|  |
| --- |
| **Anayasa Mahkemesi’ne Bireysel Başvuru**  **Av. Erol Mersin**  **Denizli İl İnsan Hakları Kurulu,İnsan Hakları İhlallerini İnceleme Araştırma Komisyonu Üyesi**  Bireysel başvuru, ”yeni bir hak arama yolu” olarak 12 Eylül 2010 günü yapılan halk oylaması ile hukuk sistemimize girmiş, Anayasa’da yargıya ilişkin hükümlerde önemli değişiklikler içeren 5982 sayılı yasa ile kabul edilmiştir. Anayasa ile güvence altına alınan temel hak ve özgürlüklerin ihlalini önlemek; ihlal gerçekleşmiş ise ortadan kaldırmak amacıyla hakları ihlal edilenlere tanınan özel bir hak arama yoludur.  Türkiye Cumhuriyeti, ”Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesine” (AİHS) 1954 yılında taraf olmuştur. 1987 yılında Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi’ne (AİHM) bireysel başvuru yolunu; 1990 yılında da AİHM ‘in zorunlu yargılama yetkisini kabul etmiştir. Şu anda AİHM önünde, Türkiye aleyhine açılmış görülmekte olan yaklaşık 20.000 dolayında dava bulunmaktadır. Bu rakam, Rusya’dan sonra dava açılan ülkeler sıralamasında ikinci sıradadır. Dava açılmasının ötesinde ülkemiz açısından en önemli sıkıntı; genelde davaların kaybedilmesidir. Bu da, Türkiye’de hak ihlallerinin yaygın olduğu anlamına gelmektedir. Batılı emperyalist ülkeler, kendi kusurlarına bakmadan, insan hakları ihlallerine işaret ederek bu bahane ile ülkemizin iç işlerine karışmaktadırlar. Doğal olarak ülkemizin, uluslararası ortamda saygınlığı zedelenmektedir. Sırf bu yüzden; insan hakları mücadelesinde sorunların üzerine giderken ayaklarımız ülke topraklarına basmalı, hak ihlallerini yabancılara jurnallemeden ülkemizin iç sorunu olarak ele alınmalıdır. Yasa koyucu, en çok bu kaygı ile yani, doğrudan AİHM’ne başvuru yolunu kesmek, başvuruları bir ölçüde elemek, en az düzeye indirmek amacıyla anayasal düzenleme ile bireysel başvuru hakkını getirmiştir. Bireysel başvuru için tüm yönetsel ve yargısal yolların tüketilmiş olması, en son işlemin kesinleşmesinden itibaren 30 günlük süre içinde bireysel başvurunun yapılmış olması gerekmektedir. Bu süre geçtikten sonra yapılan başvurular süre aşımı nedeniyle inceleme yapılmaksızın reddedilir. Oysa AİHM’ne başvuru için bir süre öngörülmemiştir. AİHM’ne başvuru için de tüm yönetsel ve yargısal yolların tüketilmesi zorunlu olduğundan Anayasa Mahkemesi’ne bireysel başvuru süresini kaçıran kişinin sırf bu nedenle AİHM’ne başvursu (kabul edilebilirlik noktasından) engellenmiş olmaktadır. Sonuç olarak sorun çözülmüş olmamakta ancak, uluslararası alana da taşmamış görünmektedir.  Bireysel başvuru düzenlemesinin bir başka zorlayıcı nedeni, Avrupa Konseyi Bakanlar Komitesi’nin 2004 tarihli tavsiye kararıdır. Avrupa Konseyi’nin çeşitli organları, sözleşmenin iç hukukta uygulanmasını sağlamaya yönelik mekanizmaları kurmaları yönünde taraf devletlere hatırlatmalarda bulunmaktadır. Türkiye, İnterlaken Deklarasyonu ile taraf devletlerle birlikte hak ihlallerini etkin biçimde ortadan kaldırmaya söz vermiştir.  Bireysel başvuru, Anayasa’da yer alan temel hak ve özgürlüklerinden AİHS ve buna ek Türkiye’nin taraf olduğu Protokoller kapsamındaki herhangi birinin kamu gücü tarafından ihlalinden dolayı mağdur olduğunu iddia eden kişiler tarafından yapılır. Örneğin, yaşama hakkı, işkence ve eziyet yasağı, zorla çalıştırma yasağı, kişi hürriyeti ve güvenliği, hak arama hürriyeti, suç ve cezanın yasallığı, özel yaşama, aile yaşamına, düşünceye, düşünceyi açıklama ve yaymaya, örgütlenmeye saygı, din ve vicdan özgürlüğü, mülkiyet hakkı, serbest seçim hakkı, temel hak ve hürriyetlerin korunması, eğitim ve öğretim hakkı, eşitlik, etkili başvuru hakkı, adil yargılanma hakkı gibi insan olmaktan dolayı kişinin doğuştan sahip olduğu haklardan birinin kamu gücü tarafından ihlali halinde; bu ihlalin düzeltilmesi için önce yönetsel ya da yargısal makamlara başvuracaktır. Bu başvurusundan sonuç alamaması halinde bireysel olarak Anayasa Mahkemesi’ne başvurabilecektir.  