"...

Mahkemenin gerekçesi özeti :

Mahkeme kendisini, C. Savcısının Türk Ceza Kanununun sözü geçen maddelerinin Anayasa'ya aykırı bulunduğu iddiasının ciddî olduğu kanısına götüren sebepleri açıklayan kararında özetle :

"Bir erkekle bir kadının devamlı bir arada yaşamasından teşekkül eden ailede birliğin devamını temin için eşlerin riayet etmesi şart olan vecibelerin ilki ve önemlisi birliğe sadakattir. Eşleri en fazla üzen haysiyet kıran ve aile nizamını yıkan fiil, zinadır. Nitekim Medenî Kanunun 129 uncu maddesinde boşanma sebeplerinin en başında zina ele alındığı gibi Türk Ceza Kanununun (Zina) başlığı altındaki 440 dan 444 e kadar olan maddeleri de aile müessesesini korumak ve ahlâka aykırı bir fiili cezalandırmak düşüncesiyle konulmuştur.

Ancak bu maddeler, aile nizamını korur iken, eşler arasında cinsiyet farkı yönünden eşitsizlik yaratmaktadırlar. Anayasa'nın 12 nci maddesi ise cinsiyet farkı gözetmeden herkesin kanun önünde eşit olduğu kaidesini derpiş eylemiştir. Halbuki Türk Ceza Kanununun 440 ıncı maddesi esas alındığından 441 inci maddesi ve 441 inci maddesi esas alındığında 440 inci maddesi bir eşitsizlik doğurmaktadır. Bu eşitsizlik fiilin teşekkülü, ceza miktarı ve şikâyet hakkı gibi üç noktada meydana gelmektedir." denmekte ve bu iki maddenin mukayesesinden çıkardığı farkları açıklayarak sözü geçen 440 inci ve 441 inci maddelerin Anayasa'nın 12 nci maddesine aykırı bulunduğu sonucuna varmaktadır."