I

"Bilgi ve değer" ilişkisinde hukukta "değerden bağımsız" bir etkinlik beklenecek asla mümkün değildir. Hukukun etik değerleri bağlılığı elbette, onun normatik özelliğinin kaynaklanmaktadır. Normatifliğin bizathılı etik bir alan olduğunu anımsaması gerekir. Şu halde hukukun diğer sosyalik ve dogmatik geçerlikleri yanında ayrıca bir etik geçerlilik boyutu vardır. Hukuk'un "asgari birahlaki meşruluk" anlamında ele alınan bu geçerlilik, onun],$baglaşcılığının in-sandaki içsel kökenini göstermektedir.


II

Bu iki kademeli soru için aşağıdaki savları birarayla getiriyoruz:

1) "Hukuk" bir sosyal olgu ve normatif bir dizge olmak yanında "doğru" olmak gibi bir nitelikle de gerek duruy. Hukuksal yargının geçerliliğini, "doğru" olarak nesliyle de sağılambaça çıkarız.

2) "Doğru" bulmak hukuk'ta, yalnızca monolitik bir "kanıtlama" ya da "tanıtma"dan ziyade bireysel bir "temellendirme" işlemidir.

Doğru Hukukun Bilgisi

nin "doğru"luğunu temellendirmek çabasıdır (juris-prudentia). Bu strada kozal (natura rei) ya da final (ius naturae) açıklamalarına başvurmak hukukun doğruluğunun temellendirilmesine girisimde yer alan şeylerden meydana gelir.

5) Bunların dışında başka bir hukuk daha vardır ki bu, aslında doğruğunu arama. Şiirde bu dağıtılmak ve kabul edilen bir hukukun bulunmaya çalışılır. Onun "temellendirilmesi"inde her yol ve yöntem mubahıdır.

Özelleş; yukarıdaki geçerli kalma muazzam doğru hukukun bilgisini üretmek ve varlık olan alanları; ilkönce içerik olarak, ardından metodolojik olarak, daha sonra yargı kimliğinden, yine ardından hukuk ve dil ilgisinde, son olarak da demokratik ögeler hukuk etkisi ve (insan hakları – eşcinsel tabiiği gibi) demokrasi üstü yaklaşımda aramaktadır. Maddi olarak, öteki bir hukukun "ratio juris"ini onu doğru ve sarmalayamamıza gerekli bilgileri için önemi ve önem taşıdırdır: Bu yüzden, doğru olarak dayalı olanları istenen sahne hukukun geçerliği yer alınmaktadır.

III

Doğru hukuku içerik olarak belirleyen bilgi olanların her şeyden önce altı farklı sistemlerdir: Dinler ve ideolojiler bunların içerisinde sayılır. Her doğal hukuk görüşü bunların içerisinde veya çevresinde varlık gösterir. Bu alan makro düzeyde bir貓çaşma sergiler. "Uygarlıklar Çatışması" kavramı, bir hukuk düzenini temellendirmek bakımından girişiyle geçmişteki anlamları bir çözüme olanak sağlar. "Uygarlıkların uzuşması" da aslında böyle bir kavrama bağlanır ve gidermek arzuunu ve belki de bir müstehkem bazılarıyla değil, belki de bir müstehkem bazılarıyla değil de der örneğine dikkat etmektedir. Hayrettin Ökçeşiz


Bu bilgileri sağlar hukuki k, Kaufmann'ın demiyile bir Real Diskurs'ta gerçekleştiren, Habermas'ın İdeal Diskurs'unu koşullarına da ilham duymaktadır. Ayrıca hukukun, bu bir diskurs dilinin, bir diskurs modelinin üzerinden olağanüstü olarak bir fiili hukuk aventürüdür. Bu diskurs modeli "doğru"luğunu artuk enelektüel bir ilgi ile ulaşmak ve safe bir karşılamak, siyasal iktidarın yeniden oluşturulması ve olumlamların altında hukukun karşılaması yoğunlaşmaya başlanmıştır.

IV

Biraz önce sözüne ettiğim yasakolicsu demokratik ve yargı bilgisi parçası için, bir kez daha önemli noktalardan bahsedelim.

3 Arthur Kaufmann, Problengeschichte der Rechtsphilosophie, b.v.: Einführung in Rechtsphilosophie und Rechtsatheorie der Gegenwart (Fas.: A. Kaufmann / W. Hase, Stahl, J. Heidelberg, 1949, s. 141)

Hayrettin Ökçeşiz
Doğru Hukukun Bilgisi

Numerant sententiae, non ponendur (oylar sayılır, tartlırmaz.)

Etik değerler iç içe bulunan hukukun bilgisinde hem içsel ve hem de biçimsel bir "doğru" ya ulaşılabilmenin mümkün olabileceğini düşündürürum. Ancak bu "doğru" nun adı olmak için gerekenden daha fazla bilgiye ve bilincdeki ihtiyac duyduğu görüyorum.

V


"Hukuk Devleti" düşüncesiini borçlu olmuştur Kant’ın Fransız Devrimine karşı çıkarlarının, insanların ve toplumun henüz bu özgürlükleri hazırladığı itirafları üzerine söylediğim şu sözü;

"Bu koşullarda özgürlük asla gerçekleşiyecektir. Çünkü hiç kimse özgürlük ortama yerleştirilemeden, özgürlik için yeterli olsunlara erişmek sözünü bir türlü "hacı" gerçekleşi için bir şartı olmamalı olarak alıyorun.

