

“1-Dosyamız kapsamında sanık hakkında müştekiye yönelik olarak cep telefonunda bulunan yazıma programı üzerinden alenen hakaret ettiği iddiasıyla 5237 sayılı yasanın 125/2, 125/4 53/1 maddeleri uyarınca kamu davası açılmıştır.

2-Kovuşturma aşaması devam ederken, 7531 sayılı yasanın 15. maddesi ile değişiklik yapılmak suretiyle 5237 sayılı yasanın 75. maddesinin altıncı fıkrasının (a) bendine (1) numaralı alt bendinden sonra gelmek üzere “2. Hakaret (125. maddenin ikinci fıkrası, üçüncü fıkrasının (b) ve (c) bentleri ve dördüncü fıkrası),” hükmü eklenmiştir.

3-Yine 7531 sayılı yasanın 18. maddesi ile 5271 sayılı yasaya geçici madde eklenerek “GEÇİCİ MADDE 7- (1) Bu maddeyi ihdas eden Kanunla 5237 sayılı Kanunun 73. maddesinin ikinci fıkrasında yapılan düzenleme, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla soruşturma veya kovuşturma evresine geçilmiş dosyalar bakımından uygulanmaz.” hükmü getirilmiştir.

4- Yukarıda belirtilen yasa değişikliklerinin kovuşturması devam eden mahkememiz dosyası bakımından uygulanma ihtimali bulunmaktadır. Ancak 7531 sayılı yasanın 18. maddesi ile 5271 sayılı yasaya eklenen geçici madde 7 başlıklı maddenin 1. fıkrası gereği hali hazırda sanığın lehine olduğu değerlendirilen 5237 sayılı yasanın 75. maddesinde yapılan değişiklik dosyamız kapsamında uygulanmamaktadır. Bu yönüyle 5271 sayılı yasaya eklenen geçici madde 7 başlıklı maddenin " (1) Bu maddeyi ihdas eden Kanunla 5237 sayılı Kanunun 73. maddesinin ikinci fıkrasında yapılan düzenleme, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla soruşturma veya kovuşturma evresine geçilmiş dosyalar bakımından uygulanmaz." hükmünün Anayasa'nın 38. maddesine aykırı olduğu kanaati oluşmuştur. Şöyle ki;

5- 5237 sayılı yasanın 75. maddesinin altıncı fıkrasının (a) bendine (1) numaralı alt bendinden sonra gelmek üzere “2. Hakaret (125. maddenin ikinci fıkrası, üçüncü fıkrasının (b) ve (c) bentleri ve dördüncü fıkrası),” hükmü eklenmesiyle, söz konusu fıkra kapsamında işlendiği iddia olunan eylemler bakımından yapılan ön ödeme önerisine karşılık olarak ödeme yapan fail bakımından kovuşturma aşamasında 5237 sayılı yasanın 75/3 ve 5271 sayılı 223/8 maddeleri uyarınca düşme kararı verilecektir. Bu yönüyle söz konusu hüküm sanık lehinedir. Sanığın lehine olan hükmün uygulanması ise Anayasa'nın 38. maddesinde düzenlenen suçta ve cezada kanunilik ilkesi kapsamında anayasal zorunluluktur.

6- Ancak detayı açıklanan anayasal zorunluluğun yerine getirilmesi, 7531 sayılı yasanın 18. maddesi ile 5271 sayılı yasaya eklenen geçici madde 7/1 uyarınca engellenmektedir. Dolayısıyla bu yönüyle Anayasa'nın 38. maddesine aykırı olduğu değerlendirilmesiyle hükmün iptal edilmesini talep zorunluluğu doğmuştur.

7- Sonuç olarak anılan gerekçelerle 7531 sayılı yasanın 18. maddesi ile 5271 sayılı yasaya eklenen geçici madde 7 başlıklı maddenin " (1) Bu maddeyi ihdas eden Kanunla 5237 sayılı Kanunun 73. maddesinin ikinci fıkrasında yapılan düzenleme, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla soruşturma veya kovuşturma evresine geçilmiş dosyalar bakımından uygulanmaz." hükmünün Anayasa'nın 38. maddesine aykırı olması sebebi ile iptal edilmesi hususunda gereğinin takdir ve ifası arz olunur.”