

**Dr. Müberra ALGAN**

**ANAYASA HUKUKUNDA  
ÇOCUK HAKLARI**

**onikilevha**  
KURUMSAL YAYINLAR

## İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ .....	VII
İÇİNDEKİLER.....	XIII
KISALTMALAR.....	XXI
GİRİŞ.....	1
I. ÇALIŞMANIN KONUSU VE ÖNEMİ.....	1
II. ÇALIŞMANIN KAPSAMI, SINIRLARI VE İNCELEME PLANI .....	8

### BİRİNCİ BÖLÜM

## ÇOCUK HAKLARININ TARİHSEL GELİŞİMİ VE HUKUKÇA TANINMASI

I. ÇOCUK HAKLARININ DOĞUŞU VE TARİHSEL GELİŞİMİ..	13
A. Çocuk Kavramı, Tarihsel ve Düşünsel Gelişimi .....	17
1. Çocukluk Kavramı.....	20
a. Hukukta Çocuk Kavramı .....	25
b. Çocukluğun Süresi.....	31
c. Çocukluğun Aşamaları.....	32
B. Çocuğun Haklarının Tarihsel Gelişimi: Nesneden Özneye .....	33
1. Modern Öncesi Hukukta Çocuğun Hukuksal Konumu .....	36
a. Hukuk Önünde Çocuğun Nesne Kabul Edildiği Dönem	37

b. Çocuğun Haklarının Olduğunun Kabul Edilmeye Başlanması .....	41
2. Çocuk Haklarının Tanınmasına Zemin Hazırlayan Toplumsal ve Düşünsel Gelişmeler: Çocuğun Haklarından Çocuk Haklarına .....	41
a. Çocuğun Hak Öznesi Olarak Tanınması Yönündeki Toplumsal Gelişmeler.....	42
b. Çocuğa Yönelik Kuramsal Değişim.....	45
c. Çocuğun Hak Öznesi Olarak Tanınması Yönünde Hukuksal Gelişmeler: “Çocuğun Hakları”na Doğru .....	48
aa. İngiliz Hukukunda Çocuğun Haklarının Tanınması Yönünde Hukuksal Gelişmeler .....	48
bb. Fransız Hukukunda Çocuğun Haklarının Tanınması Yönünde Hukuksal Gelişmeler .....	55
3. Osmanlı Hukukunda Çocuğun Haklarının Tanınması ve Korunmasının Tarihsel Gelişimi .....	59
a. Tanzimat Öncesi.....	61
b. Tanzimat Sonrası.....	67
II. ÇOCUK HAKLARININ HUKUKÇA TANINMASI.....	71
A. Çocuk Haklarına Hukukun Yaklaşımı .....	73
1. Çocuğun Korunmasını Temel Alan Yaklaşım .....	73
2. Çocuğun Özerkliğini Temel Alan Yaklaşım: Çocuk Hakları Yaklaşımı.....	78
B. Ulusal Düzeyde Tanıma .....	79
1. Çocuk Haklarının Yasayla Tanınması.....	79
a. Genel Olarak Yasal Tanımanın Dinamikleri ve “Çocuk Haklarının” Yasal Tanınma Süreci.....	83
b. Türkiye’de Çocuk Haklarının Yasal Tanınması.....	100
aa. Türk Hukukunda Çocuğun Korunması İle İlgili Düzenlemeler.....	101
bb. Türk Hukukunda Çocuklara Özgü Yargılama ve Yaptırım Usulleri .....	115
cc. Çocuğun Kişisel Malları.....	118
dd. Tıbbi Müdahalelerde Çocuğun Rızası.....	119

ee. Değerlendirme: Türk Hukukunda Çocuğun Korunması-Özerkliğinin Tanınması Dengesi.....	121
2. Çocuk Haklarının Anayasayla Tanınması .....	124
a. Çocuk Haklarının Anayasalarda Tanınma Nedenleri ..	125
aa. Sosyal Haklar Hareketinin Çocukların Haklarına Etkisi.....	127
bb. Ulusalüstü Hukuktaki Gelişmeler.....	135
b. Belli Başlı Anayasal Tanıma Örnekleri .....	138
c. Anayasal Tanımanın Kapsamı .....	142
aa. Çocukların “Korunması”na Öncelik Veren Anayasalar .....	146
bb. Çocuk Haklarını Tanıyan Anayasalar: Çocuk Hakları Anayasaları.....	148
cc. Çocuk Haklarına Yer Vermeyen Anayasalar.....	153
d. Türkiye’de Çocuk Haklarının Anayasal Tanınması.....	155
aa. 1924 Anayasası.....	155
bb. 1961 Anayasası.....	156
cc. 1982 Anayasası.....	157
i. Konusundan Hareketle Çocukların Haklarına İlişkin Hükümler .....	157
ii. Doğrudan Çocukların Haklarına Özgü Hükümler .....	162
iii. 90’ıncı Madde Gereği Dolaylı Tanıma .....	167
iv. 1982 Anayasası’nın Çocuk Haklarına Yaklaşımı .....	168
3. İçtihat Yoluyla Tanıma .....	171
a. Genel Olarak İçtihat Yoluyla Tanıma .....	171
b. Common Law Sisteminde .....	173
aa. Amerika Birleşik Devletleri’nde .....	174
bb. İngiltere’de .....	188
c. Güney Afrika Cumhuriyeti’nde .....	190
d. Kıta Avrupası Hukuk Sisteminde .....	191
e. Türkiye’de İçtihat Yoluyla Tanıma.....	195
C. Ulusalüstü Tanıma.....	200

