**SES BİLGİ NOTU**

1. OHAL KHK’larının eki listeleri ile kamu görevinden çıkarılan üyelerimizin hukuki süreci aynen devam etmektedir. Bu hususu açacak olursak;
2. OHAL ilan edildikten sonra ihraçlarla ilgili olarak ilk çıkarılan 672 sayılı KHK’nın eki listesinde yer alan kişilerden birisinin Türkiye iç hukukunda başvurulacak yol olmadığı için AİHM’e açtığı davada, AİHM’in 59061/2016 başvuru numaralı Zihni/Türkiye Davasında **08.12.2016 tarihinde** verdiği kabul edilmezlik kararı oldukça ilginçti **(Ek1).** Çünkü Türkiye’de gerçekten başvurulacak iç hukuk yolu yoktu ve daha OHAL Komisyonu kurulmamıştı. AİHM bu kararında başvurucunun önce Türkiye iç hukuk yollarını tüketmesi gerektiğini belirtmiş ve bu nedenle kabul edilmezlik kararı vermişti. AİHM bu kararından önce de OHAL ilanından sonra haksız tutukluluk ile ilgili olarak 56511/2016 başvuru nolu Mercan/Türkiye Davasında **17.11.2016** tarihinde iç hukuk yollarının tüketilmemesi nedeni ile kabul edilmezlik kararı vermiştir. AİHM bu kararlarını sürekli olarak tekrarlamıştır.
3. Avrupa Konseyi Venedik Komisyonu’nun 865/2016 sayılı ve **12 Aralık 2016 tarihli** raporu ile Türkiye’ye çeşitli tavsiyelerde bulunulmuş ve ihraç edilenlerin itiraz edebileceği bir komisyon kurulması önerilmiştir **(Ek 2).**
4. Türkiye’de bu öneriyi karşılayacak şekilde ancak yetersiz de olsa daha sonra OHAL İnceleme Komisyonu’nu kurmuştur.
5. AİHM’in kabul edilmezlik kararları, AK Venedik Komisyonu’nun görüşü doğrultusunda 23 Ocak 2017 günü 685 sayılı OHAL KHK’sı ile OHAL İşlemlerini İnceleme Komisyonu kurulmuştur. Bilindiği gibi bu komisyon Temmuz 2017 tarihinden itibaren başvuru almaya başlamıştır.
6. Türkiye Anayasa Mahkemesi de kendisine yapılan bireysel başvurularda kabul edilmezlik kararı vermiştir. OHAL KHK’sı ile ihraç edilen öğretmen Remziye Duman ile ilgili başvuruda (2016/25923 başvuru nolu) 26 Temmuz 2017 tarihinde verdiği karar ile OHAL KHK’ları ile tesis edilen hususlarda inceleme yapamayacağını belirtmiştir **(Ek 3).**
7. Sendikamız hukuk bürosu OHAL KHK’ları ile ihraç edilen üyelerimizden dosyaları tarafımıza iletilen 492 kişi için ihraç tarihlerinden itibaren 60 gün içerisinde önce Danıştay’a, Danıştay’ın bu konudaki görüşü ortaya çıktıktan sonra yetkili ve görevli idare mahkemelerine dava açtığı gibi süresi içerisinde AİHM’e de bireysel başvuru yolu ile başvurmuştur. 672 sayılı KHK ile ihraçlarda Danıştay’a dava açılmış, Danıştay’ın kendisini görevli görmediğine dair kararı ortaya çıkınca da 675 sayılı KHK’lardan itibaren’de görevli ve yetkili İdare mahkemelerine dava açmıştır. Daha sonra Danıştay kendisindeki dosyaları da görevli İdare mahkemelerine göndermiştir. İdare Mahkemeleri başvuruların tamamını OHAL İnceleme Komisyonu’na intikal ettirmiştir. **AİHM kendisine yaptığımız 492 kişi ile ilgili başvuruların tamamını kabul edilemezlik kararı vererek iade etmiştir.**
8. İhraç olan arkadaşlarımız OHAL İşlemlerini İnceleme Komisyonu’na süresi içerisinde başvuru yapmışlardır. Başvuran üyelerimizden şu ana kadar 3 kişinin göreve iadesine karar verilmiş olup, henüz tarafımıza ulaşmış ret kararı bulunmamaktadır.
