

"...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir:

“İnfaz Hakimliği Kanunu'nun 4/1,3 gereğince şikayet kanun, tüzük veya yönetmelik hükümleri ile Adalet Bakanlığı genelgelerine dayalı olarak inceleme yapılması gerekmektedir.

647 sayılı Cezaların İnfazı Hakkındaki Kanun'da şikayet konusu ile ilgili bir düzenleme mevcut değildir. Cezaların infazına dair tüzükte 102. maddede hükümlünün şahsi eşyasının korunması şekli 103. maddede kıymetli eşyanın korunma biçimi düzenlenmiş, 121. ve müteakip maddelerde kurum içindeki davranışlar belirtilmiş ancak diğer maddelerde de odalarında bulundurulacakları eşyalar açıklanmamış ceza ve tevkif evleri iç yönetmeliğinde yapılan düzenlemede aramada, bulundurulması ve taşınması suç teşkil eden eşya olduğu takdirde C.Savcılığı'na verileceği, kuruma girmesi yasak olan eşyanın emanete alınacağı açıklanmış bu eşyaların nelerden ibaret olduğu tek tek sayılmamıştır.

Adalet Bakanlığı Ceza ve Tevkif Evleri Genel Müdürlüğü'nün 14.6.2001 tarih 10/70 sayılı genelgesinde, kantinden temin edilmek üzere oda ve koğuşlarda bulundurulacak eşyalar sayılmış yine 31.1.2001 tarihli ve 5808 sayılı genelgede de tutuklu/hükümlülere verilecek eşyalar açıklanmış bu eşyalar arasında çamaşır ipinin de bulundurulacağı belirtilmediği görülmüştür.

Yukarda açıklanan kanun, cezaların infazına dair tüzük, cezaevi iç yönetmeliğinde düzenleme olmadığı, tarih ve sayısı yukarıda belirtilen Adalet Bakanlığı genelgelerinde bulundurulabilecek eşyaların tek tek sayıldığı gözönüne alındığında konunun genelge hükümleri çerçevesinde çözülmesi gerektiği sonucuna varılmaktadır. Genelge ile yapılan düzenlemenin hükme esas alınması Anayasa'nın 138/1,2 maddelerine aykırılık teşkil ettiği, kararların Anayasa, kanun ve hukuka uygun olarak verileceği hükmü ile hiçbir makamın hakimlere genelge gönderemeyeceği hükmüne aykırı olduğu ayrıca Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin 5. maddesi sapsam ve yorumu itibariyle uygulanacak kuralın erişilebilirlik, öngörülebilirlik ve kesinlik ilkelerinin gözetilmemiş olması itibariyle bu nedenle de 4675 sayılı Yasa'nın anılan madde ve fıkralarının itiraz yoluyla incelenmesi için Anayasa Mahkemesi'ne gönderilmesine ve sonucunun beklenmesine karar verildi.””