

“ ...

5237 sayılı TCK'nın 125/3-a maddesinde kamu görevlisine görevinden dolayı hakaret suçu yönünden düzenleme yapılmış, tüm kamu çalışanları burada eşit tutulmuştur. Sadece Cumhurbaşkanına hakaret suçu yönünden TCK 299 maddesinde ayrı bir düzenleme yapılmıştır. İptali istenen kanun maddesi ile bütün kamu çalışanlarına karşı işlenen bu suç için verilecek ceza 1/2 oranında artırıldığı gibi erteleme hükümleri de uygulanamayacaktır. Yani bir bakana, bir hakime, bir valiye ya da diğer kamu görevlilerine hakaret edilmesi halinde verilecek ceza sağlık çalışanına karşı işlenirse 1/2 oranında arttırılacaktır.

Türk Ceza Kanununun 86/3-c maddesinde kişinin yerine getirdiği kamu görevi nedeniyle yaralama suçunun işlenmesi halinde cezanın 1/2 oranında arttırılacağı yönünde bir arttırım maddesi bulunmaktadır. Bunun üzerine iptali istenen madde ile yeni bir arttırım yapılacaktır. Ayrıca erteleme hükümleri uygulanamayacaktır.

Tehdit ve kamu görevlisine görevini yaptırmamak için direnme suçları yönünden diğer kamu çalışanları açısından ayrı bir düzenleme yapılmadığı halde bu madde ile sağlık çalışanlarına karşı bu suçların işlenmesi halinde verilen ceza 1/2 oranında arttırılacaktır. Başka bir kamu görevlisine karşı bu suçlar işlenirse bu arttırım uygulanmayacaktır.

Ayrıca TCK'nın 51. maddesinde düzenlenen ertelemeye ilişkin hükümler genel hükümlerdir. Kişinin 2 yıldan az hapis cezasının daha önce kasıtlı suçtan dolayı 3 aydan fazla hapis cezasına mahkum olmaması ve yargılama sürecinde gösterdiği pişmanlık dolayısıyla tekrar suç işlemeyeceği konusunda mahkemede olumlu kanaat oluşması şartına bağlı olarak cezanın ertelenmesine yöneliktir. TCK'nın genel hükümlerinde düzenlenen erteleme ile ilgili böyle bir hüküm bulunduğu halde iptali istenen madde hükmünde sağlık çalışanlarına karşı işlenen madde kapsamında kalan suçlardan verilen cezaların ertelenemeyeceği hüküm getirilmiştir. Olayımızda sanığın sabıka kayına göre bir sabıkası bulunmamaktadır. Yani daha önce herhangi bir hapis cezasına mahkumiyeti yoktur. Buna rağmen mahkemede de suç yeniden işlemeyeceği yönünde bir kanaat oluşmasına rağmen (bu kanaat oluşsa bile) erteleme hükümleri uygulanamayacaktır.

Tüm bu durumlar Anayasa'nın 10. maddesinde düzenlenen “Kanun Önünde Eşitlik” ilkesine aykırıdır. Bu madde gereğince herkes dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep vb. sebepler ile ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşittir. Hiçbir kişiye, aileye, zümreye veya sınıfa imtiyaz tanınmaz. Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadır. Olayımızda sağlık çalışanlarının da diğer kamu görevlilerinden farklı tutulması, sağlık çalışanlarına karşı suç işleyenler yönünden kanun önünde eşitlik ilkesine aykırılık teşkil etmektedir. Öte yandan bu durum Anayasanın 10/4. Fıkrasında istisnai durumlardan da değildir.

SONUÇ VE TALEP:

Mahkememizin 2021/652 Esas sayılı dava dosyasında uygulama yeri olacak olan 3359 sayılı sağlık hizmetleri Temel Kanunu'nun 17.04.2020 tarihinde yürürlüğe giren 7243 sayılı Yasa ile bu Yasanın 28. maddesi ile eklenmiş EK 12/2. Fıkrasındaki “Kamu veya Özel sağlık kurum ve kuruluşlarında görev yapan sağlık personel ile yardımcı sağlık personeline karşı görevleri sebebiyle işlenen 5237 sayılı TCK'da yer alan kasten yaralama (madde 86), Tehdit

Esas Sayısı : 2022/18
Karar Sayısı : 2022/16

(madde 106), Hakaret (madde 125) ve görevi yaptırılmamak için direnme (madde 265) suçlarında;

A) İlgili maddelere göre tayin edilecek cezalar yarı oranında arttırılır.

B) Türk Ceza Kanununun 51. maddesinde düzenlenen hapis cezasının ertelenmesi hükümleri uygulanmaz...” hükmünün Anayasa’nın 10. maddesindeki “Kanun Önünde Eşitlik” ilkesine aykırı olması nedeniyle Anayasa’nın 152/1-2-3 maddeleri kapsamında iptaline karar verilmesi;

Arz ve talep olunur.”