

**Faruk TURİNAY**

**Suçta ve Cezada  
Kanunilik İlkesinin  
Anayasal Temelleri**



## İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ .....	V
İÇİNDEKİLER.....	VII
KISALTMALAR.....	XIII
GİRİŞ.....	3

### Birinci Bölüm

## Kanunilik İlkesinde Terminoloji ve Kavramların İncelenmesi

I. Kanunilik Prensibinin Genel Anlamı.....	7
II. Suç ve Ceza Bakımından Kanunilik İlkesi .....	12
III. Terimler ve Kavramlar.....	16
A. “Suç” .....	17
B. “Ceza” .....	20
C. Üçlü Bir Matruşkanın İncelenmesi .....	21
1. “Kanun” .....	21
2. “Kanunî” .....	29
3. “Kanunilik” .....	30

**İkinci Bölüm**  
**Hukuk Devleti ile Kanunilik İlişkisinin**  
**Kurulması**

I.	Hukuk Devletinin Mahiyeti.....	36
A.	Hukuk Devletinin Siyasi ve Hukuki Yönleri.....	36
B.	Hukuki Boyutuyla ‘Rechtsstaat’.....	39
C.	Beklentiler ve Neticeler .....	43
D.	Pozitivizmden Realizme: Hukuk Devletinin Uygulama Sorunu .....	46
II.	Hukuk Devleti-Kanun Devleti İlişkisi.....	48
A.	Hukuk ve Kanunun Ayrışması.....	49
B.	Hukuk Düzeninde Devamlılık Sorunu .....	50
C.	Kural-Uygulama Koşutluğu.....	51
D.	Kanunun Muhatabı ve Kuralın Algılanması Sorunu:“Tampon Bölge Teorisi” .....	52
III.	Hukuk Devletinin Bir Unsuru Olarak Kanunilik.....	54
A.	Kanun İnhisarının Önemi.....	55
B.	Dacey: Hukuk Devletinin Üç Anlamında Kanunilik .....	57
C.	Hukuki Himayenin Rasyonelleştirilmesi: Kılıç ve Asa.....	60
D.	Alt Unsurların Paralelliğinin Değerlendirilmesi.....	61

**Üçüncü Bölüm**  
**Kanunilik İlkesinin Kuramsal Yapısı ve**  
**Anayasal Düşünce**

I.	Kanunilik Prensibi ile Anayasal Düşünce Arasındaki Bağlantının Kurulması.....	68
A.	Kuvvetler Ayrılığı ve Kanunilik İlişkisi.....	69
B.	Cezalandırma Yetkisi ve Kanunilik.....	73
1.	Leviathan’da Cezalandırma Yetkisinin Kaynağı .....	73

2. Cezalandırmanın Anayasal Niteliği.....	75
3. Cezalandırma Yetkisinin Kullanımında Kanuniliğin Sorgulanması .....	77
4. Gramatica'nın ve Nuvolone'nin Katkısı.....	79
C. Toplumsal Sözleşme: Kanunun ve Kanuniliğin Meşrulaştırılması.....	82
1. Kuralların Sınıflandırılması ve Modern Hukuk Düşüncesi .....	82
2. Kanuna ve Toplumsal Sözleşmeye Uygunluğun Özdeşliği	84
3. Sözleşmeci Olmayan Düşüncede Kanunilik Yaklaşımı .....	85
II. Kanunilik Prensibinin Felsefi Temelleri .....	88
A. XVII. Yüzyılda Kanuniliği Düşünmek: Thomas Hobbes .....	88
1. Suçun Konumunun Belirlenmesi.....	88
2. Kanunun İşlevi.....	90
3. Cezanın Derecelendirilmesi ya da Tanımlanması.....	91
4. Cezalandırma Yetkisinin Sözleşme-dışı Kaynağı.....	93
B. Kanunların Ruhunda ve İran Mektuplarında Kanunilik: Montesquieu .....	95
1. Yönetim Şeklinin Kanunilik Düşüncesine Tesiri .....	96
2. Hâkimin Yetkisinin Kısıtlanmasının Yöntemi.....	97
3. "Bill d'Atteindre" ve İran Mektuplarından Bir Örnek.....	99
C. Voltaire ve Bazı Fransız Aydınlar .....	101
D. Cezai Adaletin Kanunla Kurulması: Beccaria.....	102
1. Usulün Önemi ve Kanunun Anlaşılabilirliği .....	103
2. Prensibin Kapsamının Genişletilmesi .....	104
3. Kanunilik Unsurlarının Hayata Geçirilmesinin Yararları	106
E. Geçmişe Etkililik ve Hâkimin Sınırlanması: Jeremy Bentham .....	109

