

"...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

İtiraz yoluna başvuran mahkeme, başvuru kararında şu gerekçelere yer vermiştir:

"Sanığın eyleminin sabit olması halinde sanık hakkında 4926 sayılı Yasa'nın 4/a-2, 4/3-4 ve 20. maddeleri uygulanacaktır. Bu maddelerin uygulanmasına dayanak teşkil eden ve itiraza konu olan 4926 sayılı Yasa'nın 17. maddesinin birinci fıkrası " 16. maddede sayılanlar bu kanuna göre aramalara da yetkilidir" kuralı konulmuş olup bu kurala göre 4926 sayılı Yasa'nın 16. maddesindeki mülki amirler gümrük muhafaza amir ve memurları emniyet jandarma, sahil güvenlik komutanlığına bağlı personelin hakim kararı olmaksızın yada gecikmesinde sakınca bulunan hallerde yetkili merciin arama kararı vermesine ihtiyaç duymaksızın arama yapabileceklerdir.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 1. maddesi delaletiyle başlangıç hükümleri ve 2, 5 ve 6. maddelerinde Türkiye Cumhuriyeti Devleti hukuk devleti olup kimsenin hukuk devleti dışına çıkamayacağı ve üstünlüğü Anayasada kanunda olduğu, hiçbir kurum veya organın Anayasada olmayan bir devlet yetkisini kullanamayacağı ve kanunların anayasaya aykırı olamayacağı, 13. maddesinde temel hak ve hürriyetlerin sözüne ve ruhuna uygun olarak kanunla sınırlandırılacağı ve sınırlamanın demokratik toplum düzenine aykırı olamayacağı, 19. maddesinde kişi hürriyeti ve güvenine sahip olduğu, 20 maddesinde ise herkesin özel ve aile hayatına saygı gösterilmesi gerekeceği ve usulüne göre verilmiş hakim kararı yada yetkili merci kararı olmaksızın kimsenin üstü, eşyası ve özel kağıtlarının aranamayacağı gibi el konulamayacağı, 23. maddesinde kişilerin seyahat hürriyetine sahip olduğu emredici amir hükümlerdir.

(...) 4926 sayılı kaçakçılıkla Mücadele Yasası'nın 17. maddesinin birinci fıkrası yukarıda belirtilen amir Anayasa hükümlerine aykırıdır. Hiç kimse hâkim kararı olmaksızın yada gecikmesinde sakınca bulunan hallerde yetkili merciin emri olmaksızın kişilerin üstünü, özel kağıtlarını ve eşyalarını arayamaz. Sanığın cezalandırılması talep edilen ve eylem sübut bulunduğu uygulanacak kanun maddelerinin dayanağını teşkil eden 17. maddenin birinci fıkrası aramalarda hâkim kararını ve gecikmesinde sakınca bulunan hallerde yetkili merciin kararını bertaraf etmiştir. Buysa yukarıda belirtilen ve açıklanan Anayasa'nın amir hükümlerine aykırıdır.""