

" ...

II. ANAYASA'YA AYKIRILIK İDDİASININ CİDDİ OLDUĞU KANISININ DAYANDIĞI GEREKÇE VE KARŞIOY ÖZETLERİ:

1. Anayasa'ya aykırılık iddiasının ciddi olduğu kanısının dayandığı gerekçe özeti.:

353 sayılı Askeri Mahkemeler Kuruluşu ve Yargılama Usulü Kanununun 10., 1632 sayılı Askeri Ceza Kanununun 3. Ve 211 sayılı Türk silâhlı Kuvvetleri İç Hizmet Kanununun 3. maddeleri kurallarına göre uzman jandarma çavuşları asker kişilerdendir. Bunlar öteki asker kişiler gibi disiplin suçlarından dolayı 477 sayılı Disiplin Mahkemeleri Kuruluşu, Yargılama Usulü ve Disiplin Suç ve Cezaları hakkındaki kanunun, 7. maddesi uyarınca disiplin mahkemelerinde, öteki askeri suçlar, asker kişiler aleyhine veya askeri mahallerde yahut askerlik hizmet ve görevleri ile ilgili olarak işledikleri suçlar dolayısıyla de 353 sayılı Kanunun 9 uncu maddesine göre askeri mahkemelerde yargılanmaktadırlar. Buraya kadar uzman jandarmalar öteki asker kişilerle bir tutuldukları halde ondan sonra ilkeden ayrılma görülmektedir. Şöyle ki:

Askeri Ceza Kanununun 32. ve 35. maddelerine göre bir yıldan az hapis cezasıyla birlikte ihraç, bir yıl veya daha az hapis cezasıyla birlikte rütbenin geri alınması fer'i cezaları hükmolunabilir. Başka deyimle bu cezaların verilip verilmemesi mahkemenin takdirine bırakılmıştır.Öte yandan 6320 sayılı Çavuş ve Uzman Çavuş Kanununun 7. maddesi uzman çavuşlar hakkındaki ceza işlemlerini Askeri Ceza ve Askeri Muhakeme Usulü Kanunlarındaki kurallara bağlamıştır.

635 sayılı Kanunun 12. maddesi ise bunlara ters düşen bir ilke getirmektedir. Böyle olduğu için de Uzman Jandarmalar dışında öteki bütün asker kişiler Askeri Ceza Kanununun 85. maddesinin I sayılı bendine göre amire veya üste hakaret suçunu işlediklerinde 5 gün hapis cezası giyerek ihraç veya rütbenin geri alınması fer'i cezaları ancak mahkemenin takdirine göre uygulanabileceği halde bu durumdaki uzman jandarmanın kaydının 635 sayılı Kanunun 12. maddesinin II sayılı bendi uyarınca mutlaka silinmesi gerekmektedir. Sözü geçen kural böylece genellik ve eşitlik ilkelerine ve dolayısıyla Anayasa'nın 12. maddesine aykırı durumdadır.

2. Karşıoy Özeti:

a) 1861 sayılı Jandarma Efradı Kanununda yer alan kural 635 sayılı yasanın 12. Maddesinin II sayılı bendinde aynen korunmuştur. Ortada yeni bir durum yoktur.

b) Milli Savunma Bakanlığı emrinde 6320 sayılı Kanuna göre görevlendirilen çavuş ve uzman çavuşlarla İçişleri Bakanlığına bağlı jandarma uzman çavuşlarının durumları birbirine benzememektedir. Onun içindir ki bu iki ayrı Bakanlık personeli için ayrı yasalar çıkarılması gerekli görülmüştür.

c) Uzman jandarma çavuşlarının Askeri Ceza Kanununun 85. maddesine göre hüküm giymeleri halinde kayıtlarının silinmesine karşılık ayrı suçtan hüküm giyen çavuş ve uzman çavuşların kayıtları da 6320 sayılı Yasanın 7. maddesi aracılığı ile 14. maddesi gereğince silinebilmektedir.

Esas Sayısı:1973/21

Karar Sayısı:1973/36

ç) Eşitlik aynı statüde aynı durumda bulunan personele ayrı işlemler uygulanmakla bozulur. Burada eşitsizliğe yol açılması söz konusu değildir"