlatılmamışsa **AİHM, 13. maddenin ihlal edildiği sonucuna varır.** Kanun koyucu da CMK m.34/2’ye bu yüzden yer vermiştir.

* **Kanun yoluna başvuru hakkının bildirilmemesi iki şekilde olabilir**. **a)**Kanun yoluna başvuru hakkı konusunda hiç bilgi verilmemiş olabilir. **b)** Kanun yoluna başvuru hakkı konusunda yanlış veya eksik bilgi verilmiş olabilir.

1. **Kanun yoluna başvuru hakkına ilişkin hiç bilgi verilmemiş olabilir.**

Eğer **işlem tebliğ edilmemişse** o işlemin yapılması için kanunda öngörülen süre de işlemeye başlamaz. İşleme karşı başvurulabilecek kanun yollarına ilişkin **süre işlemeye başlamadığı için de** dolması da söz konusu olmaz. Bu sebepten dolayı böyle bir durumda EHG yoluna gidilmez. **EHG yoluna gidilebilmesi için, tebligatın usulüne uygun olarak yapılmış, fakat kanun yoluna başvuru hakkının bildirilmemiş olması gerekir.**

1. **Kanun yoluna başvuru hakkına ilişkin yanlış ya da eksik bilgi verilmiş olabilir.**

Eğer tebligat usulüne uygun olarak yapılmış fakat kanun yoluna başvuru hakkı eksik veya yanlış bildirilmişse kişi eski hale getirmeye başvurabilir. Kararlarda kanun yoluna başvuru için yer verilmesi gereken şeyler CMK m.34’de sayılmıştır. Buna göre verilecek kararlarda, başvurulabilecek kanun yolu, süresi, mercii ve başvurunun şekli yani ne şekilde yapılacağı belirtilir.

1. Başvurulacak kanun yolu,
2. Kanun yoluna **başvuru süresi**,
3. Başvurunun yapılacağı **merci,**
4. Başvurunun **usulü** tebligatta yazılmalıdır.

Buna göre kararda öncelikle, o karara karşı başvurulabilecek **kanun yolunun ne olduğu** yazılarak, bu husus o karara karşı başvuru hakkı olan kişiye bildirilmelidir. Bu nedenle kararda, başvurulabilecek kanun yolunun, temyiz mi, istinaf mı, itiraz mı olduğu ve bu kanun yolunun açık olup olmadığı açıkça yazılmalıdır. Tebligatta başvuru yolu eksik veya yanlış bildirilmiş olursa kişi eski hale getirme yoluna gidebilir. Yine başvuru süresi doğru olarak yazılmalıdır. Örneğin, başvuru süresi iki hafta yerine yedi (7) gün olarak yazılmış ise yanlış bildirilmiş olur. Yine başvurulacak kanun yoluna göre başvurunun yapılacağı merciin de bildirilmesi gerekir. Bu nedenle başvuru örneğin BAM’a yapılabilecekse bu merci, Yargıtay’a yapılabilecek ise bu merciin kararda ismen yazılması gerekir. Yine başvurunun yazılı veya sözlü hangi usulde yapılabileceğinin de yazılması gerekir. Dolayısıyla kararda örneğin, *“karara karşı 7 gün içerisinde Yargıtay’a yazılı bir dilekçe ile veya sözlü olarak tutanağa geçirilmek üzere temyiz yoluna başvurulabilir.’’* şeklinde yazılmış olması gerekir.

Bu dört şarttan bir tanesinde bile noksanlık veya hata bulunsa, **kanun yoluna başvuru hakkına ilişkin yanlış ya da eksik bilgi verilmiş** **olur.** Çünkü kanun yoluna başvuru hem sanığın hem de mağdurun hakkıdır. Ayrıca da bu haklarını öğrenme hakları da bulunmaktadır. Bu bağlamda AİHS 13. maddeye göre etkili başvuru hakkının gereklerinin karşılanmış sayılabilmesi için, işlemi yapan makamın kişiyi başvuru hakkı konusunda bilgilendirmesi gerekir.

* Ancak Yargıtay’ın kimi kararlarında, kanun yoluna başvuru hakkının bildirilmemesi veya eksik ya da yanlış bildirilmesinden kaynaklanan eski hale getirme düzenlemesini, **amaca göre yorumladığı** görülmektedir.
  + Eğer eksik ya da yanlış bildirim bir hak kaybına neden olmuyorsa, eski hale getirme yoluna gidilemez diyor.

