

" ...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ:

İtiraz yoluna başvuran mahkemenin gerekçesi şöyledir:

Anayasaya aykırılık iddiasının incelenmesine geçilmeden önce konumuzu ilgilendiren 765 sayılı Türk Ceza Yasasının 403. maddesinin değişiklikten önceki ve değişiklikten sonraki metinlerinin incelenmesinde fayda görülmüştür:

765 sayılı Ceza Yasasının 403. maddesinin ilk metni:

Tıbbî afyon ve afyon hülhasını, morfin ve emlahını ve diasetilmorfin ve bunların emlahını ve kodeinden maada afyon şibihkaleviyatını ve bunların emlah ve müştekatını ve kokain emlah ve müştekanı ve esrar ve müstakzaratını kaçak suretiyle, ithal ve Türkiye dahilinde bir mahalden bir mahalle nakledenler ve ettirenler ve izinsiz satanlar ve alanlar veya satmak üzere nezdinde bulunduranlar ve bunların alınıp satılmasına ve her ne suretle olursa olsun tedarikine vasıta olanlar altı aydan aşağı olmamak üzere hapsolünür ve yüz TL. dan bin TL. na kadar ağır cezai nakdi alınır denmektedir.

Bu ilk metnin tetkikinden de anlaşılacağı üzere, uyuşturucu maddeler tek tek sayılmakta ve bu maddeleri özellikle Türkiye'ye ithal etmek suç sayıldığı halde ihraç etmek suç olarak gösterilmemişti.

20/6/1933 tarihinde 2275 sayılı Kanunla yapılan değişiklikten sonraki 403. madde metninde ise, "esrar, müstahzar afyon ve tıbbi afyon ile müstahzarlarının ve morfin ve bütün milhlerinin ve morfinin uzvi hamuzlarla veya küül cezriyle birleşmesinden hasıl olan bütün eserlerinin ve bunların milhlerinin ve koka yaprağı, ham kokain ve kakoin, ekgonin ve trpokokain ile bütün milhlerinin ve yüzde 1,20gramdan fazla morfin ve milhlerinin ve yüzde 0,10 gramdan fazla kokain ve milhlerini muhtevi bütün müstahzarların ve ökodol, dikodit, dilloit, asedikon ve bunların terkibi kimyevisinde bulunan maddelerle bu maddeler mahiyetinde olduğu İcra Vekilleri Heyetince tayin ve ilân olunacak maddeleri ve bütün müstahzarlarını izinsiz memlekete sokmağa çalışanlarla, sokanlar ve memleket dahilinde izinsiz satanlar ve alanlar veya satmak üzere yanında bulunduranlar ve bunların alınıp satılmasına ve her ne suretle olursa olsun tedarikine vasıta olanlar ve imal ve izinsiz ihraç edenler ve mahsus yer tedarikiyle veya diğer suretle halkı celb edip bunların kullanılmasını kolaylaştıranlar bir seneden beş seneye kadar hapis ve her gram ve küsuru için bir lira hesabıyla ağır para cezasıyla mahkûm edilirler. Şu kadar ki, para cezası herhalde ikiyüz liradan aşağı olamaz" denilmekte ve uyuşturucu maddeleri teker teker saydığı gibi ileride keşfedilecek yeni uyuşturucu maddeler için de bunların Bakanlar Kurulunca belli ve ilân edilmesi koşulunu getirmişti.

7/6/1941 tarihli 4055 sayılı Kanunla değişen 403. madde metni ise; -"uyuşturucu maddeleri izinsiz memlekete sokmağa çalışanlarla,sokanlar ve memleket içinde izinsiz satanlar ve izinsiz olarak satmak üzere alanlar veya yanında bulunduranlar ve bunların alınıp satılmasına ve her ne suretle olursa olsun tedarikine ve kullanılmasına vasıta olanlar ve izinsiz imal veya ihraç edenler ve mahsus bir yer tedarikiyle veya başka bir suretle halkı celbederek bunların kullanılmasını kolaylaştıranlar, bir seneden beş seneye kadar hapis cezasıyla birlikte ufak kasabalardan birinde infaz edilmek ve iki seneden aşağı olmamak üzere sürgün cezası ve uyuşturucu maddenin her gram veya küsuru için bir lira hesabıyla ağır para cezasıyla mahkûm

Esas sayılı:1979/35
Karar sayısı:1980/17

edilirler. Şu kadar ki para cezası herhalde ikiyüz liradan aşağı olamaz"- denilmekte ve eski metinlere göre uyuşturucu maddeleri birer birer saymaktan vazgeçerek ve Bakanlar Kurulunca belli ve ilân etmek kuralını da kaldırmış ve uyuşturucu maddelerin cins ve nev'inde fark gözetilmeksizin cezayı ağırlaştırmıştır.

1/8/1953 tarih ve 6123 sayılı Kanunla değiştirilen 403. Madde metni ise; -"1 - Uyuşturucu maddeleri ruhsatsız veya ruhsata aykırı olarak imal, ithal veya ihraç veyahut bu fiillere teşebbüs edenler10 seneden aşağı olmamak üzere ağır hapis cezası ile birlikte istihsal mıntıkları dışında ve polis teşkilâtı bulunan kaza merkezlerinden birinde infaz edilmek ve bu müddet içinde emniyeti umumiye nezareti altında bulundurulmak üzere üç seneden beş seneye kadar sürgün ve uyuşturucu maddenin her gram veya küsuru için on lira ağır para cezası ile cezalandırılırlar. Şu kadar ki hükmedilecek para cezası bin TL. dan aşağı olamaz.

