

"...

“Sanık'ın 20/08/2024 günü rahatsızlığından dolayı Eğitim ve Araştırma Hastanesine giriş yaptığı, sonrasında tedavi amacıyla bir günlük yatış verildiği, sanığın 21/08/2024 günü gün içerisinde müştekinin ikametgahına giriş yaptığı, içeride bir müddet dolaşarak parada ağır yükte hafif eşya aradığı ardından bir adet Apple 6 marka cep telefonu, 1 adet Samsung A 11 marka cep telefonu, 2 adet taşlı gümüş erkek yüzük, 2 adet gümüş erkek bileklik, 1 çift halka küpe, 3 adet gümüş yüzük, 1 adet altın yüzük, 1 adet çelik alyans, 1 adet gümüş zincir, 1 adet halhal olarak tabir edilen ayak bileklik, 1 adet mavi taşlı zincirli kolye, 2 adet gold renkli çelik kolye, 3 adet küpe, 1 adet küpe, 1 adet gümüş renk zincir, 1 adet gümüş kolye, 4 adet gümüş renk küpe, 4 adet gümüş küpe, 2 adet çelik küpe, 8 adet küpe, 1 adet gümüş hızma, 3 adet gümüş küpe, 1 adet yarım altın ve 1 adet altın yüzüğü aldığı sonrasında geldiği şekliyle ikametten ayrıldığı,

Sanığın kolluk huzurunda ifadesinin alındığı kendisine ayrıntılı şekilde olayın anlatıldığı, ikamete girerek kendisine söylenen müştekiye ait eşyaları aldığını kabul ettiği,

Sanığın olay günü müştekinin ikametine girip sonrasında yukarıda ayrıntılı bir şekilde belirtilen eşyaları alarak üzerine atılı suçları ayrı ayrı işlediği anlaşılmakla,

Sanığın eylemine uyan sevk maddeleri uyarınca cezalandırılmasına,... karar verilmesi kamu adına iddia ve talep edilmiştir.

DAVA DOSYASI:

Mahkememizce davaya konu iddianame 11/10/2024 tarihinde kabul edilmiş ve sanık hakkında genel hükümlere göre yargılama başlatılmıştır.

Mahkememizin 18/03/2025 tarihli, 1. Celse duruşma zaptı ara kararı gereğince;

Konut dokunulmazlığını bozmak ya da iş yeri dokunulmazlığını bozmak suçundan ayrıca cezalandırılması istenmiş ise de,

TCK 142/4 maddesindeki konut dokunulmazlığının ihlali sözcükleri ve şikayet aranmaz sözcüklerinin Anayasanın 2., 11., 12., 36., 38. ve 40. maddelerine aykırı olduğu düşüncesiyle TCK 142/4 maddesindeki "konut dokunulmazlığının ihlali" sözcükleri ve "şikayet aranmaz" sözcüklerinin iptali için,

Anayasanın 152/1. maddesine göre Anayasa Mahkemesine başvuru yapılması gerektiği kararı verilmiştir.

KANUN MADDELERİ:

1- TÜRKİYE CUMHURİYETİ ANAYASASI

...

II. Cumhuriyetin nitelikleri

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.

...

XI. Anayasanın bağlayıcılığı ve üstünlüğü

Madde 11 – Anayasa hükümleri, yasama, yürütme ve yargı organlarını, idare makamlarını ve diğer kuruluş ve kişileri bağlayan temel hukuk kurallarıdır.

Kanunlar Anayasaya aykırı olamaz.

...

I. Temel hak ve hürriyetlerin niteliği

Madde 12 - Herkes, kişiliğine bağlı, dokunulmaz, devredilmez, vazgeçilmez temel hak ve hürriyetlere sahiptir.

Temel hak ve hürriyetler, kişinin topluma, ailesine ve diğer kişilere karşı ödev ve sorumluluklarını da ihtiva eder.

..

A. Hak arama hürriyeti

Madde 36 – Herkes, meşru vasıta ve yollardan faydalanmak suretiyle yargı mercileri önünde davacı veya davalı olarak iddia ve savunma ile adil yargılanma hakkına sahiptir.

Hiçbir mahkeme, görev ve yetkisi içindeki davaya bakmaktan kaçınamaz.

...

C. Suç ve cezalara ilişkin esaslar

Madde 38 – Kimse, işlendiği zaman yürürlükte bulunan kanunun suç saymadığı bir fiilden dolayı cezalandırılmaz; kimseye suçu işlediği zaman kanunda o suç için konulmuş olan cezadan daha ağır bir ceza verilemez.

Suç ve ceza zamanaşımı ile ceza mahkumiyetinin sonuçları konusunda da yukarıdaki fıkra uygulanır.

Ceza ve ceza yerine geçen güvenlik tedbirleri ancak kanunla konulur.

Suçluluğu hükmen sabit oluncaya kadar, kimse suçlu sayılamaz.

Hiç kimse kendisini ve kanunda gösterilen yakınlarını suçlayan bir beyanda bulunmaya veya bu yolda delil göstermeye zorlanamaz.