9. OHAL KHK’larından 31’i kanunlaşmış olup bunlar yürürlüğe girmiştir. Anayasa’ya göre OHAL KHK’larının OHAL süresi boyunca uygulanması gerekmektedir. Ancak bu KHK’ların içeriğine baktığımızda kalıcı ve geleceğe dair sonuç doğurucu hükümler içermektedir. Bu nedenle henüz OHAL devam ederken CHP’nin 670 sayılı OHAL KHK’sının iptali için Anayasa Mahkemesi’ne açtığı davada, Anayasa Mahkemesi’nin 2016/171 E, 2016/164 K sayılı ve 02.11.2016 tarihli 8 Kasım 2016 tarihli resmi gazetede yayımlanan kararı ile OHAL KHK’larının Anayasal yargıya tabi olmadığı kararı verilerek iktidara oldukça geniş ve keyfi bir alan açılmıştır **(Ek 4).** OHAL KHK’ları yasalaştıktan sonra ana muhalefet partisi CHP’nin bu kanunların iptali için Anayasa Mahkemesi’ne açtığı davalarda da Anayasa Mahkemesi ret kararı vermiştir. Bu kararların tamamı 29-30 Haziran 2018 tarihli resmi gazetelerde yayımlanmıştır. Bu durumda Türkiye iç hukukunda Anayasa Mahkemesi dahil olmak üzere OHAL KHK’larının sadece OHAL dönemi ile sınırlı tutulabileceğine dair bir tespit bulunmamaktadır. Şu andaki durum kanunlaşan bu KHK’ların uygulanacağı yönündedir. Dolayısıyla OHAL sona erdi, bu nedenle başvurup ret cevabı alalım, bunun üzerine dava açalım önermesinin hukuki bir karşılığı yoktur. Çünkü zaten ihraçlar için dava açmanın ön şartı olarak OHAL Komisyonu’na başvuru zorunluluğu bulunmaktadır. OHAL Komisyonun ret kararı üzerine zaten yargı yoluna gidilecektir. Yargı yoluna gidildiğinde de her türlü ulusal ve uluslararası hukuk argümanı kullanılacaktır. Çeşitle basın yayın organlarında çıkan değerlendirmelerde 12 Eylül 1980 sonra sıkıyönetim ortamında 1402 sayılı kanunla ihraçlar örneği verilmektedir. O dönem sıkıyönetim süresi boyunca başvuracak bir merci yoktu. Şimdi ise şeklen dahi olsa bir OHAL Komisyonu bulunmaktadır. Kaldı ki bu komisyon bizzat Avrupa konseyi ve Mahkemesi’nin önerisi ile kurulmuştur.
10. Siyasi iktidar OHAL sonrası dönemi de düşünüp OHAL’i kalıcı hale getirecek bazı düzenlemeler yapmıştır. 25 Temmuz 2018 tarihinde TBMM Genel Kurulunda kabul edilen 7145 sayılı kanunla oldukça önemli düzenlemeler yapılmıştır. Bu kanun 31 Temmuz 2018 günü Cumhurbaşkanı tarafından onaylanarak yürürlüğe girmiştir. Bu kanunun 22.maddesi ile 7075 sayılı OHAL İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkındaki KHK’yı kabul eden kanunun 10.maddesinin 1.fıkrası değiştirilmiş ve yeni hükümler eklenmiştir. Böylece OHAL Komisyonunun alacağı kararların ne şekilde uygulanacağı düzenlenmiş, akabindeki maddelerde de benzer hususlara yer verilmiştir. Siyasal iktidar, OHAL Komisyonunun alacağı kararlarla ilgili yeni bir kanun yaparak kendince hukuksal tartışmaya fırsat tanımak istememiştir.
11. Bu düzenleme ile OHAL Komisyon kararı ile göreve iade olacaklar ile ilgili mali ve özlük haklarının iade edileceği belirtilmiştir. Ayrıca müdür yardımcısı ve üzeri kadroda bulunanlar hariç diğerlerinin ihraç zamanındaki kadro veya pozisyona iade edilecekleri de düzenlenmiştir. Ancak görev yeri garantisi yoktur. Böylece KHK’lardaki boşluk düzeltilmiştir. Uygulamada mali haklar ile ilgili yasal faiz ödenip ödenmeyeceği henüz belli değildir. Şayet yasal faiz ödenmez ise yasal faiz talep edecek üyelerimize dilekçeler gönderilecektir. Bu dilekçeleri mali haklarını aldıkları/çalıştıkları işyerine vereceklerdir. Olumsuz yanıt veya 60 gün içinde cevap verilmemesi halinde ise idare mahkemelerine kendileri dava açacaklardır.

