**ANAYASA MAHKEMESİ KARARI**

**Esas Sayısı     : 2006/38**

**Karar Sayısı  : 2008/176**

**Karar Günü   : 27.11.2008**

**R.G. Tarih-Sayı :22.12.2008'de tebliğ edildi.**

**İTİRAZ YOLUNA BAŞVURAN:**Gölpazarı Sulh Ceza Mahkemesi

**İTİRAZIN KONUSU:** 4.11.2004 günlü, 5252 sayılı Türk Ceza Kanununun Yürürlük ve Uygulama Şekli Hakkında Kanun'un 11.5.2005 günlü, 5349 sayılı Yasa'nın 6. maddesiyle eklenen Geçici 1. maddesinin (1) numaralı fıkrasının Anayasa'nın 2., 10. ve 141. maddelerine aykırılığı savıyla iptali ve yürürlüğünün durdurulması istemidir.

**I- OLAY**

Sanığın kaçak orman emvalini kesmek ve nakletmek suçundan dolayı cezalandırılması ve suç eşyalarının müsaderesine karar verilmesi istemiyle açılan kamu davasında, itiraz konusu kuralın Anayasa'ya aykırı olduğu kanısına varan Mahkeme, iptali ve yürürlüğünün durdurulması için başvurmuştur.

**II- İTİRAZ KONUSU YASA KURALI**

**"Geçici Madde  1 - (Ek: 11/5/2005 - 5349/6 md.)**

Diğer kanunların, 5237 sayılı Türk Ceza Kanununun Birinci Kitabında yer alan düzenlemelere aykırı hükümleri, ilgili kanunlarda gerekli değişiklikler yapılıncaya ve en geç 31 Aralık 2006 tarihine kadar uygulanır."

**III- İLK İNCELEME**

     Anayasa Mahkemesi İçtüzüğü'nün 8. maddesi uyarınca Tülay TUĞCU, Haşim KILIÇ, Sacit ADALI, Fulya KANTARCIOĞLU, Ahmet AKYALÇIN, Mehmet ERTEN, A. Necmi ÖZLER, Serdar ÖZGÜLDÜR, Şevket APALAK, Serruh KALELİ ve Osman Alifeyyaz PAKSÜT'ün katılımlarıyla 22.3.2006 günü yapılan ilk inceleme toplantısında, dosyada eksiklik bulunmadığından işin esasının incelenmesine ve koşulları oluşmadığından yürürlüğün durdurulması isteminin reddine, oybirliğiyle karar verilmiştir.

**IV- ESASIN İNCELENMESİ**

Başvuru kararı ve ekleri, işin esasına ilişkin rapor, itiraz konusu Yasa kuralı, dayanılan Anayasa kuralları ve bunların gerekçeleri ile diğer yasama belgeleri okunup incelendikten sonra gereği görüşülüp düşünüldü:

5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nun 5. maddesinde, bu Kanun'un genel hükümlerinin özel ceza kanunları ve ceza içeren kanunlardaki suçlar hakkında da uygulanacağı belirtilmektedir. 5237 sayılı Kanun'un genel hükümleriyle çelişen özel hükümlerin uygulanmasını sona erdirecek  bu düzenleme nedeniyle, uygulamada boşluk doğması olasılığına karşı geçici bir madde olarak itiraz konusu kurala yer verilmiştir. Böylece, Türk Ceza Kanunu'nun genel hükümlerinin diğer kanunlardaki suçlar bakımından uygulanması en geç 2006 yılı sonuna kadar ertelenmiştir.

Bakılmakta olan davada suçta kullanılan traktörün müsaderesi de talep edilmiştir. 6831 sayılı Orman Kanunu'nun 108. maddesinde, bu Kanun'a muhalefet suçlarına konu kaçak her türlü orman emvali  ve sair ürünlerin taşınmasında kullanılan canlı-cansız bütün nakil vasıtalarının mahkemelerce müsaderesi öngörülmüştür. 5237 sayılı Yasa'nın "Eşya müsaderesi" başlıklı 54. maddesinin (3) numaralı fıkrasında ise, *"Suçta kullanılan eşyanın müsadere edilmesinin işlenen suça nazaran daha ağır sonuçlar doğuracağı ve bu nedenle hakkaniyete aykırı olacağı anlaşıldığında, müsaderesine hükmedilmeyebilir."* denilmek suretiyle mahkemelere belli ölçüde takdir hakkı tanınmıştır. Ancak, itiraz konusu kuralla, müsadere konusunda lehe olan 5237 sayılı Yasa'daki hükmün başvuru tarihi itibariyle uygulanabilmesi engellenmiştir.

Bu arada, itiraz konusu kural ile bu kural nedeniyle bakılmakta olan davada uygulanma durumu bulunan 6831 sayılı Orman Kanunu'nun 108. maddesi değişikliğe uğramıştır. 6.12.2006 günlü, 5560 sayılı Yasa'nın 15. maddesiyle itiraz konusu kuraldaki süre "31 Aralık 2008" olarak değiştirilmiş; 5728 sayılı Yasa'nın 215. maddesiyle de 6831 sayılı Yasa'nın 108. maddesi yeniden düzenlenerek, maddenin son fıkrasında, *"Bu Kanunda yazılı suça konu olan her türlü orman emvali, nakil vasıtaları ve suç aletleri Türk Ceza Kanunu hükümlerine göre müsadere edilir."* denilmek suretiyle orman suçları bakımından müsadere Türk Ceza Kanunu hükümlerine tâbi kılınmıştır.

      Sanık lehine yapılan bu değişiklik nedeniyle 4.11.2004 günlü, 5252 sayılı Türk Ceza Kanununun Yürürlük ve Uygulama Şekli Hakkında Kanun'a, 11.5.2005 günlü, 5349 sayılı Yasa'nın 6. maddesiyle  eklenen Geçici Madde 1'in (1) numaralı fıkrasına ilişkin konusu kalmayan istem hakkında karar verilmesine yer olmadığına karar verilmesi gerekir.

**V- SONUÇ**

4.11.2004 günlü, 5252 sayılı Türk Ceza Kanununun Yürürlük ve Uygulama Şekli Hakkında Kanun'a 11.5.2005 günlü, 5349 sayılı Yasa'nın 6. maddesiyle  eklenen Geçici Madde 1'in (1) numaralı fıkrası, 6.12.2006 günlü, 5560 sayılı Yasa'nın 15. maddesiyle, 31.8.1956 günlü, 6831 sayılı Orman Kanunu'nun 108. maddesi de 23.1.2008 günlü, 5728 sayılı Yasa'nın 215. maddesiyle değiştirildiğinden, 5252 sayılı Yasa'ya eklenen Geçici Madde 1'in (1) numaralı fıkrasına ilişkin KONUSU KALMAYAN İSTEM HAKKINDA KARAR VERİLMESİNE YER OLMADIĞINA, 27.11.2008 gününde OYBİRLİĞİYLE  karar verildi.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Başkan  Haşim KILIÇ | Başkanvekili  Osman Alifeyyaz PAKSÜT | Üye  Sacit ADALI |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Fulya KANTARCIOĞLU | Üye  Ahmet AKYALÇIN | Üye  Mehmet ERTEN |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  A. Necmi ÖZLER | Üye  Serdar ÖZGÜLDÜR | Üye  Şevket APALAK |

|  |  |
| --- | --- |
| Üye  Serruh KALELİ | Üye  Zehra Ayla PERKTAŞ |