**…………………………………… NÖBETÇİ SULH CEZA HAKİMLİĞİ’NE**

**İDARİ PARA CEZASINA**

**İTİRAZ EDEN :** ................................(İtiraz Edenin Sosyal Adı ...............’dir)

 TC NO:

 Adres:

**KARŞI TARAF :** ………………………… Emniyet

 Müdürlüğü
**TALEP KONUSU :** Kabahatler Kanunu'nun 37'inci maddesi dayanak gösterilerek Karşı tarafça kesilen .............. tarihli ekte bir örneği sunulan ........... TL’lik idari para cezasının kaldırılmasına karar verilmesine dair taleplerimizi içerir.

**İTİRAZ NEDENLERİ :**

**1-** Karşı taraf olan ………………… Emniyet Müdürlüğü’nce kesilen ve ekte bir örneği Sayın Mahkemenize sunulan para cezası usul ve yasaya aykırıdır, iptali gerekir. Şöyle ki:

Öncelikle ve önemle belirtmek gerekir ki; Anayasa Mahkemesi'nin 2014/19152 sayı 18/10/2017 tarihli kararı ile kanunsuz suç olmaz ilkesi gereğince somut olayda olduğu gibi Kabahatler Kanunu 37'inci maddeden idari para cezası verilmesinin Anayasa'ya aykırı olduğuna karar verilmiştir. Bu karar içtihat hükmünde olup Anayasa Mahkemesi'nin bu kararına rağmen kesilen idari para cezaları usul ve yasaya açıkça aykırıdır.

Emniyet Müdürlüğü, yani idare, para cezasını Kabahatler Kanunu’nun 37. maddesine göre vermiştir.

Ekte bir örneğini sunduğum idari para cezasına konu olan “Rahatsız etme” kabahatinin düzenlendiği 37. madde şu şekildedir:

*“****Rahatsız etme:***

***(1) Mal veya hizmet satmak için başkalarını rahatsız eden kişi, elli Türk Lirası idarî para cezası ile cezalandırılır.***

***(2) Bu kabahat dolayısıyla idarî para cezası vermeye kolluk veya belediye zabıta görevlileri yetkilidir.”***

10.03.2005 tarihli 1/993 sayılı Kabahatler Kanunu Tasarısı ve Adalet Komisyonu Raporunda; tasarıya "Rahatsız etme" başlığı altında mal veya hizmet satışı sırasında bu amaçla kişilerin taciz edilmesi ve yüksek sesle müşteri daveti gibi uygulamaların önüne geçilmesi amacıyla yeni 37 nci maddenin ilave edildiği belirtilmiştir.

Anlaşıldığı üzere, bu hükmün uygulanabilmesi için ortada bir mal ve hizmet satışının bulunması, bu mal veya hizmet satışı sırasında başkalarını yüksek sesle taciz etmek fiili aranmaktadır.

Oysa somut olayda, olay gecesi ................................................................................. idari para cezası kesmişlerdir.

**2-** Tarafıma, itiraz konusu yaptırımın uygulanabilmesi için, mal ve hizmet satmak için başkalarını rahatsız etmem gerekmektedir. Ancak olay günü kimseyi rahatsız edecek bir davranış içinde bulunmadığım halde bu kabahati işlediğim iddia edilmektedir.

Kabahatler Kanunu’nun 37. maddesi, genellikle işportacılara uygulanmakta iken, idare, Anayasanın 38. maddesindeki **‘‘Kanunsuz suç ve ceza olmaz’’** ilkesinin bir gereği olarak yasanın açıkça düzenleme yapmadığı bir konuda, ceza hukukundaki temel yasak olan **KIYAS YASAĞINI da ihlal ederek** bu maddeyi keyfi olarak, sokakta çalışan seks işçilerine uygulamaktadır.

**3-** Kabahatler Kanunu’nun 2. maddesinin 1. fıkrasına göre, kabahat deyiminden, kanunun, karşılığında idarî yaptırım uygulanmasını öngördüğü haksızlık anlaşılır ve yine kanunda kabahatlerin neler olduğu ve kabahatler karşılığında uygulanacak olan idari yaptırımlar belirtilmiştir.

İdare hukuku ilkelerine göre idarenin ve kamu görevlilerinin yetkileri önceden yasalarla belirlenmiş olup, idare ve kamu görevlileri yasaların kendisine tanımadığı bir yetkiyi kullanamazlar.

Kolluğun, şahsımın “rahatsız etme” fiilinde bulunduğuna nereden ve hangi delillerden yola çıkarak kanaat getirdiği meçhuldür; ortada kamu görevlisinin keyfiyeti olduğu açıktır.

Ayrıca, verilen idari yaptırım kararında da, ne şekilde mal veya hizmet satılarak rahatsızlık verildiği hususunda hiçbir açıklama bulunmamaktadır. Yani, tarafıma isnat edilen fiilin ne olduğu anlaşılamamaktadır ki, bu da öncelikle, hukuk devletinin bir gereği olan ‘‘idarenin işlem ve eylemlerinin denetlenebilir olması’’ ilkesine aykırılık teşkil etmektedir.

**SONUÇ VE İSTEM :** Yukarıda arz ve izah edilen ve tarafınızca re’sen göz önüne alınacak diğer nedenlerle, sözü edilen idari para cezasının hukuk devleti ilkesine, ceza ve idare hukukunun temel ilke ve kurallarına aykırı olduğundan cihetle itirazımızın kabulü ile karşı tarafça kesilen ……… tarihli …… TL’lik idari para cezasının iptaline, yargılama giderlerinin karşı tarafa yükletilmesine karar verilmesini saygıyla talep ederim. **. .2019**

İtiraz Eden

……………

**EKLER**:

Nüfus Cüzdan Fotokopisi

İdari Para Cezası Tutanağının Bir Örneği