

Esas Sayısı : 1983/5

Karar Sayısı : 1983/7

“ ...

II - İTİRAZIN GEREKÇESİ :

İtiraz yoluna başvuran mahkeme, dayandığı gerekçenin başka bir başvuru nedeniyle Anayasa Mahkemesi Başkanlığı'na gönderdiği 31/3/1983 günlü ve 1983/19 sayılı yazısında yer aldığını belirtmekle yetinmiştir. Anayasa Mahkemesi'nin Esas 1983/4 sayısına kayıtlı dosyada bulunan bu yazıda, özetle :

Anayasamızın 138. maddesinde hiçbir organ, makam, merci veya kişinin hakimlere emir veremeyeceğini belirtmektedir. Aynı şekilde Hakimler Kanunu'nun 4. maddesinde de bu prensip kabul edilmiştir. Çekinme kararı veren bir hakimin bu kararını inceleyip de kararın uygun olmadığını karara bağlamak yani hakime (bu davaya bakacaksın, bakmaya mecbursun) diyerek emir vermek Anayasanın bu hükmüne aykırı olmaktadır.

Ceza Muhakemeleri Usulü Kanunu'nun 29. maddesinin birinci fıkrasında, çekinmenin yerinde olup olmadığına karar verileceği bildirilmiştir. Buradaki çekinme tıpkı bir red istemi gibi kabul edilmiş ve aynı muameleye tabi tutulmuştur. Halbuki sanık veya mağdur (müdahil) tarafından hakimin reddini isteme başka niteliklidir. Hakim, re'sen vicdani muhasebe yapmakta ve çekinmesi gerektiğini düşünmektedir. Bir sanığın, bir mağdurun düşündüğü şahsi menfaatler onda mevcut değildir. O davanın adil bir şekilde bitirilmesini istemektedir. Çekinmenin nedeni budur.

Bu sebeplerle Ceza Muhakemeleri Usulü Kanunu'nun bu hükmünün Anayasa'ya aykırı olması nedeniyle Anayasa Mahkemesi'ne başvurulmasına ve evrakın Anayasa Mahkemesi'ne gönderilmesine karar verilmiş olduğu, yazılıdır.”