(Ek fıkra: 3/10/2001-4709/15 md.) Kanuna aykırı olarak elde edilmiş bulgular, delil olarak kabul edilemez.

Ceza sorumluluğu şahsidir.

...

XV.Temel hak ve hürriyetlerin korunması

Madde 40- Anayasa ile tanınmış hak ve hürriyetleri ihlal edilen herkes, yetkili makama geciktirilmeden başvurma imkanının sağlanmasını isteme hakkına sahiptir.

(Ek fıkra: 03/10/2001-4709/16 md.) Devlet, işlemlerinde, ilgili kişilerin hangi kanun yolları ve mercilere başvuracağını ve sürelerini belirtmek zorundadır.

Kişinin, resmi görevliler tarafından vaki haksız işlemler sonucu uğradığı zarar da, kanuna göre, Devletçe tazmin edilir. Devletin sorumlu olan ilgili görevliye rücu hakkı saklıdır.

2- TÜRK CEZA KANUNUNU HIRSIZLIK SUÇU (141., 142.,143. ve 144.)

ONUNCU BÖLÜM

Malvarlığına Karşı Suçlar

Hırsızlık

Madde 141- (1) Zilyedinin rızası olmadan başkasına ait taşınır bir malı, kendisine veya başkasına bir yarar sağlamak maksadıyla bulunduğu yerden alan kimseye bir yıldan üç yıla kadar hapis cezası verilir.

(2) (Mülga: 2/7/2012-6352/105 md.)

Nitelikli hırsızlık (58)

Madde 142- (1) Hırsızlık suçunun;

a) Kime ait olursa olsun kamu kurum ve kuruluşlarında veya ibadete ayrılmış yerlerde bulunan ya da kamu yararına veya hizmetine tahsis edilen eşya hakkında,

b) (Mülga: 18/6/2014-6545/62 md.)

c) Halkın yararlanmasına sunulmuş ulaşım aracı içinde veya bunların belli varış veya kalkış yerlerinde bulunan eşya hakkında,

d) Bir afet veya genel bir felaketin meydana getirebileceği zararları önlemek veya hafifletmek maksadıyla hazırlanan eşya hakkında,

e) Adet veya tahsis veya kullanımları gereği açıkta bırakılmış eşya hakkında,

f) (Mülga: 2/7/2012-6352/82 md.)

İşlenmesi hâlinde, üç yıldan yedi yıla kadar hapis cezasına hükmolunur.

(2) Suçun;

a) Kişinin malını koruyamayacak durumda olmasından veya ölmesinden yararlanarak,

b) Elde veya üstte taşınan eşyayı çekip almak suretiyle ya da özel beceriyle,

c) Doğal bir afetin veya sosyal olayların meydana getirdiği korku veya kargaşadan yararlanarak,

d) Haksız yere elde bulundurulmuş veya taklit anahtarla ya da diğer bir aletle kilit açmak veya kilitlenmesini engellemek suretiyle,

e) Bilişim sistemlerinin kullanılması suretiyle,

f) Tanınmamak için tedbir olarak veya yetkisi olmadığı halde resmi sıfat takınarak,

g) (...)58 büyük veya küçük baş hayvan hakkında,

h) (Ek: 18/6/2014-6545/62 md.) Herkesin girebileceği bir yerde bırakılmakla birlikte kilitlenmek suretiyle ya da bina veya eklentileri içinde muhafaza altına alınmış olan eşya hakkında,

İşlenmesi hâlinde, beş yıldan on yıla kadar hapis cezasına hükmolunur. Suçun, bu fıkranın (b) bendinde belirtilen surette, beden veya ruh bakımından kendisini savunamayacak durumda olan kimseye karşı işlenmesi halinde, verilecek ceza üçte biri oranına kadar artırılır. (59)

(3) Suçun, sıvı veya gaz hâlindeki enerji hakkında ve bunların nakline, işlenmesine veya depolanmasına ait tesislerde işlenmesi halinde, beş yıldan oniki yıla kadar hapis cezasına hükmolunur. Bu fiilin bir örgütün faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinde, ceza yarı oranında artırılır ve onbin güne kadar adli para cezasına hükmolunur. (60)

(4) (Ek: 06/12/2006 – 5560/6 md.) Hırsızlık suçunun işlenmesi amacıyla konut dokunulmazlığının ihlâli veya mala zarar verme suçunun işlenmesi halinde, bu suçlardan dolayı soruşturma ve kovuşturma yapılabilmesi için şikâyet aranmaz.

(5) (Ek: 18/06/2014-6545/62 md.) Hırsızlık suçunun işlenmesi sonucunda haberleşme, enerji ya da demiryolu veya havayolu ulaşımı alanında kamu hizmetinin geçici de olsa aksaması hâlinde, yukarıdaki fıkralar hükümlerine göre verilecek ceza yarısından iki katına kadar artırılır.

DAVA KONUSU:

1- Hırsızlık suçları TCK 141., 142., 143. ve 144. maddelerinde düzenlenmiştir.

