

***ADİL YARGILANMA HAKKI***

***HJHJ***

***İLKNUR SELİMOĞLU***

***ANKARA ÜNİVERSİTESİ HUKUK FAKÜLTESİ (3.SINIF)***

*1****)HAK NEDİR?***

*-Hak kavramı üzerinde doktrinde ortak bir görüş bulunmamaktadır. Hakkı açıklayan farklı görüşler vardır.*

*İrade teorisine göre hak, hukuk düzeni tarafından kişilere tanınmış irade gücüdür.*

*Menfaat teorisine göre ise hak, hukuk düzeni tarafından korunan menfaattir.*

*Karma teoriye göre ise hak, hukuk düzeni tarafından korunan ve kullanılıp kullanılmaması sahibinin iradesine bırakılmış menfaatlerdir.*

***2) ADİL YARGILANMA HAKKININ DOĞUŞU VE TANIMI***

*Adil yargılanma hakkı, devletin yargı egemenliği altındaki tüm bireyleri ilgilendiren evrensel bir kavramdır.*

*İnsan Hakları Evrensel Beyannamesinin birkaç maddesi aslında bizlere adil yargılanma hakkının ne olduğundan bahsediyor.*

*Beyannamenin**5. Maddesindeki: işkence veya insanlık dışı veya küçültücü muamele yasağı*

*9. md’deki keyfi bir şekilde tutuklama veya kişiyi hapsetme yasağı*

*10. md. deki gerek medeni gerekse ceza yargılamasında bağımsız - tarafsız mahkeme önünde hakkaniyete uygun (adil) duruşma hakkı*

*11. md. deki suçsuzluk karinesi ve suçta cezada kanunilik prensibi dünya üzerinde adil yargılanma hakkına atılan ilk adımlar denebilir.*

*İnsan Hakları ve Ana Hürriyetleri Korumaya Dair Sözleşme (İHAS.) de adil yargılanma hakkını bünyesine alıyor 6.maddede tıpkı beyanname gibi bu hakkı parçalara ayırarak açıklıyor. (Yargılamanın (a) kanunla kurulan
bağımsız ve tarafsız mahkeme önünde, (b) makul sürede, (c) açık/aleni
ve (ç) hakkaniyete uygun olarak yapılmasıdır.)*

***Dünya üzerinde kutsal olan bu hakka anayasamızın hak arama hürriyeti başlıklı 36. Maddesinde yer verilmiştir. Bu hakkı ortaya çıkaran, ona vücut veren unsurlar ise 37,38,39, 40, 138, 141 maddelerde belirtilmiştir.***

1. *Hak arama hürriyeti*

 *Madde 36 – Herkes, meşru vasıta ve yollardan faydalanmak suretiyle yargı mercileri önünde davacı veya davalı olarak iddia ve savunma ile adil yargılanma hakkına sahiptir. Hiçbir mahkeme, görev ve yetkisi içindeki davaya bakmaktan kaçınamaz.*

*B. Kanuni hakim güvencesi*

*Madde 37 – Hiç kimse kanunen tabi olduğu mahkemeden başka bir merci önüne çıkarılamaz. Bir kimseyi kanunen tabi olduğu mahkemeden başka bir merci önüne çıkarma sonucunu doğuran yargı yetkisine sahip olağanüstü merciler kurulamaz.*

*C.Suç ve cezalara ilişkin esaslar*

 *Madde 38 – Kimse, işlendiği zaman yürürlükte bulunan kanunun suç saymadığı bir fiilden dolayı cezalandırılamaz; kimseye suçu işlediği zaman kanunda o suç için konulmuş olan cezadan daha ağır bir ceza verilemez. Suç ve ceza zamanaşımı ile ceza mahkumiyetinin sonuçları konusunda da yukarıdaki fıkra uygulanır. Ceza ve ceza yerine geçen güvenlik tedbirleri ancak kanunla konulur. Suçluluğu hükmen sabit oluncaya kadar, kimse suçlu sayılamaz. Hiç kimse kendisini ve kanunda gösterilen yakınlarını suçlayan bir beyanda bulunmaya veya bu yolda delil göstermeye zorlanamaz.*

*Madde 39 – Kamu görev ve hizmetinde bulunanlara karşı, bu görev ve hizmetin yerine getirilmesiyle ilgili olarak yapılan isnatlardan dolayı açılan hakaret davalarında, sanık, isnadın doğruluğunu ispat hakkına sahiptir. Bunun dışındaki hallerde ispat isteminin kabulü, ancak isnat olunan fiilin doğru olup olmadığının anlaşılmasında kamu yararı bulunmasına veya şikayetçinin ispata razı olmasına bağlıdır.*

*Madde 40 – Anayasa ile tanınmış hak ve hürriyetleri ihlal edilen herkes, yetkili makama geciktirilmeden başvurma imkanının sağlanmasını isteme hakkına sahiptir.*

Mahkemelerin Bağımsızlığı

Madde 138 **–** Hakimler, görevlerinde bağımsızdırlar; Anayasaya, kanuna ve hukuka uygun olarak vicdanı kanaatlerine göre hüküm verirler.

Hiçbir organ, makam, merci veya kişi, yargı yetkisinin kullanılmasında mahkemelere ve hakimlere emir ve talimat veremez; genelge gönderemez; tav­siye ve telkinde bulunamaz.