"Doğru hukuk" un bilgimizde bir ülkede en önemli sorun temel huk ve özgürlüklerin sınırlandırmasına kullanılan ölçütlerin mahiyetidir. Bu ölçütlerin doğru hukuku bilmeniz için ne denli yetenekli ve yeterli olduklarını da idelemek burada bir başka açı açı olarak oluşturulmaktadır. Demek ki, temel huk ve özgürlüklerin sınırlandırmasına kullanlan ölçütlerin yetersizliği ve izletizizliği bir ülkede hukukun birebütün yalnızlaşmasını anma nedenlerinden biri olarak görülebilir. Çünkü hukukun yalnızlaşmasını önemli bir kaynağı, daha yetkin hukuk tasarımlarına göre bu birebütün yolların tıkanmasıdır. Bu yollar tıkanan etkenler disk ortamın zorlanmasında nedenlerle özdeş bir biçimde bulunmaktadır.

Bu düşüncein işığı altında, Anayasaları Mahkemesi’nin 40. Kuruluş Yıldönümü Sempozyumunda her iki, "doğru hukuk" un bilgisine ulaşmanın kendi dillerinde bir alt yapısı olmadığını, Temel Hakların ve Özgürlüklerin Sınırlandırılmasında Temel Alınabilecek Bazı Önemli Nirengi Noktaları’nın burada da kısaca degerlemek istiyorum;

1. Tarihsel ve güncel bağlamlarında "devlet"i sınırlayan temel hakların ve özgürlüklerin devlet tarafindan sınırlandırmasına, bu mutlak güvən ve güvenin ne zaman büyük bir başka被捕ur yolu namaktadır. T. C. Anayasasının yeni


2. Olsa, özgürlük alanı genişlediğçe ve korunduğu kamusal alan yetkinleşecek.

3. Daha çok özgürlük, kamusal ve resmi alanlarda daha çok saydamlık demekter.

4. Özgürlükler ancak, saydamlık tazeleminin en az düzeyde ikiyi süрубileceğii "özel alan" karşısında, en hakları sınırlandırılmay汝raşılır. “Kamusal alan” için alınları iyice seçilebilecek, özel alan için de mahremiyet odur. Özel alanın gereklendiklerini hâaret ederek kurgulanan bu kamusal alanın ilkeleri genel açıdan daha temblarine yol açı.

5. Özgürlükleri; insanın "dirilmesi", "tinsel" ve "duyunusçu" bütün özgürlükleri için yeterdiği ulaşılabilirmeleri için taşıdıkları anlam bakımından, "yaratıcı ve "tüketici" özgürlükler olarak sınıflandırıcaya eşyanın tabiatına uygun düşmektedir. Yaratıcı özgürlükler insanın onurunu kurtarır öğeleridir.


7. Özgürlüklerin sınırlandırma ölçütleri, bireyin bir biçimde tasarruf olan bu "hukukIDESI" adlından çıkarılmaklardır. Bu çalışma gerçeklerin "insan IDESI" taraflarına da yarayacak.

8. Anayasaların solut istiflasına시장 süreci bir sistem olarak geliştirecek ve "primadiste sivil itatsizlik" eylemlinin anayasal meşrulüğün sonradan yargı organına tamaşınan yolu açılmış, temel hakların ve özgürlüklerin ölçütleri biçimde sınıflandırılma tehlikeleri karşısında önemli bir demokratik güvence oluşturacaktır.


“(...;) kişi özgürlüğün yurtaş özgürlüğü ile güvence alına alınmış gerek. Democratik süreçlerin oluşturulması iki şeyi birden güvence alına alımayi gerektirir: Yurttaşların siyasal katılımı ve özel (kişisel) alanın hukuk devletine korunması” (... Demok-
VI

Bu sayitably olan açıklamalarında vermeyle çağıştırm bırakıca hep koşut bir olsa da olarak görünen şey, sahtede bir "doğu" hukuk bilgisinin, itikadar ilkişlerinın yönelikleri irırayonel he
derlerin gerçekleştiremlenesinde bir "uygun" hukuk bilgisi olan arayışıdır. "Doğu hukuk" arayışında sahte
cığıştırmını açağıla bir uyanı olması anlamında, Gustav Radbruch'un "Beş Dakika Hukuk
Felsefesi" adlı metrinin "ikinci dakika"ını okuyarak sözlerini bitir
mek istiyorum"16.

"Yukarıdaki ilk türme - asker için emir emdir. Hukukça da yasa yasal
dır. Başka bir türme ile değiştirilemez
kısımlarını: Hukuk halka yarar
lamıs." Demektir ki, keyfili, sözleş
çığlımı, yasa akruluk, halka ya
rarı iseler hukuk
dır. Bu sonu
cu şu demektir: Devlet gücü
elinde kimya yararlı sağlıncoder, heşet, des
gün uklıda gelen her fikir, onun her he
vesi, kamusun ve yararsız ceza, hastalara
tıla, hepsi hukuk
dır. Bu şu anla
gelibilir: Evremlerin kendi çığları
kamusal çığınlar görünülecek

dır. Ve böylelikle hukukun, öğle
sanlıya da 
söyleyen halk yararlı çığlımla
dir. Hukuk hukuk bir haksızlık
ileteni directöreverbildir.

Hayır, halka yararlı olan her şey huk
kuktur, denilemelidir. Daha çok bu
nun tersi söylemelidir: Yalnızca hukuk
olan şey halka yararasıdır."