

"...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir:

“Sanık hakkında mahkememizde beş ayrı silahlı gasp suçundan kamu davası açılmış, bu davalarla birlikte sanık hakkında ayrıca sarkıntılık ve ırza geçmeye eksik teşebbüs suçundan da davalar açılmış bulunmaktadır.

Sanığın yargılaması sonunda suçu sabit görüldüğü takdirde her bir gasp olayı için 15 seneden 20 seneye kadar ağır hapis cezası olmak üzere beş ayrı suçtan 75-100 sene ağır hapis cezasına hükmedilmesi gerekmektedir. Ancak TCK 77/1. maddesi uyarınca neticeten cezalar içtima edilerek 36 sene ağır hapis cezasına hükmedilmesi gerekecektir. Kaldı ki bu sanığın aynı zamanda Bakırköy 8. Ağır Ceza Mahkemesinde de beş tane aynı neviden davası bulunmaktadır. Ayrıca bu sanığın, halen 4616 SK.a göre infazı ertelenmiş ağır hapis cezaları mevcuttur.

Anayasanın 10. maddesinde ‘...herkesin kanun önünde eşit oldukları...’ hüküm altına alınmıştır. Davamızın sanığına mahkememizce iki ayrı gasp fiilinden hükmedilecek ceza miktarı, TCK 77/1. maddesindeki içtima sınırlarını dolduracak, kalan sekiz adet gasp fiili, fiilen cezasız kalmış olacak; ırza geçmeye teşebbüs ve sarkıntılık fiilleri tamamen cezasız kalmış olacaktır.

Yine Anayasanın başlangıç kısmının 6. fıkrasında da, ‘Her Türk vatandaşının... eşitlik ve sosyal adalet gereklerince... onurlu bir hayat sürdürme... hakkı bulunduğu...’ hükme bağlanmıştır. Kendine karşı işlenen gerek mal aleyhine, gerekse ırz ve namus aleyhine cürümleri cezasız kalan mağdurların, sosyal adaletten ve onurlu hayat hakkından ne derece istifade edebilecekleri belirsizdir.

On ayrı silahlı gasp olayından hükmedilmesi gereken 150-200 yıl ağır hapis cezası içtimaen 36 sene ağır hapse bağlanan ve -af veya benzeri isimlerle çıkarılan atıfet kanunları olmasa bile- infaz kanunlarından istifadeyle yaklaşık 2/5 süreli infaz suretiyle birkaç sene sonra bu kişinin tahliye edilmesi, cezalandırma adaleti, sosyal adalet, vatandaşların onurlu hayat sürme haklarıyla bağdaşmayacağı gibi, iki silahlı gasp suçu işleyen kişiyle, -olayımızda olduğu gibi- on ayrı silahlı gasp olayını gerçekleştiren kişinin aynı süre ceza çekmesi gibi çarpık bir eşitsizliği de doğuracaktır.

Bu sebeplerle, TCK 77. maddesinin, Anayasanın başlangıç bölümünün 6. fıkrasıyla, 10. maddesine aykırı olduğu düşüncesiyle Yüksek Anayasa Mahkemesine müracaat kararı verilmiştir.””