2- OHAL Komisyon başvuruları OHAL KHK’ları ile ihraç edilenler bakımından halen zorunlu bir unsur olarak devam etmektedir. Bu kapsamda 701 sayılı KHK ile ihraç olan üyelerimizin yasal süre olan 60 gün içerisinde (ihraç tarihinden itibaren) Olağanüstü Hal Komisyonlarına başvurma zorunluluğu vardır. OHAL kalkmış olsa bile yukarıda açıkladığımız gibi KHK hükümleri devam etmekte olup komisyon kararları beklenilmek zorundadır.

3- Komisyon başvurusu yapılmış fakat komisyonun halen incelemesini tamamlamadığı üyelerimizin bu aşamada dikkat etmeleri gereken husus; var ise adres değişikliklerinin Komisyona bildirilmesidir. Yine benzer şekilde devam eden yargılamalardan alınan takipsizlik, kovuşturmaya yer olmadığına dair kararlar ve beraat gibi lehe kararların asıllarının veya onaylı suretlerinin komisyona bildirilmesi önemlidir. Tüm bu bildirimler üyelerimiz tarafından sisteme yapılacak girişlerle mümkün olabileceği gibi Valilikler üzerinden komisyona gönderilmek suretiyle de gerçekleştirilebilmektedir. Ayrıca üyelerimiz kendi başvuru durumlarını sistem üzerinden sorgulayarak da takip edebilirler.

4- Komisyon başvurusu ret olan üyelerimizin kararın kendilerine tebliğ edildiği tarihten itibaren dava açma süresi 60 gün olup ret kararı kendisine ulaşan üyemizin en kısa sürede sendikamız ile iletişime geçmesi çok önemlidir.

5- Komisyon başvurusu olumlu sonuçlanan üyelerimizin ilgili kurum tarafından kendilerine yeniden göreve atama kararlarının tebliğinden itibaren 10 gün içerisinde yeniden atandıkları kuruma giderek göreve başlamak istediklerini bildirmeleri gerekmektedir. Göreve başladıktan sonra mali ve özlük hakları hesaplanıp ödenecektir. Mali haklar faizi ile birlikte ödenmez ise yukarıda belirttiğimiz gibi faiz isteyen arkadaşlarımız faiz için dilekçe vereceklerdir. Bu dilekçe mali hakkın ödendiği tarihten itibaren 60 gün içinde verilmesi gereklidir.

6- Devlet Personel Başkanlığı ihraç sürecinde emekli olanların komisyon kararı ile göreve iadeleri konusunda işe başlamasının mümkün olduğu görüşünü beyan etmiştir. Bu kapsamda ihraç sürecinde emekli olmak zorunda olup iade kararı ile göreve devam etmek isteyenlerin kurumlarına bu durumu yazılı olarak bildirmeleri gerekmektedir. İhraç sürecinde emekli olmak zorunda olan üyelerimizin bir kısmı emekli ikramiyesi almış olup bir kısmı alamamıştır. Bu sebeple idarenin verilen ikramiyeleri talep etme gibi bir ihtimali bulunmakla birlikte gerçekleşecek olan ihtimallerde bağlı sendikaların hukuk birimleri ile iletişime geçilerek bilgi alınması önemlidir.

