

"...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir :

"TCK.nun 2/2. maddesi amir hüküm olup suç tarihindeki kanun maddesi sonradan değiştirilmiş ise birbirinden farklı olan maddelerde sanık lehine olan kanun maddesinin tatbik edilmesini öngörmüştür. Nazari olarak da Ceza Hukukunun genel ilkelerinden olarak sonradan yapılan değişiklik sanık lehine olduğundan uygulanması gerektiği öğretide yer almaktadır. Anayasamızın 38. maddesi de bu genel prensibe uygun tanzim edilmiş olduğundan yukarıda açıklanan tarzda yorumlanmalıdır.

213 sayılı Kanunun 359. maddesi 4369 sayılı Yasa ile değiştirilmiş ayrıca 4369 sayılı Yasanın geçici 21. maddesinde bu Kanunun yürürlüğe girmesinden önce kesinleşmiş mahkumiyet kararları hakkında bu kanun hükümleri uygulanmaz şeklinde tanzim edilip yürürlüğe girmiştir. Yukarıda açıklanan değişiklik sanık lehine olduğu halde yargılama tamamlandığından karar kesinleştiğinden 4369 sayılı Yasanın 21. maddesine göre uygulanamayacaktır. Bu durum Anayasaya aykırı görüldüğünden Mahkememizce Anayasanın 152. maddesine göre iptaline gidilebileceğinden aşağıdaki şekilde karar verilmesi gerektiği kanaatine varıldı.

Gerekçesi yukarıda açıklandığı üzere; sanık vekilinin vergi kaçakçılığı suçundan muhakemenin yenilenmesi talebi sonucu iadei muhakemenin kabule şayan olup olmadığı hususunda karar verilebilmesi için 213 sayılı Yasanın 4369 sayılı Kanunla değişik 359. maddesinin uygulanması ile ilgili aynı yasanın geçici 21. maddesinin Anayasanın 38. maddesine aykırı olduğundan iptal davası açılmasına, bunun için örnek dosya çıkarılarak asıl dosyanın Anayasa Mahkemesine karar verilmek üzere gönderilmesine bu nedenle muhakemenin durdurulmasına, Anayasa Mahkemesince 5 ay içerisinde karar verildiğinde dosyanın ele alınarak iadei muhakemenin kabule şayan olup olmadığı hususunda karar verilmesine, Anayasa Mahkemesince Anayasanın 152. maddesinde belirtilen süre içerisinde karar vermediğinde 5 aylık süre bitimi olan 08.08.2000 tarihinde dosyanın ele alınarak karar verilmesine sanığın 24.02.2000 tarihinde cezaevine alındığında lehe olan yasanın uygulanması durumunda infaz hükümlerine göre mağdur olmayacağı tespit edilmekle, infazın tehirine yer olmadığına, dosya üzerinden talep gibi oybirliğiyle karar verildi."