Bu haliyle bireysel başvuru, bir dava ya da temyiz değildir. Kural olarak, kamu gücünü elinde tutan kişi ve organların eylem ve işlemleri yüzünden hak ihlaline uğradığını ileri süren kişi, yönetsel ve yargısal makamlarca, ihlal edilen haklarının tanınmadığını, bu ihlali hak aramanın her aşamasında hatırlattığı halde sonuç alamadığını açıklayarak bireysel başvuru yoluna gidecektir.  Özünde hak ihlalleri, kamu gücünü arkasına alan makam ya da kişilerin işlemleri ya da eylemleri sonucu söz konusu olmaktadır. İnsan hakları ihlallerinin önlenmesinde, yürütme ve yargı daha etkin konumda olduğundan, bu organlar önlemede birinci derecede sorumludur. Bu sorumluluk, anayasada düzenlenmiştir. Bu nedenle hak ihlalleri, Anayasa Mahkemesi’ne götürülmeden önce, yönetsel ve yargısal başvuru yollarının tüketilmesi gerekir.  Bireysel başvuru, ikincil derecede ve sıra dışı bir hak arama yolu olarak kabul edilmesi nedeniyle kişilerin hak ihlali iddialarını öncelikle ilk derece mahkemeleri ve yüksek mahkemeler önünde ileri sürmüş olmalıdırlar. Bu nedenle, diğer yargı makamlarına bu hak ihlali iddialarını değerlendirme ve gerektiğinde ihlalin sonuçlarını giderme olanağı tanınmadan Anayasa Mahkemesi’ne yapılacak bireysel başvuru kabul edilmeyecektir.  Anayasa Mahkemesi’ne yapılacak bireysel başvuru için,12.07.2012 gün ve 28351 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Anayasa Mahkemesi İçtüzüğü ekinde bulunabilir. Ayrıca internet ortamında Anayasa Mahkemesi sitesinde “Bireysel Başvuru Formu Klavuzu” ile değişik sitelerde yayımlanmış form örneklerinden yararlanılabilir. Başvuru avukat aracılığıyla yapılabileceği gibi, doğrudan bireysel olarak da yapılabilecektir. Dilekçe okunaklı bir yazı ile düzenlenmeli, başvurucu ya da avukatı tarafından imzalanmalıdır. Dilekçede özlü bilgiler yer almalı, 10 sayfayı geçmemelidir. Eldeki belgeler tarih sırasına göre ve numaralandırılarak dilekçeye eklenmeli, belgeler elde edilemiyor ise nereden isteneceği açık ve net olarak bildirilmelidir.  Başvurucu kimliğini gizleyerek başvuruda bulunamaz. Başvuru sonrası aşamada meydana gelen değişiklikler derhal Anayasa Mahkemesi’ne bildirilmelidir. Başvuru paralıdır. Harcı yatırılmalıdır. Ödeme gücü olmayanlar adli yardımdan yararlanabilir.  Başvuru bizzat ya da avukat aracılığıyla Anayasa Mahkemesi’ne yapılabileceği gibi, yerel mahkeme aracılığıyla; yurt dışında ise elçilik ya da konsolosluk aracılığıyla yapılabilir. Başvurudan sonra bir alındı belgesi alınmalıdır. Bu halde, alındı belgesi tarihinde başvuru, Anayasa Mahkemesi’ne yapılmış gibi kabul edilir. Süre hesabı buna göre yapılır. Posta ya da elektronik posta ile başvuru olanağı bulunmamaktadır.  Bireysel başvuru dilekçesi, Anayasa Mahkemesi’ne ulaştıktan sonra iki aşamalı bir incelemeden geçer. Önce iki yargıçtan oluşan bir komisyona verilir. Komisyon, başvuru ile ilgili ”kabul edilebilir” ya da “kabul edilemez” kararı verir. Şayet “kabul edilebilir” kararı verirse yedi yargıçtan oluşan Bölüm’lerden birine gönderilir. Bölüm, başvuru hakkında, bir temel hakkın ihlal edildiği ya da edilmediğine karar verir. Kamu işleminde ihlal bulunmadığı kararı, işlemin Anayasa’ya uygunluğunun tespiti anlamına geldiğinden kişilerin hakları üzerinde bir değişiklik meydana getirmeyecektir. Şayet bir temel hakkın ihlalinin tespiti kararı verilmiş ise, yeni bir durum ortaya çıkacağından Mahkeme, ihlalin ve sonuçlarının ortadan kaldırılması için yapılması gerekenlere de hükmedecektir. Örneğin, yeniden yargılama yapılmasına gerek olup olmadığına, yargılama yapılmasına gerek yoksa başvurucu lehine uygun bir tazminata hükmedecektir. Anayasa Mahkemesi kararları kesindir. İtiraz ve temyizi bulunmamaktadır. Ancak, başvurunun idari yönden reddine ilişen kararlar bakımından 7 günlük süre içinde itiraz olanağı vardır.  Anayasa Mahkemesi’ne bireysel başvuru yapılması AİHM’ne başvuru yolunu kapatmamaktadır. Zira, Sözleşmenin 1.maddesi, sözleşmede düzenlenen hakları güvence altına almak, taraf devletlerinin yükümlülüğü altındadır.  Dünyada 40’tan fazla ülkede bireysel başvuru hakkı tanınmıştır. Asıl olan bu hakkın Anayasa’da düzenlenmesi olmayıp, yönetsel ve yargısal makamların hak ihlallerine olanak vermemesidir. Bundan çok daha önemlisi, yurttaşların temel haklarının bilincinde olmalarıdır. |