Görülmekte olan bir dava hakkında Yasama Meclisinde yargı yetkisinin kullanılması ile ilgili soru sorulamaz, görüşme yapılamaz veya herhangi bir be­yanda bulunulamaz.

Yasama ve yürütme organları ile idare, mahkeme kararlarına uymak zo­rundadır; bu organlar ve idare, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremez ve bunların yerine getirilmesini geciktiremez.

Duruşmaların Açık Ve Kararların Gerekçeli Olması

[*Madde 141*](http://www.kazanci.com/kho2/ibb/2709/m128-177.htm#141) **–** Mahkemelerde duruşmalar herkese açıktır. Duruşmaların bir kısmının veya tamamının kapalı yapılmasına ancak genel ahlâkın veya kamu güvenliğinin kesin olarak gerekli kıldığı hallerde karar verilebilir.

Küçüklerin yargılanması hakkında kanunla özel hükümler konulur.

Bütün mahkemelerin her türlü kararları gerekçeli olarak yazılır.

Davaların en az giderle ve mümkün olan süratle sonuçlandırılması, yargının görevidir.

*Aslında bunca açıklamadan sonra çıkarılacak sonuç şudur:*

*Devlet bildiğiniz üzere üç organdan oluşur bunlardan biride yargıdır. Devleti ortaya çıkaran ise toplumdur, halktır. Devlet bu yargı yetkisini elinde bulundurarak aslında toplumu oluşturan bireyleri topluma karşı korur. Bu da aslında toplumu korumak anlamına gelir. Devlet bunu yaparken keyfi hareket etmeden bireyi ezmeden kendisini sınırlayarak bunu yapmalıdır. Çünkü eğer keyfi davranan bir devlet olursa -ki biz buna Leviathan diyoruz-yani kontrolsüz olan devlet, kendisini var eden toplumu yok eden bir canavara dönüşür. Burada birey hakları ağır bir şekilde zedelenir. Bunun olmaması içinde devlet sürekli sınırlandırılmak istenmiştir bu da ancak evrensel belgelerle, anayasalarla ve ilgili belgelerle olmuştur. Bireyin devletin gücü karşısında yenik düşmemesi için sayılan belgelerde bireye birçok hak tanınmıştır. Bu haklardan biri de adil yargılanma hakkıdır. Yukarıda bu hakkın nerelerde vücut bulduğundan söz etmiştik.*

*Adil yargılanma hakkının özü;*

* *bir uyuşmazlığın olması,*
* *bu uyuşmazlığın bağımsız (hür) bir mahkeme huzurunda çözüme kavuşması*
* *bu sürecin hızlı ve bireye zarar verilmeden yapılması,*
* *bireye yöneltilen suçun kanunda açık ve belirgin bir şekilde yer alması,*
* *masumiyet karinesine dikkat edilmesi ( yargılama yapılmadan kişide suçlu imajının yaratılmaması durumu),*
* *muhakemenin anayasaya, kanuna , uluslararası sözleşmelere uygun bir şekilde yapılması*

***PRATİKTE ADİL YARGILANMA HAKKI VE KARAR ÖRNEKLERİ***

**Demo­kratik bir toplumda, hâkim bağımsızlığının yalnız yürütme organına karşı değil, devlet yapısı içindeki tüm kurum ve kuruluşlar ile kişilere karşı da sağlanması gerekir. Başka herhangi bir kişi, kurum veya organdan emir alma­mak, yasamanın, yürütmenin ve diğer dış unsurların etki alanının dışında olmak, baskı altında olmamak şeklinde tanımlanan bağımsızlık, tarafların etki alanının dışında kalmayı, dava taraflarına karşı bağımsızlığı da kapsamakt­adır** (AYM, E.2011/29, K.2012/49, 30/3/2012).

**Yargılamayı yür­üten mahkeme üyelerinin taraflardan biriyle veya anlaşmazlık konusu ile maddi veya manevi yakın bir bağının bulunması ve yargılama sürecinde sarf ettiği ifadeleri ile tarafsız olamayacağı yönünde meşru bir kanaat uyandır­ması, bunun yanı sıra davadan önce dava ile doğrudan bağlantılı bir konumda bulunması da tarafsızlığı ihlal edebilir. ( Benzer** *Gregory /Birleşik Krallık, B. No. 22299/93, 25/02/1997, §§ 43-49; Fey/Avuslurya, B. No. 14396/88, 24/2/1993, §§ 28-36; Hauschild/Danimarka, B. No.10486/83,24/5/1989, §§ 46-18; McGon­nell/Birleşik Krallık, B. No.28488/95, 08/2/2000, §§55-57)*

*KAYNAKÇA*

1. [*https://mevzuat.gov.tr/mevzuat?MevzuatNo=2709&MevzuatTur=1&MevzuatTertip=5*](https://mevzuat.gov.tr/mevzuat?MevzuatNo=2709&MevzuatTur=1&MevzuatTertip=5)
2. [*https://bireyselbasvurukararlari.com/adil-yargilanma-hakki/#51*](https://bireyselbasvurukararlari.com/adil-yargilanma-hakki/#51)
3. *Tanör Bülent- Türkiyenin İnsan Hakları Sorunu*
4. *Lexpera Literatür Taraması*
5. *Kazancı Otomasyon Taraması*
6. *Dural Mustafa – Haklar Konusu*