

Türban için, 153/2'yi netleştirmemiz yeter!

Ali İhsan KARAHASANOĞLU

Anayasa değişikliği tartışmaları gittikçe hızlanarak sürüyor. Kartelin Anayasa değişikliklerini getirip “türban yasağı”na dayadıkları da ortada. Anayasa’da, türban kelimesinin geçmesine, zinhar onay vermiyorlar! Doğrusunu sorarsanız, “türban” kelimesinin bir Anayasa metninde geçmesini, ben de doğru bulmuyorum. Ama türban konusunda bir çaresizlik içinde kıvrandığımız da bir gerçek. O halde şu yapılabilir: Bugünkü Anayasa’nın 153. maddesinin ikinci fıkrası hayata geçirilerek bir düzenleme yapılabilir.

“Anayasa’nın 153. maddesi hayata geçirilmemiş mi ki?” diyeceksiniz...
Evet, maalesef hayata geçirilmemiş!

Önce 153/2. maddeyi verelim, bakalım; maddenin ne anlama geldiğini anlayabilmek için hukukçu olmaya gerek var mı?
“Anayasa Mahkemesi bir kanun veya kanun hükmünde kararnamenin tamamını veya bir hükmünü iptal ederken, kanun koyucu gibi hareketle, yeni bir uygulamaya yol açacak biçimde hüküm tesis edemez.”
Çok basit, çok net bir düzenleme..

Deniliyor ki, Anayasa Mahkemesi iptal kararı verirken, yasama organının görevini ele geçiremez.
Kanun koyucu gibi hareket edemez.
Yeni bir uygulamaya yol açacak hüküm tesis edemez.
Şimdi, Anayasa’nın 153/2. cümlesini türban olayı üzerinden tartışalım.
Türbanın yasaklanması, nasıl olur? Diğer yasakların konulması gibi..
örneğin kapalı yerlerde sigara içmesi, nasıl yasaklanıyor?
TBMM bir kanun çıkarıyor ve bu kanunla sigara kapalı alanlarda yasaklanıyor.
Uyuşturucu madde kullanımı, nasıl yasaklanıyor?
TBMM, uyuşturucu kullanımı ile ilgili bir kanun çıkarıyor, o kanunla uyuşturucu kullanımı yasaklanmış oluyor.

Örnekleri çoğaltmak mümkün.
Ama gerek yok.
O halde, kapalı alanlarda sigara içilmesi nasıl ki kanunla yasaklanabiliyorsa, türban kullanımı da ancak kanunla yasaklanabilir..
Peki, Türkiye Cumhuriyeti kanunları içinde, türbanın yasaklandığına dair bir madde var mı?
Yok. Bilakis, kılık kıyafetin serbest olduğuna dair kanun maddesi var!
O halde, yasaklar ancak kanunla konulabileceğinden, Türkiye Cumhuriyeti’nde türban yasağının olmadığını rahatlıkla söyleyebiliriz.

Fakat Anayasa, bu konuda istismarcıların çıkabileceğini düşünerek, yasakların ancak kanunla konulabileceğine, özellikle de Anayasa Mahkemesi’nin dolambaçlı yollarla, hile-i şer’iye

dediğimiz metodlarla kanun yapma görevini üstlenemeyeceğini, yukarıda verdiğimiz 153/2. cümle ile açıkça düzenlemiş.

Bu maddeye rağmen, yasakçılar yine aksi uygulama içine giriyorlarsa, o zaman bu fıkranın müeyyidesini getiririz, olur biter.

Örneğin, yukarıdaki maddeyi yeni Anayasa'ya yine yazarız, devamına da **“Anayasa Mahkemesi'nin kararlarını, bu mahkemenin kanun koyucunun görevini üstlenmiş gibi yorumlayarak, Anayasa Mahkemesi kararını gerekçe göstererek, normal hayatımızda yeni bir uygulamaya yol açacak uygulamalar geliştirilmesi, suçtur. Bu suçun cezası ilgili kanunda gösterilir.”**

Evet, Anayasa 153/2'deki maddenin bir de müeyyidesini gösterirseniz, aksi yorum yapanlar, yeni bir uygulamaya yol açanlar, olmayan türban yasağını, Anayasa Mahkemesi kararını gerekçe göstererek uygulamaya kalkışanlar, bu müeyyideyi görünce, paçalarını daha sıkı tutmaya mecbur kalırlar..

Sadece türban için de sözkonusu değil bu olay.

Yarın bir başka yasak da, aynen türban yasağındaki gibi, yargı kararı ile hayata geçirilebilir.

O halde, bunları önlemenin yolu, mevcut Anayasa'da var olan, ama uygulanmayan 153/2'nin hayata geçirilmesini sağlayacak müeyyideyi gösteren bir düzenlemedir.

Böylece, Anayasa'da türban kelimesinin de geçmesine gerek kalmaz. Türban yasağının kaldırılması için açık bir düzenleme yapmaya da gerek kalmaz.

Vakit

29.12.2007