

" ...

II. İTİRAZIN GEREKÇESİ :

İptal isteyen mahkemenin gerekçesi şöyledir :

"...647 sayılı Kanunun 4. ve 6. maddeleri hiçbir suç yönünden ayırım yapmaksızın belli koşulların gerçekleşmesi halinde verilen cezanın ertelenebileceğini ve bazı tedbir ve cezalara çevrilebileceğini hükme bağlamıştır. Aynı yasanın 4. maddesinde ayrıca bazı koşulların gerçekleşmesi halinde bu maddenin uygulanmasını zorunlu kılmıştır.

TCK. nün 536. maddesinin 6. fıkrası ise bu kurala aykırı olarak anılan maddenin uygulanmasında verilen ceza hakkında 647. Sk. nun4 ve 6. maddelerinin uygulanmayacağı yani cezanın ertelenemeyeceği ve 647 Sk. nün 4. maddesindeki ceza ve tedbirlerin uygulanmayacağı hükmünü koymuştur.

T.C. Anayasasının özünde eşitlik prensibi bulunmaktadır. Öte yandan Anayasanın 8. maddesi yasaların Anayasaya aykırı olamayacağı hükmünü koymuş ayrıca 12. maddesinde öz olarak herkesin Kanun önünde eşit olduğu bir kimseye ayrıcalık tanımayacağı belirtilmiştir.

Mahkememizce iptali istenilen TCK. nun 536. maddesinin 6. fıkrası bu maddedeki suçlar için 647 Sk. nun 4 ve 6. maddelerinin uygulanmayacağı yolundaki hükmü ile T.C. Anayasasına aykırı düşmüştür.

TCK. nundaki tüm suçlar yönünden koşulların gerçekleşmesi halinde 647 Sk. nun 4. ve 6. maddelerinin uygulanması olanağı bulunduğu hatta bazı koşulların gerçekleşmesi halinde uygulama zorunluluğu koyduğu halde kabahat türünden olan bir suç yönünden bunun tanınmaması Anayasanın yukarıdaki hükümleri ve özüne karşın bir ayrıcalık getirmekte eşitlik prensibine aykırı bulunmaktadır.

Çok daha ağır suç ve cezalara sağlanan uygulanmasının yasaklanması aynı zamanda genel kurallara ve hukuk mantığına da aykırı bulunmaktadır.

Örneğin, hırsızlık suçundan veya ahlaka aykırı başkaca bir suçtan ötürü kısa süreli hürriyeti bağlayıcı bir kişi hakkında 647 Sk.nun 4 ve 6. maddelerinin uygulanabilmesi ve bazı koşullarda aynı yasanın 4. maddesinin uygulanmasının zorunlu bulunmasına karşın aynı durumda bulunan bir kişi hakkında TCK. nun 536. Maddesine göre verilen ceza hakkında böyle bir uygulamanın yasaklanması Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının eşitlik prensiplerine aykırı olduğu apaçık bulunmaktadır.

Yukarda açıklanan nedenlerle, mahkememiz TCK. nun 536. maddesinin 6. fıkrasının T. C. Anayasasının eşitlik ilkesine ve özellikle 8. ve 12. maddelerine aykırı düştüğü kanısına ve kuşkusuna kapılmış, durumun Anayasa Mahkemesine iletilmesine karar verilmiştir.""