## Dördüncü Bölüm

### Kanunilik İlkesinin Unsurları

I.	Alt İlkelere Genel Bir Bakış .....	114
A.	Kanunilik İlkesinin Anayasa Hukukuna Dâhil Edilmesi .....	116
B.	Asıl Kanun ile İkame Kanununun Farkı .....	119
C.	Prensibin Yapısında Unsurların Önemi .....	120
II.	Lex Scripta / Yazınlık .....	125
III.	Lex Certa / Belirlilik .....	127
A.	Gerekçeler: Bilinme, Nesnellik ve Hürriyetin Kısıtlanması... 128	
B.	Kanundaki Kavramların Tanımlanması Meselesi .....	132
C.	Fransız ve Türk İçtihatları Işığında Kanunun Bütünlüğü Sorunu .....	135
D.	Belirlilik İlkesinin Somutlaştırılması ve Konumunun Tespiti	141
IV.	Öngörülebilirlik .....	150
A.	Kanunun Öngörülmesi Gerekliğinin Teorik Kökenleri .....	151
B.	İktisadi Gerçeklik, Anayasallık Ve Kanunilik.....	152
V.	Lex Stricta veya Kıyas Yasağı .....	157
VI.	İdarenin Suç ve Ceza Yaratamaması.....	160
A.	Yürütmenin Diğer Erklerden Farklılığı .....	161
B.	İdarenin Düzenleme Yetkisinin Sınırları.....	163
C.	Bakanlar Kurulunun Niteliğinin Etkisi.....	167
D.	Kanun Hükmünde Kararnamenin Düzenleyiciliği.....	170
VII.	Lex Praevia veya Geçmişe Yürüme Yasağı.....	173
A.	Yasağın Gerekçeleri .....	174
B.	Bir İstisna: Lehe Kanun Prensibi .....	176
VIII.	Prensibe Yöneltilen Bazı Eleştirilerin Tartışılması.....	177
A.	Öngörülebilirlik Unsuru Her Zaman Geçerli Midir? .....	178
B.	Geçmişe Yürüme Yasağına İlişkin Makul İstisnalar .....	180
C.	Belirliliğin Sakıncası .....	182
D.	Kanunun Niteliği .....	184

---

E. Kanunlaştırma Sürecinin İhmal Edilen Etkisi .....	185
--	-----

### Beřinci Bölüm

## Kanunilik İlkesinin Pozitif Hukuka Yansıması

I. Anayasal Belgelerde Kanunilik.....	188
A. İngiliz Anayasal Belgeleri.....	189
1. Magna Carta Libertatum .....	189
2. Habeas Corpus Act.....	193
B. Osmanlı-Türk Anayasal Belgeleri .....	195
1. Tanzimat Fermanı .....	196
2. Islahat Fermanı.....	198
II. Uluslararası Metinlerde Kanunilik.....	200
A. Philadelphia Kongresi Kararları.....	201
B. Fransız İnsan ve Yurttaş Hakları Beyannamesi.....	202
C. İnsan Hakları Evrensel Beyannamesi .....	206
D. Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi .....	208
E. Afrika İnsan ve Halkların Hakları Sözleşmesi .....	212
III. Anayasal Seviyedeki Düzenlemeler.....	215
A. Osmanlı-Türk Anayasaları .....	216
1. Kanun-u Esasi ve 1909 Deęişiklięinin Getirdikleri .....	216
2. 1921 Teşkilat-ı Esasiye Kanunu .....	218
3. 1924 Teşkilat-ı Esasiye Kanunu.....	219
4. 1945 Anayasası .....	222
5. 1961 Anayasası.....	224
6. Bir Antrparantez: Kanunculuk ( <i>Legalism</i> ) Eğilimi ve 1982 Anayasası .....	226
B. Fransız V. Cumhuriyet Anayasası .....	232
C. Amerika Birleşik Devletleri Anayasası.....	233
D. 1947 İtalyan Anayasası .....	236

GENEL DEĞERLENDİRME .....	239
BİBLİYOGRAFYA.....	245
DİZİN .....	267