

" ...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir :

"TCK'nun 434/1. maddesi gereğince cezanın teciline karar verilmesi halinde sadece erkek tarafından zamanaşımı süresi içinde haksız bir sebeple meydana getirilmiş bir boşanma hükmü mevcut ise takibatın yenileneceği hükmünü taşımaktadır. Buna karşılık boşanma hükümlerini gösteren Türk Medenî Kanunu'nda yeniden yapılan değişiklikler sonucunda 134. maddede boşanma sebebi olarak kabul edilen evlilik birliğinin sarsılması veya müşterek hayatın yeniden kurulamaması sebebi ile boşanma davasının eşlerden her biri tarafından açılabileceği, ayrıca evlilik en az 1 yıl sürmüş ise eşlerin birlikte başvurusu ya da bir eşin diğerinin davasını kabul etmesi halinde evlilik birliği temelinden sarsılmış sayılacağı ve boşanma kararı verilebileceği hükümlerini taşımaktadır.

Bir taraftan TCK'nun 434/2. maddesi gereğince zamanaşımı süresi içinde boşanmamaya gayret göstermesi gereken erkek tarafına Medenî Kanun'un 134. maddesi gereğince en az 1 yıl evlilikten sonra temelinden sarsıldığı kabul edilen evlilik birliğini yürütme gibi aile ve kamu düzenini bozan bir sınırlama getirilmiştir.

Bu sınırlamaya Medenî Kanun'un 134. maddesi gereğince çocuklara da uygulanma ve hakim tarafından değişiklik yapma hakkı tanınmıştır.

Yine 134. maddenin son fıkrası gereğince reddine karar verilen boşanma talebinin kesinleşmesinden itibaren her ne sebeple olursa olsun müşterek hayat yeniden kurulamamış ise 3 yıl geçmesi halinde eşlerden birinin talebi üzerine boşanmaya karar verileceği belirtilmiştir.

Yukarıda açıklanan gerekçelere göre 3 yıllık süre sonunda boşanma davası açma hakkı hakkındaki ceza davası tecil edilen sanık yönünden kullanılması TCK'nun 434/2. maddesi gereğince önlenmiş bulunmaktadır.

Anayasa'nın 2. maddesi "Türkiye Cumhuriyeti ... Demokratik, lâik ve sosyal bir hukuk Devletidir".

Yine Anayasa'nın 10. maddesine göre herkes kanun önünde eşittir. Hiçbir kişiye, aileye, zümreye veya sınıfa imtiyaz tanınmaz.

Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadırlar. Yukarıda belirtilen Anayasa karşısında iptali istenen TCK'nun 434/2. maddesi cezası evlenme sebebi ile tecil edilen erkek sanık için kendisine Medenî Kanun hükümlerine göre tanınan haklarını kullanmasına engel teşkil etmektedir.

Medenî Kanun'un hükümleri gereğince anayasal haklarını kullanmak isteyen kişiye TCK'nun hükümleri engel teşkil etmektedir. Yukarıda açıklandığı gibi iki yasa maddesi birbiriyle çelişkilidir.

Bu sebep ile Anayasa'nın 2. ve 10. maddelerine aykırı olan TCK'nun 434/2. maddesi Anayasa'ya aykırıdır."