**-** Eğer kişinin avukatı varsa, avukatı hukuki bilgiye sahip olduğu için, mesela temyizin süresinin 15 gün değil de 7 gün olduğundan haberdardır. Eksik, yanlış bildirilen hususta avukat bilgi sahibidir. Bundan dolayı Yargıtay, hukuki bilgiye sahip bir süjenin kanun yoluna başvuru hakkına ilişkin olarak kendisine eksik veya yanlış bilgi verildiği gerekçesiyle eski hale getirme yoluna gittiği bazı durumlarda, istemin bu gerekçelerle kabul edilemez olduğuna hükmetmiştir.

**-** Yargıtay, dosya tek bir savcıya ait olmadığı için savcıların kusursuz olarak süreyi kaçırabileceğini ve buna bağlı olarak da eski hale gitme yoluna başvurmasını kabul etmemektedir.

1. **Eski Hale Getirme Yoluna** **Başvuru Süresi**

Eski hale getirme başvurusu, **a)** o işlemin yapılmasına mani olan engel halin ortadan kalkmasından ya da **b)** kanun yollarına başvuru hakkının öğrenilmesinden itibaren yedi (7) gün içinde yapılmalıdır.

1. **Eski Hale Getirme Yoluna** **Başvuru Usulü**

Yazılı dilekçe ile yapılmalıdır. Sözlü olarak yapılamaz.

1. **Eski Hale Getirme Dilekçesinin Verileceği Makam**

Eski hale getirme dilekçesi, kişi süreyi kaçırmasaydı başvurusunu hangi makama yapacaktıysa, o makama vermelidir. Burada dikkat edilmesi gereken, kişi eski hale getirme yoluna başvuracağı zaman ilk önce bir eski hale getirme dilekçesi hazırlar. Bu dilekçeye, süreyi kusursuz olarak geçirmesine neden olan hallere ilişkin bilgi ve belgeleri ekler. **Ayrıca** hak düşürücü süre içerisinde kaçırdığı işleme ilişkin dilekçeyi de eski hale getirme dilekçesiyle birlikte ilgili makama teslim eder.

Sonuç olarak eski hale getirme başvurusu yaparken kişi toplamda 2 dilekçe verir:

**1)**Eski hale getirme dilekçesi ve sürenin kaçırılma sebebini gösteren ek belgeler **+** **2)** Süresinde yapamadığı işleme ilişkin dilekçe (mesela istinaf dilekçesi). Bu dilekçeleri - eğer kaçırdığı işlem istinaf ise - kararı veren ilk derece mahkemesine verir. Eğer kaçırılan işlem itiraz ise kararına itiraz edilen mahkemeye ya da hâkime verilir.

1. **Eski Hale Getirme** **Başvurusu Hakkında Karar Veren Makam**

CMK m.41/1 gereğince, süresi içinde usul işlemi yapılsaydı esasa hangi mahkeme hükmedecektiyse, eski hâle getirme dilekçesi hakkında da o mahkeme karar verir.Dolayısıyla eski hale getirme talebi hakkında, dilekçenin verildiği makam değil, kaçırılan usul işlemi eğer zamanında yapılmış olsaydı o ilgili muhakeme işleminin esası hakkında kim karar verecektiyse o makam karar verir.

**Mesela,** itirazı, itiraz mercii inceler. Asliye cezanın görevsizlik kararına itiraz edildiyse, itiraz dilekçesi asliye ceza mahkemesine verilir. Ancak itirazı ağır ceza mahkemesi inceler. Dolayısıyla eski hale getirme talebinin kabul edilip edilemeyeceğine de ağır ceza mahkemesi karar verir.

**Mesela,** istinaf incelemesi BAM tarafından yapılır. Ancak istinaf dilekçesi, kararı aleyhine istinaf kanun yoluna başvurulan ilk derece mahkemesine verilir. Dolayısıyla yapılamayan işlemin istinaf yoluna başvuru olması halinde, eski hale getirme dilekçesi ve verilemeyen istinaf dilekçesi ilk derece mahkemesine sunulacak, ancak eski hale getirme talebinin kabul edilip edilmeyeceğine, BAM karar verecektir. Bu makam eski hale getirme talebini inceleyip kabulüne karar verir ise yani eski hale getirme başvurusunu kabul eder ise daha sonra kaçırılan işleme ilişkin dilekçeyi inceleyecektir.

* Dilekçenin ilk verildiği merciinin (örneğin, ilk derece mahkemesinin) eski hale getirme talebinin esası hakkında inceleme yapma ve karar verme yetkisi yoktur.

1. **Eski Hale Getirme Başvurusunun Kararın Sonucu**

Eski hale getirme talebinde bulunulması kararın icrasını (diyelim ki karar kesinleşti, adam hapse atıldı ya da görevsizlik kararı verildi dosya başka bir yere gönderildi) etkilemez. Ancak mahkeme kararın icrasının ertelenmesine karar verebilir (CMK m.42/3).