7- OHAL sürecinde açığa alınan üyelerimizin durumu OHAL kalkınca kurumlarınca değerlendirilecek olup gelişmeler karşısında üyemizin sendikamız ile iletişimde olması önemlidir. 7145 sayılı kanunun 26.maddesi ile 375 sayılı KHK’ya geçici 35.madde eklenmiştir. Bu maddenin G bendi uyarınca 3 yıl süre ile OHAL döneminde olduğu gibi açığa almalardaki soruşturmaya başlama sürelerinin uygulanmayacağı, açığa almanın 1 yıl olarak uygulanacağı gerekirse 1 yıl daha uzatılabileceği, savcılık soruşturması veya ceza mahkemesi yargılaması olanların açığa alma ile ilgili değerlendirme sürelerine uyulmayacağı düzenlenmiştir. Bu yeni düzenlemedeki tek fark valilikler yerine kurumların görevli kılınmasıdır. Ancak mevcut yasalardaki Vali ve Kaymakamların yetkisi(OHAL gerekçesi yani iltisaklı olmak dışında) devam etmektedir. Halen açıkta olan üyelerimizin göreve başlamak için kurumlarına dilekçe vermeleri gerekmektedir. Dilekçelerine verilecek cevaba göre sendikamız genel merkezi ile iletişime geçilmesi gerekmektedir.

8- 7145 sayılı kanunun 26.maddesi ile 375 sayılı KHK’ya geçici 35.madde eklenerek 3 yıl boyunca kurum ve kuruluşların merkezlerinde kurulacak komisyon ve ilgili bakan onayı ile ihraçların devam edeceği düzenlenmiştir. Bu şekilde alınacak kararlara karşı da İdari Yargı Yolu açıktır. Bu şekilde ihraç edileceklerde OHAL Komisyonu yetkili değildir.

9- **Gerek OHAL KHK’ları gerekse de 7145 sayılı kanunda OHAL Komisyon kararı ile göreve iade edilen kişilerin tazminat davası açamayacağı belirtilmektedir. Her ne kadar yasa dava açmayı engellemişse de hukuken mümkündür. Dava açmak isteyen üyelerimiz olursa bu bilgilendirmeyi okumaları gerekmektedir.**

1. Manevi tazminat için göreve iade tarihinden itibaren en geç 1 yıl içinde çalıştığı kurum merkezine örneğin Sağlık bakanlığı yönetim hizmetleri genel müdürlüğüne dilekçe ile çalıştığı kurum üzerinden başvuru yapılacaktır.
2. Bu başvuruda ihraç nedeni ile kendisi, varsa eşi, çocukları ve desteğine muhtaç anne ve babasının uğradığı manevi zararı ortaya koyması yani anlatması gereklidir. Bunun için de ihraç süreci boyunca varsa gittiği psikolojik destek hizmetleri, muayeneler, kullandığı ilaçlar, Aile bakanlığına başvurmuş ise sosyal inceleme raporları, muhtaçlık belgesi almış ise bu belgeler, dışlanmış ise buna ilişkin olayların anlatımı gibi kapsamlı olmalıdır. Tek başına ihraç edildiğini söylemek yeterli değildir.
3. Dilekçede manevi tazminat miktarı mutlaka belirtilmelidir.
4. Dava harçları göz önünde bulundurulmalıdır.
5. Dilekçe ret edilir ise ret cevabının tebliğinden itibaren 60 gün içinde, dilekçeye cevap verilmez ise dilekçenin verildiği günden sonraki ikinci 60 gün içinde idare mahkemesine dava açılmalıdır.
6. Kanunda açık olumsuz hüküm bulunduğundan dava açılırken **anayasaya aykırılık ileri sürülecektir.**
7. Dava açıldığında kuvvetli muhtemel idare mahkemesi, bölge idare mahkemesi, Anayasa mahkemesi ve AİHM süreçleri göze alınarak dava açılmalıdır.

10- OHAL Komisyon ret kararı üzerine açacağımız işe iade davalarını kazanır isek bu kararlar üzerine İdare aleyhine özellikle manevi tazminat davası açabileceğini belirtmek isteriz.