1. Genel İnsan Hakları Sözleşmelerinde Çocuk Hakları.....	201
2. Bölgesel İnsan Hakları Sözleşmelerinde Çocuk Hakları.....	203
3. Çocuk Haklarına Özgü Ulusalüstü Belgeler.....	207
a. Cenevre Çocuk Hakları Bildirgesi .....	207
b. Birleşmiş Milletler Çocuk Hakları Bildirgesi.....	209
c. Birleşmiş Milletler Çocuk Hakları Sözleşmesi .....	213
aa. Sözleşme'nin İç Hukukta Etkinliği .....	223
bb. Sözleşme'nin Yatay Etkisi .....	229
cc. Türk Anayasa Hukuku Bakımından Sözleşme'nin Kabul Edilmiş Olmasının Sonuçları.....	231
dd. Sözleşme'nin Yargı Makamları Üzerinde Etkisi.....	237
i. Genel olarak .....	237
ii. Anayasa Mahkemesi Kararları .....	239
iii. Yargıtay Kararları.....	241
ee. Sözleşme'nin Yasama Organı Üzerinde Etkisi.....	243
ff. Sözleşme'nin İdare Makamları Üzerinde Etkisi .....	245
gg. Türkiye Cumhuriyeti Tarafından Sözleşmeye Konan Çekincenin Anayasa Hukuku Bakımından Değerlendirilmesi.....	246
4. Tematik Çocuk Hakları Belgeleri.....	249
a. Lahey Devletler Özel Hukuku Sözleşmeleri .....	249
b. ILO Sözleşmeleri .....	250
c. Çocuk Suçluluğuna İlişkin Birleşmiş Milletler Belgeleri .....	251
d. Çocukların Cinsel Suiistimal ve Cinsel İstismara Karşı Korunmasına İlişkin Avrupa Konseyi Sözleşmesi .....	253
e. Çocuk Haklarının Kullanılmasına İlişkin Avrupa Sözleşmesi .....	254

**İKİNCİ BÖLÜM**  
**ANAYASA HUKUKUNDA ÇOCUK**  
**HAKLARININ HUKUKİ REJİMİ**

I. ANAYASA HUKUKU BAKIMINDAN ÇOCUK HAKLARI KAVRAMI .....	255
A. Çocuk Haklarına Teorik Yaklaşımlar: Çocuk Haklarının Düşünsel Temelleri .....	260
B. Anayasa Hukukunun Yaklaşımı .....	272
1. Çocuğun İncinebilir Kırılgan Doğası.....	273
2. Gelişim Hâlindeki Bireyler Olmaları .....	276
3. Hukuksal Statüleri .....	278
4. Çocuğun Moral Değeri .....	280
5. Çocuklara Hak Tanınmasının Hâkim Sınıfın ve Ekonomik Yapının Çıkarları İle Örtüşmesi .....	280
6. Demokratik ve Çoğulcu Bir Toplum Düzeninin Gerekleri	282
C. Anayasa Hukukunda Çocuk Haklarının Tanımı ve Konusu ....	285
1. Çocuğun Maddi ve Manevi Varlığının Korunması .....	290
2. Çocuğun Maddi ve Manevi Varlığının Geliştirilmesi.....	308
3. Çocuğun Özerk Kişi Olarak Konumunun Güçlendirilmesi	334
D. Çocuk Haklarının Tasnifi ve Çocuk Hakları Kataloğu.....	339
II. ÇOCUK HAKLARININ NİTELİĞİ.....	349
A. Genel Olarak Temel Hak ve Özgürlüklerin Niteliği.....	349
B. Öznenin “Çocuk” Olmasının Hakların Niteliğine Etkisi.....	362
C. Öznenin Çocuk Olmasının Sosyal ve Ekonomik Haklardan Doğan Yükümlülüklerle Etkisi.....	371
III. ÇOCUK HAKLARINA İLİŞKİN İLKELER .....	396
A. Eşitlik İlkesi .....	398
1. Genel Olarak Anayasa Hukukunda Eşitlik İlkesi .....	399
2. Çocuk Olma Nedenine Dayalı Ayrımcılık Kavramı.....	411
3. Anayasa Hukukunda Eşitlik İlkesinin Korunma Usulü .....	424
B. Çocuğun Üstün Yararı İlkesi.....	435

