**1. HAFTA**: **Ulusal Düzeyde Korumadan Uluslararası Düzeyde Korumaya Geçiş**

 GİRİŞ

Bu dersin kapsamında insan haklarının kaynağı konusu yer almamakla birlikte, başlangıçta buna dair birkaç söz söylemek gerekir.

 İnsan hakları terimi bir kaynağa, yani insan olma durumuna işaret etmektedir. Dolayısıyla doğal hukuk anlayışı, sırf insan olmak durumundan kaynaklanan haklar bütününe sahip olmayı anlatan bu yaklaşıma en uygun yaklaşım olarak karşımıza çıkmaktadır. Hukukun başka birçok alanında zayıflamış ve hukuku temellendirmeye yönelik ilk yaklaşım olan doğal hukuk yaklaşımı, bu alanda hala güçlüdür.

 İnsan haklarına sadece yaşam için değil, onurlu bir yaşam için ihtiyaç duyulur. Birçok insan hakları sözleşmesi ilk sırada insan onurundan söz eder. İhlaller de bu onurun hiçe sayılması, bir anlamda kişinin insanlığının inkar edilmesi biçiminde algılanır. İlan edildiği gün halen İnsan Hakları Günü olarak kutlanan 1948 İnsan Hakları Evrensel Bildirgesi mevcut şartlara dair bir şey söylemekten çok, insanlar için onurlu bir hayatın şartlarını gösterir ve bunları haklar biçiminde açıklar. Yani bir kişiye nasıl insan gibi muamele edileceğini gösterir ve meşru bir devletin faaliyet çerçevesini belirleyen bir de haklar listesi sunar.

 Liberal anlayışa göre bu haklara bireyler sahip olur. Ekonomik, toplumsal ve kültürel haklar da bireylerin haklarıdır. Ancak insanlar aynı zamanda toplumsal varlıklardır, toplum olarak ve onun içinde yaşarlar. Dolayısıyla toplum üyeliği de hakların bir parçasıdır. Tüm insan hakları toplumsal bir ortamda var olur. Siyasal bir toplum ortamı olmadan adil yargılanma veya ayrımcılık yasağının bir anlamı yoktur. Aynı biçimde ifade özgürlüğü de ancak toplum içinde anlam taşır.

 İlk olarak, insan haklarının kimi grup haklarını içerip içermediği tartışması uzun süredir devam etmiştir. Kimi görüşler bunu reddetmekte, yalnızca bireylerin hakları olduğunu, kimi grup hakkı gibi görünen hakların da aslında bireysel düzeyde kullanılan haklar olduğunu savunmaktadır. Örneğin ana dilde eğitim hakkı grup hakkı gibi görünmekle birlikte, gruptaki her birey bunu bireysel düzeyde kullanır. Ancak grup hakları yaklaşımının insan hakları literatüründe gittikçe güçlenmekte olduğunu, hatta liberal kuramın özgürlük anlayışıyla bağdaştıran bir akımın güç kazandığını tespit etmek gerekir.

 İkinci olarak, insan hakları evrensel ve bölünmez haklardır. Bu yaklaşım BM'nin de kabul ettiği yaklaşımdır. Bu haklardan vazgeçilemez ve devredilemez. Kültürel görecelik tartışmaları tam da bu konuyla ilgili olarak karşımıza çıkmaktadır.

