

" ...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ :

Kocaeli Ağır Ceza Mahkemesinin 21/6/1978 günlü, 1978/164 Müt. sayılı gerekçeli kararında itirazın dayanağını oluşturan nedenler şöyle açıklanmaktadır :

"T.C.K. nun 13 üncü maddesi ağır hapis cezalarını belirtmiş ve bunların müebbet ve muvakkat olduğunu, muvakkat ağır hapis cezalarının 1-24 seneye kadar müebbetlerin ise ölünceye kadar bulunduğunu bildirmiş ise de, maddenin bundan sonra gelen kısımlarında muvakkat ağır hapis cezalarının çektilmesi şeklini gösterdikten sonra son fıkrası ise müebbet ağır hapis cezalarının otuzaltı sene üzerinden hesap edilerek muvakkat ağır hapsin tabi olduğu şartlar altında geçeceğini sarıh olarak hüküm altına almıştır. Bu cezanın çektilmesinin otuzaltı sene üzerinden hesap edilmesi icap ettiği ve şartla tahliyenin bu müddet üzerinden olduğu, müebbet ve muvakkat ağır hapis cezalarının birinin otuz altı, diğerinin azami yirmi dört sene üzerinden ayrı şartlara bağlanmış olduğu her türlü şüpheden uzak olup tatbikatta bu yoldadır.

Ancak 1803 sayılı Af Kanunu müebbet ve muvakkat cezaların şartla tahliyesini farklı muameleye tabi tutmuştur.

ŞÖYLEKİ : Kanunun 1 - C maddesi, müstakillen oniki yıldan fazla hürriyeti bağlayıcı bir cezaya veya bununla birlikte para cezasına mahkûm edilenlerin hürriyeti bağlayıcı cezalarının oniki yılı ve para cezalarının tamamının affedildiğini belirtmiştir. Aynı Kanunun 7/A bendi ölüm cezalarını otuz yıl ve müebbet ağır hapis cezalarını yirmidört yıl üzerinden hesap ederek bu miktarlar üzerinden 1/3 şartla tahliyesini de ayrıca belirtmiştir. Kanunun hemen sonra gelen bentlerinden muvakkat ağır hapislerde af kanunundan yararlananların muvakkat hürriyeti bağlayıcı cezalara mahkûm edilmiş olanların salıverilmelerinde dışarda geçirecekleri 1/3 süre af ile yapılacak indirimden Önceki esas ceza miktarı üzerinden yapılacağı belirtilmiştir.

O halde 1803 sayılı Af Kanununun tatbikatına göre muvakkat ağırhapiste evvela tüm ceza üzerinden 1/3 meşruten tahliye çıktıktan sonraki bulunacak miktardan Af Kanununda belirtilen on iki sene çıkarılarak infaza esas olacak sene bulunulduğu halde müebbet ağır hapiste evvela af kanununun getirdiği on iki sene indirilecek, bulunan yirmi dört senelik müddetten sonra 1/3 meşruten tahliye müddeti indirilecek ve infaza tabi ceza bulunacaktır. Bu ikisi arasındaki dört senelik fark hükümlünün aleyhine tecelli etmektedir ve bu şekilde T.C.K. nun 13 üncü maddesinin son fıkrası olan müebbet ağır hapis cezalarının otuz altı sene üzerinden hesap edileceği ve müebbet ağır hapis cezalarının muvakkat ağır hapsin tabi olduğu şartlar altında geçeceği hükmüne muhalif bir hüküm tesis edilmiş bulunmakta olduğu açıktır. ;

Kanun vazıı af kanunu ile ölüm cezalarını otuz seneye indirerek ve müebbet ve muvakkat ağır hapis cezalarından da on iki senelik bir indirim yaparak atifetini göstermiştir ve müebbet cezayı otuzaltı sene üzerinden hesap ederek on iki seneyi düşmüş ve yirmi dört seneyi bu şekilde bulmuştur. Müebbet ağır hapislerde 1/3 meşruten tahliye süresinin bulunan bu yirmi dört seneden sonra uygulanacağını belirlerken hükümlünün ancak tatbikatta tebellür eden dört sene fazla yatmasını istediği düşünülemez ve kanun vazı'nın maksadının bu olduğunu kabul etmek mümkün değildir. Zira T.C.K. nun 13/Son maddesi açıkça müebbet ağır hapis cezalarının muvakkat ağır hapsin tabi olduğu şartlar altında geçeceğini belirtmiş olduğundan af kanununun

Esas Sayısı:1978/53

Karar Sayısı:1978/45

da ceza kanununun prensiplerine uygun ve sanık lehine olan tatbikatı kabul etmesi ve bunlara ters düşmemesi kanun vazı'nın maksadına daha uygun mütalâa edilmek icap eder.

Bu sebeple 1803 sayılı Af Kanununun 1/D bendinde belirtilen (müebbet ağır hapse mahkûm edilenlerin cezaları da yirmi dört yıl ağır hapse çevrilmiştir) ibaresi ile aynı Kanunun 7/A bendinde (müebbet ağır hapis cezaları yirmidört yıl ağır hapse çevrilenlerin şartlı salıverilmelerinde, dışarıda geçirecekleri 1/3 süre, çevrilen bu cezaları üzerinden) ibaresinin bu yanlış tatbikata vesile olup Anayasamızın 12 nci maddesinde belirtilen eşitlik ilkesine aykırı bulunduğu açık bulunmakla ve Anayasamızın 151 nci maddesi muvacehesinde talep mevzuu mesele (bir davaya bakmakta olan mahkeme) şumulünde kabul edilmek ve hükümlünün ileri sürdüğü aykırılık iddiasının ciddi olduğu kanısına varılmakla:

1- Bu günkü mevzuata göre şartla tahliyesinin mümkün olmadığından ve müddeti dolmadığından bir karar ittihazına mahal olmadığına,

2- Kararımızın ve lüzumlu evrakın Anayasa Mahkemesince verilecek kararın neticesine intizar olunmak üzere Anayasa Mahkemesine gönderilmek üzere C. Savcılığına tevdiine, \

Talebe uygun olarak ve oybirliğiyle evrak üzerinde karar verildi.

2/6/1978.""