

“4/12/2004 tarihli ve 5271 sayılı Ceza Muhakemesi Kanunu’na 7/11/2024 tarihli ve 7531 sayılı Kanun’un 18. maddesiyle eklenen geçici 7. maddenin (2) numaralı fıkrasının birinci cümlesinin “Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla soruşturma veya kovuşturma veresinde bulunan dosyalar bakımından...” ve “...5237 sayılı Kanunun 75 inci maddesinin altıncı fıkrasında yapılan değişiklik uygulanmaz.” bölümlerinin Anayasa’nın 38. maddesine aykırı olduğundan iptaline karar verilmesi talebidir.

“Mahkememizin 2024/636 esas sayılı dosyasında Dönüşen suç vasfına göre Sesli Yazılı veya Görüntülü İleti ile Hakaret suçundan sanık ... .. hakkındaki dava dosyasında verilen ara karar gereğince Türkiye Cumhuriyeti Anayasası’nın 152/1 maddesi uyarınca iptal başvurusunda bulunulmasına karar verilmekle;

Dosyamız kapsamında sanık hakkında müştekiye katılana yönelik olarak cep telefonunda bulunana yazışma programı üzerinden tehdit ettiği iddiasıyla kamu davası açılmış mahkememizce eylemin sövme suretiyle hakaret suçunu oluşturması ihtimaline binaen sanık hakkında 5237 sayılı yasanın 125/2, delaletiyle 125/1 maddelerinin uygulanması ihtimaline binaen ek savunması alınmıştır.

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.

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.

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; 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 işlediği 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. Lehe ceza kanununun geçmişe uygulanması hukuk devletiyle bağlantılı olarak adalet ve hakkaniyet ilkelerinin de bir gereğidir. Gelişen sosyal düzen ve değişen toplumsal ihtiyaçlar karşısında artık suç oluşturmadığı kabul edilen veya hahafif ceza öngörülen bir fiilin yalnızca daha önce işlenmiş olması nedeniyle daha ağır bir yaptırıma tabi tutulması adalet ve hakkaniyet ilkeleriyle bağdaşmamaktadır.

Anılan hususlar birlikte değerlendirildiğinde ceza yargılamasında lehe kanunun uygulanmasının Anayasa'nın 38. maddesinde düzenlenen suçta ve cezada kanunilik ilkesi kapsamında anayasal bir zorunluluk olduğu sonucuna ulaşılmaktadır.

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 değerlendirmesiyle hükmün iptal edilmesini talep zorunluluğu doğmuştur.

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."