

" ...

II- İTİRAZLARIN GEREKÇELERİ

İtiraz yoluna başvuran Mahkemelerin gerekçelerinde özetle, Türk Ceza Kanunu'nun 102. maddesinin (1) numaralı fıkrası kapsamına giren basit cinsel saldırı suçundan dolayı faile 2 ilâ 7 yıl arasında bir ceza verileceği, Türk Ceza Kanunu'nun 102. maddesinin (2) numaralı fıkrası kapsamına giren mağdurun vücuduna cisim sokulması suretiyle gerçekleştiren nitelikli halini işleyen fail hakkında ise 7 ilâ 12 yıl arasında hapis cezasının öngörüldüğü, ancak her iki eylem sonucunda mağdurun beden veya ruh sağlığının bozulması durumunda faile aynı cezanın verileceği, bu durumun suçun basit hali ile nitelikli halinin işlenmesi sonucunda meydana gelen ağır netice için aynı cezanın verilecek olmasının suç ve ceza arasında bulunması gereken oranlılık ilkesinin ihlali anlamına geldiği, itiraz konusu kuralda mağdurun beden veya ruh sağlığının bozulmasına neden olan eylemin Türk Ceza Kanunu'nun 102. maddesinin (1) veya (2) numaralı fıkrası kapsamına girip girmediği konusunda bir ayırım yapılmaksızın her iki eylem sonucunda faile aynı cezanın verileceğinin öngörüldüğü, oysa 102. maddenin birinci ve ikinci fıkralarında belirtilen eylemleri gerçekleştiren kişilerin durumlarının birbirinden farklı olduğu, farklı hukuksal durumda bulunanlar hakkında aynı cezanın verilecek olmasının ise eşitlik ilkesine aykırı olduğu, ruh sağlığı farklı süreler (örneğin bir ay, altı ay vb.) için bozulan kişiler için faillerin aynı ceza skalası içinde cezalandırılmaları ile eylem sonucunda ruh sağlığı bozulan ancak tedavi edilen veya tedavi edilmeyen mağdurlar nedeniyle sanıklara farklı cezalar verilecek olmasının da eşitlik ilkesine aykırı olduğu, itiraz konusu kuralda mağdurun beden veya ruh sağlığının bozulması kavramının tanımlanmadığı, ayrıca mağdurun ruh sağlığının hangi aşamada ve ne şekilde bozulduğunun saptanmasının tıbben mümkün olmadığı (örneğin mağdurun ruh sağlığının yapılan eylem sonucunda mı yoksa başka bir nedenle mi bozulduğunun saptanmasının mümkün olmadığı), ruh sağlığının bozulmasına ilişkin olaydan hemen sonra veya bir müddet geçtikten sonra alınacak raporlar arasında çelişkili durumların ortaya çıkabileceği, bu durumun ise Anayasa'nın 38. maddesinde öngörülen suç ve cezada kanunilik ilkesine aykırı olduğu, aynı gerekçelerin Türk Ceza Kanunu'nun 103. maddesinin (6) numaralı fıkrası için de geçerli olduğu belirtilerek, itiraz konusu kuralların Anayasa'nın 2., 5., 10. ve 38. maddelerine aykırı olduğu ileri sürülmüştür."