

"...

II- Mahkemenin Anayasa'ya aykırılık görüşüne ilişkin gerekçesi :

"1- 743 sayılı Türk Medenî Kanununun, nesebi sahih olmayan çocuk veya fûrua, onu tanıyan ya da babalığına hükmedilen babasından, nesebi sahih çocuklarla içtima etme halinde, nesebi sahih çocuk veya ferie isabet eden miras payının yarısını alacağını hüküm altına alan 443. maddesinin ikinci bendi, 334 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 11. ve 12. maddelerinde yazılı temel hak ve eşitlik ilkelerine aykırıdır.

2- Medenî Kanunun 8 inci babında yazılı hükümler evlilik dışı çocukların hukukî durumlarına ilişkin olup ana bakımından nesebi sahih çocuklarla miras ve diğer konularda ayırım yapılmamıştır.

Miras hakkı kişinin doğal ve temel haklarından. Bu hak ancak kanunun belirttiği sebeplerle sonradan düşürülebilir.

Ana ve babanın meşru olmayan birleşmelerinde herhangi bir rolü veya kusuru bulunmayan bu tür çocuklara, daha az miras verilmesi, kişinin topluma ve ailesine girmeden, temel haklardan olan miras hakkının önceden kısıtlanması demek olur.

3- Medenî Kanunun 443/2. maddesinin meşru olmayan birleşmeleri önlemek, ahlâkın bozulmamasını sağlamak amacı ile sevk edilmiş olduğu açıktır: Ancak, kişinin temel hakkının özüne; genel ahlâk, kamu düzeni vs... sebepler ile dahi olsa dokunulamıyacağı Anayasa'nın 11. maddesinin ikinci bendinde belirtilmiştir.

4- Herkesin, hiç bir ayırım yapılmadan, kanun önünde eşit olduğu, hiç bir kimseye veya zümreye imtiyaz tanınmayacağı, Anayasa'nın 12. maddesinde açıklanmıştır. Ne suretle olursa olsun dünyaya gelen kişinin kanun hükmü ile peşinen hakkını almak veya azaltmak, bu kişiyi nesebi sahih çocuklar yanında, adetâ yarım adam gözü ile bakıp, ona, iki yerine bir miras vermek, eşitlikle bağdaşmaz, Kaldı ki, onun dünyaya gelmesine sebep olan erkek hukuken babası, diğer çocukları da kardeşi olarak bilinip nüfusa kayıtlanmaktadır.

5- Bu hüküm, bir bakıma, ceza niteliğindedir. Ceza suç işleyene verilir. Meşru olmayan birleşmelerde çocuk bu eylemin ortağı değil ürünüdür. Cezanın ona değil, ana - babaya verilmesi hukuka uygundur. Bunun zıddını düşünmek insan hak ve duyguları ile telif edilemez.

Bu boşluğu gidermek için olsa gerek ki, Kanun koyucu tarafından af niteliğinde sık sık evlilik dışı çocukların nesebi sahih olarak nüfusa yazılmalarını sağlayan kanunlar çıkarılmakta ve onlara evlilik içi çocuklarla aynı seviyede miras verileceği hükmü vazedilmektedir. "554, 6625 sayılı Kanunlar gibi"

Böyle kanunların kapsamı içinde nüfusa tescil edilerek nesebi gayri sahih çocuklarla, bu kanunların çıkarılmadığı ya da yürürlükten kalktığı zamanda dünyaya gelen çocuklar arasında, miras yönünden farklılık doğacaktır ki bu da eşitlik ilkesine zıddır.

Yukarıda yazılı nedenlerle, Medenî Kanunun 443 üncü maddesinin ikinci fıkrası, Anayasa'nın 11. ve 12. maddelerine aykırı görüldüğünden, iptalinin ve evlilik dışı birleşmeler

Esas Sayısı:1971/1

Karar Sayısı:1971/12

engel olmak için hukukî ve cezaî başka müeyyideler getirecek yeni kanunlar çıkarılmasının uygun olacağı düşüncesindeyiz.""