Esas Sayısı : 2017/140
Karar Sayısı : 2017/177

"Mahkememiz 2017/251 esas sayılı dava dosyasında C. Başsavcılığınca sanıklar… ve …, …'a karşı tehdit eylemleri nedeniyle T.C.Y'nin 106/1-1, 38/1., 43., 53. maddeleri uyarınca cezalandırılmaları istemiyle Bursa 4. Sulh Ceza Mahkemesine kamu davası açılmış, sanıkların eyleminin TCY'nin 106/2.C maddesinin uygulanması ihtimaline binaen görevsizlik karan verilerek dosya mahkememize gönderilmiştir.

Yargılama devam ederken 02/12/2016 tarihinde yürürlüğe giren 6763 sayılı Yasa ile değişik TCY'nin 75. maddesinde düzenlenen ön ödeme kapsamı genişletilmiş, üst sının 6 aya kadar olan hapis cezalan ön ödeme kapsamına alınmıştır.

Yine 6763 sayılı Yasa ile TCY'nin 106/1. maddesinde düzenlenen tehdit suçu da uzlaştırma kapsamına alınmıştır.

Sanıklar hakkında uzlaştırma hükümleri uygulanmış, taraflar uzlaşamamışlardır.

T.C Anayasası Madde 2

Türkiye Cumhuriyeti, toplumun huzuru, milli dayanışma ve adalet anlayışı içinde insan haklarına saygılı, Atatürk milliyetçiliğine bağlı, başlangıçta belirtilen temel ilkelere dayanan, demokratik, laik ve sosyal bir hukuk Devletidir.

T.C Anayasası Madde 10

Herkes, dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşittir.

(Ek fıkra) : 07/05/2004- 5170 S.K/1 mad) Kadınlar ve erkekler eşit haklara sahiptir. Devlet bu eşitliğin yaşama geçmesini, sağlamakla yükümlüdür. (Ek cümle 07/05/2010-5982 S.K/1 md.) Bu maksatla alınacak tedbirler eşitlik ilkesine aykırı olarak yorumlanamaz.

(Ek fıkra: 07/05/2010-5982 S.K/1 md) Çocuklar, yaşlılar, özürlüler, harp ve vazife şehitlerinin dul ve yetimleri ile malul gaziler için alınacak tedbirler eşitlik ilkesine aykırı sayılmaz

Hiçbir kişiye, aileye, zümreye veya sınıfa imtiyaz tanınmaz.

Devlet Organları ve idare makamları bütün işlemlerinde (..) (iptal ibare: Anayasa Mah.nin 05/06/2008 tarihli ve E. 2008/16 K. 2008/116 kararı ile)**1* kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadır.

TCY'nin 75/1

(1) Uzlaşma kapsamındaki suçlar hariç olmak üzere yalnız adli para cezasını gerektiren veya kanun maddesinde öngörülen hapis cezasını yukarısının altı * 1 * ayı aşmayan suçların faili

CMK 253/1 (Değişik madde : 06/12/2006-5560 S.K 24 md)

(1) Aşağıdaki suçlarda, şüpheli ile mağdur veya suçtan zarar gören gerçek veya özel hukuk tüzel kişisinin uzlaştırılması girişiminde bulunulur.

a- Soruşturulması ve kovuşturulması şikayete bağlı suçlar.

Sanıklar hakkında her ne kadar TCY'nin 106/1, 43., (106/2.c) maddeleri uyarınca cezalandırılmaları istemiyle kamu davası açılmış ise de;

Her iki sanığın yüze karşı gerçekleştirdikleri ileri sürülen tehdit eylemi nedeniyle ve sanık İbrahim'in mesaj göndermek suretiyle gerçekleştirdiği ileri sürülen tehdit eyleminden dolayı beraat etmelerinin mümkün bulunması,

Sanık Sedat Kutlu'ya yüklenen telefonla mesaj gönderme eylemindeki sarf edilen sözlerin TCY'nin 106/1- son maddesindeki tehdit suçunu oluşturması ihtimali de dikkate alınarak

Bu suç nedeniyle tarafların uzlaşamamalarında ya da başka bir deyişle yakman tarafın olayda olduğu gibi uzlaşmak istememesi durumunda sanığa ön ödeme önerisinde bulunulamayacaktır.

Oysa ön ödeme kapsamında bulunan bir suç nedeniyle ön ödeme önerisine riayet eden sanık hakkında kamu davasının düşürülmesine karar verilecek ve işlendiği sabit olan bir suç nedeniyle sanık ceza almayacak ve adli sicil kaydı oluşturulmayacaktır.

Olayda olduğu gibi sanıkların ceza alıp almamaların da yakmanın uzlaşmak isteyip istememesine ilişkin düşüncesi rol oynayacaktır.

Ön ödeme kapsamındaki bir suçun uzlaştırma hükümlerine tabii olsun ya da olmasın ön ödeme müessesinin uygulanması gerekmektedir.

TCY'nin 75/1. maddesi dikkate alındığında bu hususun ön ödeme müessesinin uygulanmasına engel teşkil ettiği, TCY'nin 75/1. maddesinde düzenlenen "uzlaştırma kapsamındaki suçlar hariç olmak üzere" ibaresinin Anayasanın 2. maddesinde düzenlenen hukuk devleti ilkesi ve 10. maddesinde düzenlenen kanun önünde eşitlik ilkesine aykırı düştüğü anlaşılmaktadır.

Anayasanın 2. ve 10. maddelerine aykırı olduğu anlaşılan TCY'nin 75/1. maddesindeki "uzlaştırma kapsamındaki suçlar hariç olmak üzere" ibaresinin İPTALİ düşüncesiyle T.C Anayasasının 152/1. maddesi uyarınca Anayasa Mahkemesine başvurmak gereği doğmuştur."