

"...

II- ANAYASA'YA AYKIRILIK İDDİASINDA BULUNAN DAVACININ VE İDDİAYI BENİMSEYEN DANIŞTAY 5. DAİRESİNİN GEREKÇELERİ:

1- Davacının gerekçesi özeti :

Anayasa'nın 141. maddesinin üçüncü fıkrasında Askerî Yargıtay Başkanlarının kendi üyeleri arasından seçileceği belirlenmiş ve başkanlık görevi süre ile sınırlandırılmamışım Bu hükmün Kurucu Mecliste görüşülmesi sırasında bir üyenin Başkanın üç yıl için seçilmesi yolundaki önerisi de redde uğramıştır. 127 sayılı Kanunun 2. maddesindeki süre kaydının Anayasa'ya aykırılığı ortadadır.

Kıdemsiz bir kimsenin Başkanlığa seçilmesine ve askerî disipline aykırı düşecek durumlara yol açabilen söz konusu hüküm Anayasa'nın 138. maddesinin askerî yargı organlarına ilişkin özel kanunun düzenlenmesinde askerlik hizmetinin gereklerinin de gözönünde tutulmasını belirleyen son fıkrası buyruğuna da aykırıdır.

2- Danıştay 5. Dairesinin gerekçesi özeti

Anayasa, sınırlı ve süreli olarak tanıdığı hakları, görevleri ve yetkileri açıkça belirleme yolunu tutmuştur. Cumhurbaşkanı, Millet Meclisi ve Cumhuriyet Senatosu Başkanları, Anayasa Mahkemesi Başkanı ve Yüksek Hâkimler Kurulu üyeleri için bu görevleri belirli sürelerle sınırlayan hükümler vardır.

Buna karşılık Anayasa'nın 141. maddesinin Askerî Yargıtay Başkanına ilişkin üçüncü fıkrasında bir zaman sınırlandırması yer almamıştır. Hukukta, mutlak olarak konulmuş bir hüküm, kemaline masruf olarak uygulanır. 141. maddenin Temsilciler Meclisinde görüşülmesi sırasında bir üyenin Askerî Yargıtay Başkanları için üç yıllık bir süre konulması yolundaki önerisinin reddedilmesi de Anayasa koyucunun ereğini ayrıca açıklar.

Anayasa, 141. maddesiyle Askerî Yargıtay Başkanının ve üyelerinin seçilişinin düzenlemiş olduğundan ve böylece kuruluşun bu bölümü Anayasa'nın temel kuralları arasında yer aldığından kanun ancak bunun dışında kalan konuları düzenleyebilir. Nasıl Askerî Yargıtay üyeliğine seçilenlerin görevden alınması ancak Anayasa'nın 138 ve 141. maddelerinin son fıkraları aracılığı ile 133. maddenin birinci ve 134. maddenin ikinci fıkraları hükümleri uyarınca olabilirse Başkanın görev süresi de yalnızca bu sınırlandırmalara bağlıdır.

Şu duruma göre 127 sayılı Kanunun 2. maddesindeki Askerî Yargıtay Başkanının dört yıl için seçilmesine ilişkin hüküm Anayasa'nın 141. maddesinin üçüncü fıkrasına aykırıdır."