1. İlkenin Gelişimi, Kapsamı ve Tanımı .....	435
2. Anayasa Hukuku Bakımından Anlamı .....	452
C. Çocuğun Görüşünün Alınması İlkesi .....	462
1. İlkenin Gelişimi ve Kapsamı .....	462
2. Anayasa Hukuku Bakımından Anlamı .....	465
D. Çocuğun Yaşama, Hayatta Kalma ve Gelişmesi İçin Azamî Çabanın Gösterilmesi İlkesi .....	479
1. Çocuğun Hayatta Kalması İlkesi .....	482
2. Gelişme Hakkı/İlkesi .....	485
IV. ÇOCUK HAKLARININ ÖZNESİ .....	489
A. Anayasa Hukuku Bakımından Ceninin Statüsü .....	508
B. Küçük Çocuklar .....	517
1. Çocuğun Küçük Olmasının Anayasa Hukuku Bakımından Anlamı .....	517
2. Anayasa Hukukunda Küçük Çocukların Haklarının Korunması .....	521
C. Erişkin Çocuklar .....	536
1. Çocuğun Erişkin Olmasının Anayasa Hukuku Bakımından Anlamı .....	536
2. Anayasa Hukukunda Erişkin Çocukların Haklarının Korunması .....	541
V. ÇOCUK HAKLARININ YÜKÜMLÜLERİ .....	568
A. Devlet .....	569
1. Devletin Çocuk Hakları Karşısında Negatif Yükümlülükleri .....	577
2. Devletin Çocuk Hakları Karşısında Pozitif Yükümlülükleri .....	578
3. Çocuk Hakları Karşısında Devletin Pozitif Yükümlülüklerinin Kapsamı .....	581
B. Ebeveynler ve Çocuğun Bakım ve Gözetiminden Sorumlu Kişiler .....	598
VI. ÇOCUK HAKLARININ GENEL KORUMA REJİMİ .....	608
A. Genel Olarak Çocuk Haklarının Genel Koruma Rejimi .....	608

---

B. Çocuk Haklarının Sınırlanma Rejimi.....	612
C. Sınırlamanın Sınırları .....	620
1. Müdahalenin Varlığı.....	621
2. Kanunla Sınırlama .....	622
a. Erişilebilirlik.....	624
b. Öngörülebilirlik-Belirlilik.....	625
c. Kanunlarla Uluslararası Sözleşmelerin Çatışması Durumu .....	628
3. Sınırlamanın Meşru Amaca Dayanması.....	629
4. Demokratik Bir Toplumda Gerekli Olma ve Ölçülülük.....	631
D. Çocuk Haklarının Güvence Sistemi.....	642
1. Çocuk Haklarının Ulusal Düzeyde Korunması .....	646
a. Yargı Dışı Kurumlar Eliyle Çocuk Haklarının Korunması.....	647
aa. Yasama Eliyle Koruma.....	647
bb. Kamu Denetçiliği Kurumuna Başvuru .....	650
cc. Yürütme Eliyle Koruma .....	650
b. Yargı Eliyle Çocuk Haklarının Korunması.....	651
c. Anayasa Hukuku Bakımından Çocuğun Yargısal Makamlara Başvuru Hakkı.....	653
d. Çocuk Haklarının Anayasa Yargısı Aracılığıyla Korunması.....	657
aa. Bireysel Başvuru Çerçevesinde Çocuk Haklarının Korunması.....	658
bb. Çocuk Haklarının Norm Denetimi Usulü Çerçevesinde Korunması.....	674
2. Çocuk Haklarının Ulusalüstü Düzeyde Korunması .....	675
3. Çocuk Hakları Sözleşmesi'nin Denetim Organı: Çocuk Hakları Komitesi .....	678
a. Raporlara Dayalı Denetim.....	679
b. Bireysel Başvuru .....	681
c. Devletlerarası Bildirim.....	683
SONUÇ .....	685



KAYNAKÇA .....	693
KAVRAM DİZİNİ.....	767