2- TCK'nın 141. madde açıktan hırsızlığı düzenlenmiştir. Cezası 1 yıldan 3 yıla kadar haptir,

3- TCK'nın 142. maddesinde ise nitelikli hırsızlık hallerini düzenlenmiştir.

4- Dosya yönünden TCK'nın 142/2-h. maddesi "...bina veya eklentileri içinde muhafaza altına alınmış, eşyaların çalınmasını düzenlemiş ve cezayı 5 yıldan 10 yıla kadar hapis olarak belirlenmiştir.

5- Bu maddede kapalı alan yani özel alanı korumayı düzenlemiş; özel ve kapalı alana müdahaleyi daha ağır cezalandırmıştır.

6- Bina veya eklentileri özel alan, kapalı alan olduğu için buralara müdahale etmeden bu suç işlenemez. Bu alana müdahale nedeniyle nitelikli hal saymış ve alt sınır yönünden 5 kat arttırılarak ceza öngörmüştür.

7- Konuta girme, konuta girilerek işlenen hırsızlık suçlarında, binaya veya kapalı alana, özel alana müdahale etmeden bu suç işlenemeyeceğinden hırsızlık suçun ağırlaştırılmış halinin unsuru olmuştur.

8- Yani binaya veya kapalı alana müdahale suretiyle girerek suç işleme nitelikli hırsızlığın unsuru olmaktadır. Bu alan ya konuttur ya da iş yeridir, onların eklentileridir.

9- TCK'nın 142/4. madde de "hırsızlık suçunun işlenmesi amacıyla konut dokunulmazlığının ihlali..." suçun işlenmesi halinde, şikayetin aranmayacağı düzenlenmiştir.

10- Yargı uygulamasında, konutta hırsızlık suçunun unsuru olan ve başka türlü işlenmesi olanaksız hırsızlık suçunun nitelikli hali bina dahilinde hırsızlık suçunun yanında konut dokunulmazlığını bozma denilerek de 2. (ikinci) kez suç yaratılmıştır. Nitelikli hırsızlık suçunun unsuru olan binaya veya konuta girme eyleminin ikinci kez cezalandırılması düzenlenmiştir.

11- Ceza hukuku ilkelerinden biri aynı eyleme, tek suç ve tek ceza ilkesidir.

12- TCK'nın 142/4 maddesindeki "konut dokunulmazlığının ihlali, sözcükleri nitelikli hal olan TCK'nın 142/2-h-2. Cümledeki cezalandırmaya rağmen ikinci kez cezalandırmaya yol açmaktadır.

13- Hem nitelikli suçun unsuru olarak hem de ayrıca cezalandırmaya neden olmaktadır.

14- Şikayet şartı da aranmadığı için resen dava konusu olmaktadır.

15- Bunlara göre, TCK 142/4 maddesinde ki "konut dokunulmazlığının ihlali", sözcüklerinin ve "şikayet aranmaz" sözcüklerinin;

16- Anayasanın 2. maddesinde ki hukuk devleti ilkesine aykırıdır, zira hukuk devletinde aynı eylem iki kez cezalandırılmaz.

17- Anayasanın 12. maddesine aykırıdır. Kişilerin dokunulmaz temel haklarına müdahale niteliğindedir.

18- Anayasanın 36. maddesinde düzenlenen adil yargılanma hakkının ihlalidir, Zira aynı eyleme birden fazla ceza verilemez ilkesi ihlal edilmektedir, hem suçun unsuru olarak hem de ayrılarak iki kez ceza verilmesine neden olmaktadır.

19- Anayasanın 38. maddesine de aykırıdır, Kanunda o suç için konmuş cezadan daha ağır bir ceza verilemez ilkesi ihlal edilmektedir, hem nitelikli hırsızlık suçundan ceza, en az 4 (dört) yıl arttırılmakta, hem de konut dokunulmazlığı bozulduğu belirtilerek tekrar altı aydan başlayan ceza verilmektedir.

20- Anayasanın 40. maddesi de haksızlıkların giderilmesini düzenler.

SONUÇ ve İSTEM:

Yukarıda sayılan neden ve gerekçelerle, gerek mahkememizde bu nitelikte başka dosyaların olması, diğer adliyelerdeki dosyaların olduğu da düşünülerek, iptal isteminde bulunan kanun maddelerinin yürürlüğünün durdurulmasına;

TCK 142/2-h maddesinin konut ya da iş yerine girilerek hırsızlık suçunun işlenmesi ağırlaştırıcı neden olarak belirtildiği için, TCK 116. maddesinden ceza istenmesine imkan sağlayan TCK 142/4 maddesindeki "konut dokunulmazlığının ihlali" tanımının ve

"Şikayet aranmaz" sözcüklerinin Anayasanın 2., 12., 36., 38., 40. maddelerine aykırı olduğu düşünülmüştür. Bu nedenle, TCK 142/4 maddesindeki "konut dokunulmazlığının ihlali" sözcüklerinin,

Ve "şikayet aranmaz" sözcüklerinin iptallerine karar verilmesi yönünde takdir ve değerlendirme talep olunur."