**ANAYASA MAHKEMESİ KARARI**

**Esas Sayısı : 2011/52**

**Karar Sayısı : 2011/84**

**Karar Günü : 2.6.2011**

**R.G. Tarih-Sayı : Tebliğ edildi.**

**İTİRAZ YOLUNA BAŞVURAN:** Bakırköy 31. Asliye Ceza Mahkemesi

**İTİRAZIN KONUSU:** 26.9.2004 günlü, 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nun 104. maddesinin (1) numaralı fıkrasında yer alan ''şikayet üzerine'' ibaresinin Anayasa'nın 10., 41. ve 62. maddelerine aykırılığı iddiasıyla iptali istemidir**.**

**I- OLAY**

Onbeş yaşını bitirmiş olan çocukla cinsel ilişkide bulunma ve kişiyi hürriyetinden yoksun bırakma suçlarından sanık hakkında açılan kamu davasında, itiraz konusu ibarenin Anayasa'ya aykırı olduğu kanısına varan Mahkeme iptali için başvurmuştur.

**II- İTİRAZ KONUSU KURAL**

5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nun 104. maddesinin itiraz konusu ibareyi de içeren (1) numaralı fıkrası şöyledir:

'(1) Cebir, tehdit ve hile olmaksızın, onbeş yaşını bitirmiş olan çocukla cinsel ilişkide bulunan kişi, **şikayet üzerine**, altı aydan iki yıla kadar hapis cezası ile cezalandırılır.'

**III- İLK İNCELEME**

Anayasa Mahkemesi İçtüzüğü'nün 8. maddesi uyarınca yapılan ilk inceleme toplantısında, başvuru kararı ve ekleri, ilk inceleme raporu, itiraz konusu yasa kuralı ve ilgili Anayasa kuralları ile bunların gerekçeleri ve diğer yasama belgeleri incelendikten sonra gereği görüşülüp düşünüldü:

İtiraza konu ibarenin içinde yer aldığı 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nun 104. maddesinin (1) numaralı fıkrasının iptali istemi daha önce yapılan bir başvuruya konu edilmiş ve Anayasa Mahkemesi 26.2.2009 günlü, E.2006/17, K.2009/33 sayılı kararla fıkranın Anayasa'ya aykırı olmadığına karar vermiştir. İşin esasına girilerek verilmiş olan bu karar 2.6.2009 günlü 27246 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanmıştır.

Anayasa'nın 152. ve 6216 sayılı Anayasa Mahkemesinin Kuruluşu ve Yargılama Usulleri Hakkında Kanun'un 41. maddesinin (1) numaralı fıkrasına göre, Anayasa Mahkemesi'nin işin esasına girerek verdiği red kararının Resmi Gazete'de yayımlanmasından sonra on yıl geçmedikçe aynı yasa hükmünün Anayasa'ya aykırılığı iddiasıyla tekrar başvuruda bulunulamaz. Bu nedenle başvurunun Anayasa'nın 152. ve 6216 sayılı Yasa'nın 41. maddesi uyarınca reddi gerekir.

**IV- SONUÇ**

26.9.2004 günlü, 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu'nun 104. maddesinin (1) numaralı fıkrasında yer alan '' şikayet üzerine '' ibaresinin iptali istemine ilişkin itiraz başvurusunun, Anayasa'nın 152. maddesinin son fıkrası ve 6216 sayılı Anayasa Mahkemesinin Kuruluşu ve Yargılama Usulleri Hakkında Kanun'un 41. maddesinin (1) numaralı fıkrası gereğince REDDİNE, 2.6.2011 gününde OYBİRLİĞİYLE karar verildi.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Başkan  Haşim KILIÇ | Başkanvekili  Osman Alifeyyaz PAKSÜT | Başkanvekili  Serruh KALELİ |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Fulya KANTARCIOĞLU | Üye  Ahmet AKYALÇIN | Üye  Fettah OTO |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Serdar ÖZGÜLDÜR | Üye  Zehra Ayla PERKTAŞ | Üye  Recep KÖMÜRCÜ |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Üye  Alparslan ALTAN | Üye  Burhan ÜSTÜN | Üye  Engin YILDIRIM |

|  |  |
| --- | --- |
| Üye  Nuri NECİPOĞLU | Üye  Hicabi DURSUN |

|  |  |
| --- | --- |
| Üye  Celal Mümtaz AKINCI | Üye  Erdal TERCAN |