

"...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir:

“Emniyeti suiistimal suçundan sanık hakkında açılan davanın 22.11.2001 tarihli iddianamede, sanığın müştekilerden 31 D 3088 plaka sayılı aracı kiraladığı, daha sonra bu aracı müştekilere teslim etmediğinden dolayı TCK.nun 508, 522 maddeleri gereğince cezalandırılmasına karar verilmesinin istendiği,

Sanık hakkında uygulanması istenen TCK.nun 508. maddesinde ‘Her kim başkasına ait olup da iade veya muayyen bir suretle istimal etmek üzere kendisine tevdiî veya her namla olursa olsun teslim olunan birşeyi kendisin veya başkası menfaatine alarak satar veya rehnedir, veya sarf veya istihlak eder, yahut ketim veya inkar eyler, veyahut tahvil veyahut tağyir ederse mutazarrır olan kimsenin şikayeti üzerine İKİ AYDAN İKİ SENEYE KADAR HAPİS ve 50. Liradan aşağı olmamak üzere ağır para cezası ile cezalandırılır' ibaresinin bulunduğu,

4709 sayılı Yasa'nın 15. maddesi ile değiştirilen T.C. Anayasası'nın son maddesinde ise ‘Hiçkimse yalnızca sözleşmeden doğan bir yükümlülüğü yerine getirmemesinden dolayı özgürlüğünden alıkonulamaz' ibaresinin bulunduğu,

Yukarıda anlatılan TCK.nun 508. maddesinin uygulanması ile sanığın cezalandırılmasının halinde sanığın özgürlüğünden alıkonulacak şekilde hapis cezasıyla cezalandırılacağı anlaşılmaktadır.

Sanığın sözleşmeden doğan yükümlülüğünü yerine getirmemesinden dolayı hapis cezası ile cezalandırılması halinde Anayasa'nın değişik 38/son maddesine aykırılık teşkil edeceği anlaşılmış olduğundan,

TCK.nun 508. maddesinin ‘İki aydan iki seneye kadar hapis ve ibaresinin T.C. Anayasası'nın 4709 sayılı Yasa'nın 15. maddesi ile değiştirilen T.C. Anayasası'nın 38/son maddesine aykırı hale gelmiş olması nedeniyle söz konusu ibarenin itiraz yolu ile iptali için 2949 sayılı Yasa'nın 28. maddesi gereğince Anayasa Mahkemesi'ne Başvurulmasına karar verilmiş olmakla;

Bu konuda mahkememizce yapılan başvurumuz konusunda bir karar verilmesi hususu takdirlerinize arz olunur.”””