

"...

II. Anayasaya aykırılık görüşünün gerekçesi özeti :

1- Mahkemece görülmekte olan dava tapulamaya itirazdır, ilk bakışta 367 sayılı Kanunun 1 inci maddesi bu davada uygulanacak kural gibi görülmeyebilir. Anayasanın 151. inci maddesindeki "bir davaya bakmakta olan mahkeme" deyiminden Anayasa ve Anayasaya aykırı olmayan kanunlar gereğince olaydan önce kurulmuş veya kurulması gerekli bulunmuş "tabiî mahkeme" nin anlaşılması gerekir. Mahkeme manevî bir örgüttür. Bunu hâkimler işler duruma getirir. Onun içindir ki mahkemeyi yönetecek hâkim Anayasanın 136 ncı maddesinin kanunla düzenlenmesini buyurduğu "mahkemelerin işleyişi" kavramı içinde yer alır; yine Anayasa ve olaydan önce Anayasaya aykırı olmayarak çıkarılmış kanunlar uyarınca yargı yetkisi ile donatılmış ve atanmış olması da zorunludur.

d) Lâfzen Anayasaya aykırı değil gibi görünen bir kural Anayasaya aykırı bir uygulamaya elverişli ise onun Anayasaya aykırılığını kabul etmek gerekir. 367 sayılı Kanunun 1 inci maddesi bu nitelikte bir kuraldır."