

DAÜ HUKUK FAKÜLTESİ 2023-2024 BAHAR DÖNEMİ ANAYASA HUKUKU II PRATİK ÇALIŞMA II

OLAY 1: 4.1.2002 günlü, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 42. maddesinin birinci fıkrasında yer alan ikinci cümlenin Anayasa'ya aykırı olduğu ileri sürülmüştür.

4.1.2002 günlü, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun ilgili kuralını da içeren 42. maddesi şöyledir:

“Sözleşmeye Davet: Madde 42- 41 inci maddenin ikinci fıkrasında belirtilen sürelerin bitimini veya Maliye Bakanlığının vizesi gereken hallerde bu vizenin yapıldığının bildirilmesini izleyen günden itibaren üç gün içinde ihale üzerinde kalan istekliye, **tebliğ tarihini izleyen on gün içinde kesin teminatı vermek suretiyle sözleşmeyi imzalaması hususu, iadeli taahhütlü mektup ile tebligat adresine postalanmak suretiyle bildirilir. Mektubun postaya verilmesini takip eden yedinci gün kararın istekliye tebliğ tarihi sayılır. Ancak bu bildirim isteklinin imzası alınmak suretiyle idarede de tebliğ edilebilir.**

43'üncü madde hükmü gereğince sözleşmeden önce kesin teminat alınmayan danışmanlık hizmet ihalelerinde sözleşmeye davet ise, kesin teminat istenilmeksizin birinci fıkra hükümlerine göre yapılır.”

Anayasa Mahkemesi ilgili kuralı şu gerekçeyle iptal etmiştir:

“kuralda, kamu idareleri ve Kamu İhale Kurumu tarafından alınan kararlara ilişkin tebligatın, mektupla yapılması hâlinde mektubun postaya verilmesini takip eden yedinci gün, kararın istekliye tebliğ tarihi sayılmaktadır...Bu durum tebligatın muhatabının, kendisine izafe edilemeyen nedenlerle posta hizmetlerinde yaşanan gecikme sonucunda, tebligatın içeriğini ilgilendiren konuların esasına ilişkin iddialarını adli veya idari yargı makamları önünde hiçbir şekilde ortaya koyamamasına neden olacaktır.” (Esas Sayısı: 2012/132; Karar Sayısı: 2012/179; Karar Günü: 22.11.2012; R.G. Tarih-Sayı: 26.07.2013-28719)

Mahkeme gerekçesini hangi anayasal gerekçe/lere dayandırmış olabilir?

OLAY 2: Ülkede ilan edilen olağanüstü hal kapsamında Cumhurbaşkanı kabul ettiği 333 sayılı olağanüstü hal kararnamesinde terör örgütlerinin eylemleri bağlamında işlenen suçlarda kovuşturmaların en fazla en çok üç avukatın duruşmada hazır bulunabileceği hükmüne yer verilmiştir. Bu hükmün olağanüstü hal sona erdikten sonra da uygulanması öngörülmüştür. Hükmün getirilmesindeki gerekçe ve dayanağın; Anayasa'nın 141. maddesinde “Davaların en az giderle ve mümkün olan süratle sonuçlandırılması, yargının görevidir” hükmü olduğu ve 141. madde gereğince yargılamanın makul sürede sonuçlanması amacı olduğu ileri sürülmüştür. 333 sayılı Ohal Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi TBMM'de görüşülerek, kanunlaşmıştır. Bu hükmün anayasaya aykırı olduğu gerekçesiyle Anayasa Mahkemesinde iptal davası açılmıştır. Dava dilekçesinde, adil yargılanma hakkının olağanüstü hallerde bile sınırlanamayacak bir hak olduğu ileri sürülmüştür. Hakkın özüne dokunduğu ifade edilmiştir. **1982 Anayasası'na göre temel hak ve hürriyetlerin sınırlama rejimi bakımından olağan ve olağanüstü hallerde geçerli olan ölçütleri, olayda gerçekleşen aşamaları da göz önünde bulundurarak hangi sınırlama rejiminin uygulanacağını tartışınız. (Anayasa 13, 15, 119 ve 141. Maddeleri okuyunuz)**

OLAY 3: Hakların kötüye kullanılmaması ne anlama gelir? Açıklayınız.

OLAY 4: X sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinde MASAK (Malî Suçları Araştırma Kurulu) Başkanlığının doğrudan Bakana bağlı olduğu ve görev ve yetkileri arasında şu hükmün de bulunduğu düzenlenmiştir. MASAK “Kamu kurum ve kuruluşları, gerçek ve tüzel kişiler ile tüzel kişiliği olmayan kuruluşlardan her türlü bilgi ve belgeyi istemek” yetkisine haiz olacaktır. Bu hükmün Anayasaya uygun olup olmadığını tartışınız, aykırı ise anayasal gerekçe/dayanağını belirtiniz.

PRATİK ÇALIŞMASI HAKKINDA NOT: Bu pratik çalışması, dersin hocası tarafından 2023-2024 Bahar Döneminde Anayasa Hukuku II (HKUK 132) dersini alan öğrenciler için çeşitli kaynaklardan hazırlanarak ve/veya varsayıma dayalı olarak oluşturulmuştur. 22.03.2024 tarihli Ek derste öğrenciler bu çalışmayı yaparak derse katılırlar. Pratik Çalışma Önceden izin almaksızın hiçbir biçimde çoğaltılamaz, kopyalanamaz, yayınlanamaz. İzin alınmaksızın dağıtılamaz, başka internet sitelerinde vb başka mecralarda yayınlanamaz. Para karşılığında kopyalanıp satılamaz.

SINAVLARINIZDA BAŞARILAR DİLERİM. DOÇ. DR. DEMET ÇELİK ULUSOY