2- Yukarı ki bend'te gösterilen uyuşturucu madde eroin, kokain, morfin veya esrar ise faile müebet ağır hapis cezası verilir.

3- Uyuşturucu maddeleri memleket içinde ruhsatsız veya ruhsata aykırı olarak satanlar veya satışa arz edenler veya satın alanlar veya yanında yahut başka bir yerde bulunduranlar veya bu maddeleri parasız devredenler veya bu suretle devir alanlar veya sevk veya nakledenler veya bunların alınıp satılmasına veya devrine veya her ne suretle olursa olsun tedarikine vasıta olanlar, beş seneden az olmamak üzere ağır hapis cezasıyla birlikte istihsal mıntıkları dışında ve polis teşkilâtı bulunan kaza merkezlerinden birinde infaz edilmek ve bu müddet içinde emniyeti umumiye nezareti altında bulundurulmak üzere iki seneden beş seneye kadar sürgün ve uyuşturucu maddenin her gram veya küsuru için on lira ağır para cezasıyla cezalandırılır. Şu kadar ki hükmedilecek para cezası beşyüz TL.dan aşağı olamaz.

4- Eğer geçen bend'teki fiil, eroin, kokain, morfin veya esrara teallük ederse ağır hapis cezası on seneden ve ağır para cezası bin TL.dan ve sürgün cezası üç seneden eksik olamaz.

5- Yukarı ki bentlerde yazılı cürümleri işlemek maksadıyla teşekkül vücuda getirenlerle bu teşekkülleri idare edenlere veya bunlara dahil olanlara beş seneden az olmamak üzere ağır hapis cezası verilir.

iki ve daha ziyade kimselerin bu cürümleri işlemek için anlaşmaları teşekkül sayılır.

Cürmün; teşekkül vücuda getirenlerle idare edenler veya bu teşekküle dahil bulunanlar tarafından işlenmesi halinde birinci üçüncü veya dördüncü bentlerde yazılı cezalar bir misli arttırılarak hükmolunur. İkinci bentteki hallerde faillere idam cezası verilir.

6- Birinci, üçüncü ve dördüncü behd'lerde yazılı cürümler bu cürümleri meslek, san'at veya maişet vasıtası haline getirenlerle aralarında anlaşma ve irtibat olmaksızın iki veya daha ziyade kimseler tarafından toplu olarak işlenirse hükmolunacak cezalar yarı nispetinde arttırılır. İkinci bentte gösterilen halde idam cezası verilir.

7- 18 yaşını bitirmeyen küçükleri veya ceza ehliyetini haiz bulunmayanları birinci, üçüncü veya dördüncü bentlerde yazılı cürümleri işlemekte kullanılan kimseler hakkında asıl fail için tertip olunacak ceza altıda bir nispette artırılır ve ikinci bentteki halde idam cezası verilir.

Esas sayılı:1979/35
Karar sayısı:1980/17

Birinci, ikinci bentlerle beşinci, altıncı ve yedinci bentlerin idam cezası tertip veya bu cezalar yerine başka bir ceza tayin olunduğu hallerde failin bil cûmle menkul ve gayrimenkul mallarının müsaderesine dahi hükmolunur"- denilmektedir.

Görüldüğü gibi 1/8/1953 tarihinden beri yürürlükte bulunan T.C.K. nun 403. maddesindeki bu hükümde dahi uyuşturucu maddelerin neler olduğu sayılmamış ve bunları ilmî veya hukukî tarifleri yapılmamış, bu maddenin birinci bendinde uyuşturucu maddelerin izinsiz, imal, ithal veya ihracı yasak kılınmış ve bunun müeyyidesinin on yıldan başlamak üzere ağır hapis, sürgün ve ağır para cezası olduğu,

Bu maddenin üçüncü bend'inde ise kullanmak amacı olmaksızın bulundurma halinde ise ağır hapis cezasının beş yıldan aşağı olamayacağı,

İkinci bend'te ise, uyuşturucu madde eroin, kokain, morfin veya esrar ise ölünceye kadar ağır hapis,

Dördüncü bend'te ise, kullanma amacı dışındaki bulundurma hallerinde ise fiil, eroin, kokain, morfin veya esrara teallük ederse ağır hapis cezasının on seneden aşağı olamayacağı,

Beşinci bend'te ise, bu bendin son fıkrası ile 6. bentteki hallerde dahi ölüm cezası verileceği açıklanmış bulunmaktadır.

Konumuzu ilgilendiren 403. maddenin ilk metni ile sonraki değişiklikleri ihtiva eden metinleri bu suretle tetkik edildikten sonra,

Anayasaya aykırılık iddiasının da aşağıdaki bölümlerde incelenmesi konunun açıklığa kavuşması ve sonuca ulaşılması yönünden uygun görülmüştür:"