

"...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir:

“TCK’nun ‘Tehdit’ başlıklı 106. Maddesinin 1. Fıkrasında

‘Bir başkasını, kendisinin veya yakınının hayatına, vücut veya cinsel dokunulmazlığına yönelik bir saldırı gerçekleştireceğinden bahisle tehdit eden kişi, altı aydan iki yıla kadar hapis cezası ile cezalandırılır. Malvarlığı itibarıyla büyük bir zarara uğratacağından veya sair bir kötülük edeceğinden bahisle tehditte ise, mağdurun şikayeti üzerine, altı aya kadar hapis veya adli para cezasına hükmolunur’

2. Fıkrasında

‘Tehdidin (a) Silahla, (b) Kişinin kendisini tanınmayacak bir hale koyması suretiyle, imzasız mektupla veya özel işaretlerle (c) Birden fazla kişi tarafından birlikte, (d) Var olan veya var sayılan suç örgütlerinin oluşturdukları yararlanılarak işlenmesi halinde, fail hakkında iki yıldan beş yıla kadar hapis cezasına hükmolunur’

denilmektedir.

Madde metninden anlaşılabacağı gibi, Tehdit suçunu düzenleyen TCK’nun 106/1. fıkrasında bir kişiyi kendisi veya yakınının hayatına, vücut veya cinsel dokunulmazlığına yönelik bir saldırı gerçekleştireceğinden bahisle tehditte ilişkin altı aydan iki yıla kadar hapis cezası ile cezalandırılacağı açıklandıktan sonra bu fıkranın ikinci cümlesinde mal varlığı itibarıyla büyük bir zarara uğratacağından veya başka bir kötülük edeceğinden bahisle tehdit eylemi için altı aya kadar hapis veya adli para cezasına hükmedileceği açıklanmış; tehdit suçunun ağırlaştırıcı hallerini düzenleyen ikinci fıkrasında herhangi bir ayırım yapılmaksızın birinci fıkradaki tüm hallerde suçun birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesi halinde cezanın iki yıldan beş yıla kadar hapis olacağının açıklandığı, bu durumda TCK’nun 106/1. fıkrasının ikinci cümlesine uyan halde basit Tehdit fiilini birlikte işleyen kişiler hakkında hükmedilecek cezanın adalet ve vicdan duygusunu zedeleyecek derecede ve Anayasanın devletin insan haklarına saygılı bir hukuk devleti olduğunu öngören ikinci maddesine TCK’nun 106/2-c md aykırı olduğu kanaatine varıldığından, Anayasa’nın 152. maddesi gereğince bu hükümlerin iptali konusunda mahkememizce mahkemenize başvurmaya karar verilmiştir.

Dosyamızda iddianame ile sanıkların TCK’nun 106. Maddesinin 2. Cümlesine göre cezalandırılmaları talebi ile kamu davası açılmış olup, burada şikayet üzerine adli para cezası veya altı aya kadar hapis cezası öngörülmektedir. Suçtan soruşturma ve kovuşturması şikayet şartına tabi olduğundan dava sırasında şikayetten vazgeçme halinde düşme kararı verilmesi gerekecektir.

Zile Sulh Ceza Mahkemesince tehdit suçunun her iki sanıkça birlikte işlendiği ve sanıkların TCK’nun 106/2c maddesi gereğince cezalandırılması gerektiği gerekçesi ile görevsizlik kararı verilmiş ve dosya mahkememizde iken sanıkların tehdit suçu sebebi ile aynı hüküm gereğince cezalandırılması iddia makamınca talep edilmiştir.

Esas Sayısı : 2010/68
Karar Sayısı : 2011/114

Kanunun TCK'nın 106. Maddesinin 1. fıkrasındaki tehdidin kişinin hayatına vücut veya cinsel dokunulmazlığına yönelmesi ile malvarlığına veya başka bir kötülüğe yönelmesi ayrımı TCK'nun 106. Maddesinin 2. Fıkrasında terk edilmiş ve ilk maddedeki ayrımın maddede sayılan diğer hallerde ve birden fazla kişi ile birlikte işlenmesi halinde bu temel ayrım terk edilmiştir.

Bu durumda TCK'nun 106. Maddesinin 1. Fıkrasının 2. Cümlesine uyan tehdit eylemi iki kişi ile birlikte işlendiğinde şikayetten vazgeçme olsa dahi sanığa ceza verilecek ve üstelik daha vahim nitelikte olan cana hayat ve vücut dokunulmazlığına yönelen tehdit ile aynı şekilde cezalandırılması gerekecek olup bu halde TCK'nun 106/2c maddesi devletin insan haklarına saygılı bir hukuk devleti olduğunu açıklayan 2. maddesine aykırı olduğunu düşünmekteyiz. Zira kişilerin işledikleri suçlarla orantılı ceza verilmesi, bir fiilin değişik halleri için genel olarak benimsenen bir ayrımın tutarlı olarak sürdürülmesi hukuk devletinin ve insan haklarına saygının bir gereği sayılmalıdır.

3- Sonuç Olarak:

Özet olarak açıkladığımız TCK'nun 106. Maddesinin 2. Cümlesinin c bendinin. Anayasamızın devletin niteliklerini açıklayan 2. Maddesine aykırılığı hususunda Anayasamızın 152. maddesi gereğince inceleme yapılarak iptaline karar verilmesini talep ederiz. Saygılarımızla.06/07/2010""