Eğer eski hale getirme talebinin kabulüne ilişkin karar kesindir. Yani bu karar aleyhine herhangi bir kanun yoluna başvurulamaz. Bu durumda karar geçmişe dönük olarak sonuç doğurur. İşlem zamanında yapılmış sayılarak muhakemeye devam edilir. CMK m.42/3 gereğince, eski hâle getirme isteminin reddine ilişkin karara karşı ise itiraz kanun yoluna başvurulabilir.

**MUHAKEME ENGELLERİ - ŞARTLARI**

Ceza muhakemesinde esas ilke kamusallıktır. Muhakeme işlemleri kamu adına soruşturma evresinde savcı, kovuşturma evresinde ise yargılama makamı tarafından yürütülür. Süreç kural olarak talep olmaksızın re’sen/görev gereği yürütülür. Muhakeme süreci herhangi bir şarta ve koşula bağlı olmaksızın yürütülür. Ancak kanun koyucu bazı hususları muhakemenin yürütülmesine engel bir hal olarak kabul etmiş, muhakemenin yürütülebilmesi için, bu şartların varlığını veya yokluğunu aramıştır.

Muhakeme işlemlerinin yapılması için varlığı aranan şartlara **muhakeme şartları** denir.

Muhakeme işlemlerinin yapılması için yokluğu aranan şartlara **muhakeme engelleri** denir.

Muhakeme engelleri, şartların varlığına veya yokluğuna göre, olumlu muhakeme şartları ve olumsuz muhakeme şartları olmak üzere ikiye ayrılır.

1. **Olumlu Muhakeme Şartları**

Muhakeme sürecinin yürütülebilmesi için **ilgili koşulun varlığı** aranır. Soruşturma ve kovuşturmanın yapılabilmesi için ilgili koşulun bulunması gerekir.

* **Şikâyet,** şikâyete tabi suçlarda şikâyetin yapılması, soruşturmanın ve kovuşturmanın yapılabilmesi için varlığı aranan bir muhakeme şartıdır.
* **Talep,** yargılamanın belli bir resmi makamın talebine bağlı olduğu suçlarda, ilgili makamın talepte bulunması muhakeme için aranan bir olumlu şarttır. Eğer ilgili makamın talebi olmazsa o muhakeme işlemi yapılamaz. Talep soruşturma şartı da olabilir. Fakat genellikle kovuşturma şartı olarak düzenlenmiştir. Örneğin, TCK m.301’de ‘’... Adalet Bakanlığının talebiyle ...’’ ifadesi mevcuttur. Burada soruşturma yapılmış fakat kovuşturma yapılması için Adalet Bakanlığının talebi bir şart olarak aranmıştır. Burada da talebin varlığı arandığı için olumlu bir muhakeme şartıdır.
* **İzin,** kamu görevlileri tarafından işlenen bazı suçların yargılaması, ilgili makam tarafından verilecek izne tabi kılınmıştır. Bunun en önemli örneği görevi kötüye kullanma suçudur. Dolayısıyla kanunda belirtilen merciden izin alınmadıkça o suçtan dolayı yargılama yapılamaz. Burada da iznin varlığı arandığı için olumlu bir muhakeme şartı söz konusudur.

1. **Olumsuz Muhakeme Şartları**

Muhakeme sürecinin yürütülmesi için bu şartların varlığı değil, **yokluğu, yani olmaması aranır.**

* **Şüpheli/Sanığın Ölü Olmaması, Sağ Olması ,** Muhakemenin yapılabilmesi için **sanığın** ölmemiş, yani **sağ olması** gerekir. Çünkü ölü kişi hakkında bir cezaya hükmedilemeyeceği için yargılama yapılamaz.
* **Sanığın Akıl Hastası Olmaması ,** Muhakemenin yapılabilmesi için **sanığın akıl hastası da olmaması** gerekir.

Akıl hastalığını, ilgili kişinin bu hastalığa yakalandığı zamana göre, suçun işlendiği zaman var olan ve suç işlendikten sonra var olan akıl hastalığı olmak üzere ikiye ayırmak gerekir. Kişi TCK m.32/1’e göre akıl hastasıysa zaten o kişi hakkında cezaya hükmolunmayacağı için güvenlik tedbirleri uygulanır. TCK m.32/2 çerçevesinde kalan bir akıl hastalığı durumunda ise zaten yargılama yapılarak kişiye ceza verilir.

