**"...**

**II- İTİRAZIN GEREKÇESİ**

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir:

**“**TCK’nun ‘Tehdit’ başlıklı 106. Maddesinin 1. Fıkrasında

‘Bir başkasını, kendisinin veya yakınının hayatına, vücut veya cinsel  
dokunulmazlığına yönelik bir saldırı gerçekleştireceğinden bahisle tehdit eden kişi, altı  
aydan iki yıla kadar hapis cezası ile cezalandırılır. Malvarlığı itibarıyla büyük bir zarara  
uğratacağından veya sair bir kötülük edeceğinden bahisle tehditte ise, mağdurun şikayeti  
üzerine, altı aya kadar hapis veya adli para cezasına hükmolunur’

2. Fıkrasında

‘Tehdidin (a) Silahla, (b) Kişinin kendisini tanınmayacak bir hale koyması  
suretiyle, imzasız mektupla veya özel işaretlerle (c) Birden fazla kişi tarafından  
birlikte, (d) Var olan veya var sayılan suç örgütlerinin oluşturdukları yararlanılarak işlenmesi halinde, fail hakkında iki yıldan beş yıla kadar hapis cezasına  
hükmolunur’

denilmektedir.

Madde metninden anlaşılacağı gibi, Tehdit suçunu düzenleyen TCK’nun 106/1.  
fıkrasında bir kişiyi kendisi veya yakınının hayatına, vücut veya cinsel dokunulmazlığına  
yönelik bir saldırı gerçekleştireceğinden bahisle tehditte ilişkin altı aydan iki yıla kadar hapis cezası ile cezalandırılacağı açıklandıktan sonra bu fıkranın ikinci cümlesinde mal varlığı itibariyle büyük bir zarara uğratacağından veya başka bir kötülük edeceğinden bahisle tehdit eylemi için altı aya kadar hapis veya adli para cezasına hükmedileceği açıklanmış; tehdit suçunun ağırlaştırıcı hallerini düzenleyen ikinci fıkrasında herhangi bir ayrım yapılmaksızın birinci fıkradaki tüm hallerde suçun birden fazla kişi tarafından birlikte  
işlenmesi halinde cezanın iki yıldan beş yıla kadar hapis olacağının açıklandığı, bu  
durumda TCK’nun 106/1. fıkrasının ikinci cümlesine uyan halde basit Tehdit fiilini birlikte  
işleyen kişiler hakkında hükmedilecek cezanın adalet ve vicdan duygusunu zedeleyecek  
derecede ve Anayasanın devletin insan haklarına saygılı bir hukuk devleti olduğunu öngören ikinci maddesine TCK’nun 106/2-c md aykırı olduğu kanaatine varıldığından, Anayasa’nın 152. maddesi gereğince bu hükümlerin iptali konusunca mahkememizce mahkemenize başvurmaya karar verilmiştir.

Dosyamızda iddianame ile sanıkların TCK’nun 106. Maddesinin 2. Cümlesine göre cezalandırılmaları talebi ile kamu davası açılmış olup, burada şikayet üzerine adli para  
cezası veya altı aya kadar hapis cezası öngörülmektedir. Suçtan soruşturma ve kovuşturması  
şikayet şartına tabi olduğundan dava sırasında şikayetten vazgeçme halinde düşme kararı  
verilmesi gerekecektir.

Zile Sulh Ceza Mahkemesince tehdit suçunun her iki sanıkça birlikte işlendiği ve  
sanıkların TCK’nun 106/2c maddesi gereğince cezalandırılması gerektiği gerekçesi ile  
görevsizlik kararı verilmiş ve dosya mahkememizde iken sanıkların tehdit suçu sebebi ile  
aynı hüküm gereğince cezalandırılması iddia makamınca talep edilmiştir.

Kanunun TCK’nm 106. Maddesinin 1. fıkrasındaki tehdidin kişinin hayatına vücut veya cinsel dokunulmazlığına yönelmesi ile malvarlığına veya başka bir kötülüğe yönlemesi ayrımı TCK’nun 106. Maddesinin 2. Fıkrasında terkedilmiş ve ilk maddedeki ayrımın maddede sayılan diğer hallerde ve birden fazla kişi ile birlikte işlenmesi halinde bu temel ayrım terk edilmiştir.

Bu durumda TCK’nun 106. Maddesinin 1. Fıkrasının 2. Cümlesine uyan tehdit eylemi iki kişi ile birlikte işlendiğinde şikayetten vazgeçme olsa dahi sanığa ceza verilecek ve üstelik daha vahim nitelikte olan cana hayat ve vücut dokunulmazlığına yönelen tehdit ile aynı şekilde cezalandırılması gerekecek olup bu halde TCK’nun 106/2c maddesi devletin  
insan haklarına saygılı bir hukuk devleti olduğunu açıklayan 2. maddesine aykırı olduğunu  
düşünmekteyiz. Zira kişilerin işledikleri suçlarla orantılı ceza verilmesi, bir fiilin değişik halleri için genel olarak benimsenen bir ayrımın tutarlı olarak sürdürülmesi hukuk devletinin ve insan haklarına saygının bir gereği sayılmalıdır.

3- Sonuç Olarak:

Özet olarak açıkladığımız TCK’nun 106. Maddesinin 2. Cümlesinin c bendinin.  
Anayasamızın devletin niteliklerini açıklayan 2. Maddesine ayıkırlığı hususunda  
Anayasamızın 152. maddesi gereğince inceleme yapılarak iptaline karar verilmesini talep  
ederiz. Saygılarımızla.06/07/2010”"