Bu nedenle **muhakeme engeli olan akıl hastalığı,** kişinin **suçu işlediği sırada** akıl hastası olması değil, suçu işledikten sonra akıl hastalığına yakalanmasının sonucu olarak ortaya çıkar. Bu durumda kişi, **fiili işledikten sonra savunmasını yapmasını engelleyecek derecede ağır bir akıl hastalığına yakalanmış ise,** bu kişi hakkında kamu davası açılsa bile bu hastalık ortadan kalkana kadar yargılama yapılamaz. Davada kişi iyileşene veya dava zamanaşımı dolana kadar **durma kararı** verilir. Kişinin akıl hastası olup olmadığına ilişkin inceleme, CMK m.74’de düzenlenen gözlem altına alma hükümlerine göre yapılır.

* **Dava Zamanaşımının Dolmamış Olması,** O fiile ilişkin dava **zamanaşımı süresinin sona ermemiş olması** gerekir. Eğer zamanaşımı dolmuş ise devletin yargılama yetkisi ortadan kalkmış olacağından, artık yargılama da yapılamaz.
* **Milletvekili dokunulmazlığının bulunmaması** gerekir.
* Non bis in idem ilkesi gereği, aynı kişi aynı fiilden dolayı birden fazla kere yargılanamayacağı/cezalandırılamayacağı için, o konuda daha önceden açılmış aynı fiil ve faile ilişkin **derdest bir dava veya kesin hüküm bulunmaması** gerekir.

**Muhakeme Şartlarının Gerçekleşmemesinin Sonucu**

Somut olayda olumlu ya da olumsuz bir muhakeme engeli ile karşılaşan soruşturma ya da kovuşturma makamı, o muhakeme engelinin ortadan kalkma ihtimalinin olup olmadığını araştıracaktır. Bu araştırma, karşılaşılan muhakeme şartına göre farklılık gösterir. Mesela, şikâyete tâbi bir suçta şikâyet koşulu yerine gelmemişse savcı bu durumda suçtan zarar gören kişiyi çağırarak şikâyetçi olup olmadığını sorar, böylece şikâyet şartı ya gerçekleşir ya da gerçekleşmez.

Mesela, suç izne tabi bir suçsa savcılık ilgili merciden izin talep edilecektir. İzin verilmezse, savcılığın ilgili mercie karşı idare mahkemesinde veya Danıştay’da dava açma hakkı bulunmaktadır. Mesela, eğer şüpheli/sanık ölmüş ise o kişiye ait nüfus kayıtları getirilerek bu hususun tespiti yoluna gidilecektir. Mesela, dokunulmazlık söz konusuysa dokunulmazlığın kalkması beklenecektir. Mesela, kişi akıl hastasıysa akıl hastalığının iyileşmesi beklenecektir. Bu durumda iyileşme ihtimali dikkate alınarak dava zamanaşımı dolana kadar düşme kararı verilemez. Dava zamanaşımı dolduktan sonra ise süre dolduğu için düşme kararı verilir.

**İlgili makam muhakeme engelinin varlığını tespit ettikten sonra**

1. Eğer o engelin ortadan kalkma ihtimali var ise soruşturma/kovuşturmada engel ortadan kalkana kadar beklenir. Örneğin, dokunulmazlık süreli/geçici bir muhakeme engelidir. Dokunulmazlık süresince dava zamanaşımı da işlemez. Bu nedenle dokunulmazlık muhakeme engelinin bulunması halinde herhangi bir karar verilmez ve dokunulmazlığın kalkması beklenir.
2. Muhakeme engeli ortadan kalkması mümkün olmayan bir engelse (mesela kişi ölmüş, şikâyet süresi geçmiş vb.) evrelere göre,

* **Soruşturma evresinde**, cumhuriyet savcısı kovuşturmaya yer olmadığı kararı vererek soruşturmaya son verir. Çünkü **soruşturmaya devam etme ihtimalinin bulunmadığı durumlarda savcının verebileceği tek karar budur.**
* **Kovuşturma evresinde** ise söz konusu muhakeme şartının niteliğine göre iki farklı karar verilir.
* Eğer karşılaşılan muhakeme engeli **derdestlik veya kesin hüküm ise** **mahkeme davayı**, aynı kişi aynı fiilden dolayı birden fazla kez yargılanamayacağı için (non bis in idem), **davanın kabule şayan olmadığını gösteren “davanın reddi”** kararıyla sonuçlandırır. Böylece açılamayacak davayı reddeder.
* **Diğer muhakeme engellerinin** (ölüm, zamanaşımı, şikâyet, izin vs.) varlığı halinde ise mahkeme **düşme kararı** verir. Düşme kararı, muhakeme sürecine devam edilmesinin mümkün olmadığını gösteren, davanın esasını oluşturan suç ve suçlu hakkında herhangi bir tespit içermeyen usule yönelik bir hüküm çeşididir.