 Üçüncü olarak, ekonomik ve toplumsal hakların gelişmesiyle birlikte, devletin bu konudaki rolünün ne olacağı tartışması da başlamıştır. İlk ortaya çıkan medeni ve siyasal haklar devlete herhangi bir pozitif eylem yükümlülüğü getirmeyen, yalnızca keyfi müdahaleden kaçınmasını gerektiren negatif haklar olarak tanımlanmaktadır. Ancak 19. Yüzyılda büyük bir işçi sınıfının doğması ve onun ekonomik ve toplumsal haklara yönelik talepleri, devletin bu konuda kimi hizmetler sağlamasını gerektiriyordu. Çünkü medeni ve siyasal haklardan sadece küçük bir grup yararlanabiliyordu, toplumun büyük kesimi bunlardan yoksundu. Ekonomik ve toplumsal haklarla desteklenmezse, medeni ve siyasal haklar da kağıt üzerinde kalıyordu. Bu çerçevede bir kısmı siyasal haklar çerçevesinde kalan, seçme, seçilme, siyasal örgütlenme, sendika, grev, çalışma olanaklarının düzeltilmesi gibi yeni haklara dair talepler ortaya çıktı. Böylece, ekonomik, toplumsal ve kültürel haklar, ikinci kuşak haklar olarak gelişti, kabul edildi ve hem ulusal hem de uluslararası belgelerde yerini aldı.

ULUSLARARASI DÜZEYDEKİ FAALİYETLERİN GELİŞİMİ

 İnsan haklarının uluslararası düzeyde korunması 20. yüzyılda ortaya çıkmıştır. Bundan önce, ulusal düzeyde kabul edilmiş bildiriler mevcuttur. Bunların en eskisi, bugün anladığımız anlamda bir insan hakları belgesi olmamakla birlikte 1215 Magna Carta belgesidir. Siyasi iktidarın yetkilerinin sınırlandırılmasını içerdiği için bugün bir insan hakları belgesi olarak zikredilmektedir. 1776 Virginia Haklar Bildirisi ABD'de, 1789 Fransız İnsan ve Yurttaş Hakları Bildirisi ise Fransa'da kabul edilmiş belgelerdir. Her ikisi de bu ülkelerdeki devrim ve çatışma dönemlerinde ilan edilmiş olsalar da özellikle Fransız İnsan ve Yurttaş Hakları Bildirisi etkilerini geniş bir alanda hissettirmiştir.

 Virginia Haklar Bildirisi, günümüzde geleneksel ya da birinci kuşak haklar dediğimiz kişisel ve kimi siyasal hakları içermektedir. Tüm insanların özgür ve eşit olması, doğuştan gelen haklara sahip olması, din ve vicdan özgürlüğü, kuvvetler ayrılığı, kişi güvenliği gibi hakların yanısıra, o sırada Amerikan kolonileri İngiltere'den bağımsız olma mücadelesi verdiğinden bugün sözü edilmeyen siyasal iktidar halk yararına işlemiyorsa halkın onu değiştirme hakkı da yer almaktadır. Nitekim 1791'de Anayasa kabul edilirken temel hak ve özgürlüklere de yer verilmiştir.

 Fransız İnsan ve Yurttaş Hakları bildirisi ise doğal hukuk görüşünden esinlenerek özgürlük, mülkiyet, güvenlik ve baskıya karşı direnme olarak sıralanan doğal hakları korumanın her birliğin temel amacı olduğunu açıklamaktadır. Kişi güvenliği, masumiyet karinesi, cezaların geri yürümezliği, din ve inanç özgürlüğü, ifade özgürlüğü, kuvvetler ayrılığı ve vergi yükümlülüğü bildiride sayılan hak ve yükümlülüklerdir.

 Silahlı çatışma sırasında kimi grupların korunması ile insan haklarının korunması ilk dönemlerde birbirinden tam olarak ayrılmamıştı. Silahlı çatışmalar sırasında sivillerin, tutsakların, yaralı ve hastaların korunmasına ilişkin kuralların sözleşmelerle güvence altına alınması 1699 ve 1907 La Haye Sözleşmelerine kadar gider. Ancak bu konu halen insan haklarının korunmasına dair kitaplarda az da olsa yer almasına karşın, bugünkü anlamıyla insan haklarının uluslararası alanda korunmasının bir parçası olarak değerlendirilmemektedir. Bunun nedeni, insan haklarının korunması denilince gündeme gelen haklardan söz etmeye başlayınca daha iyi anlaşılacaktır. Sözkonusu grupların hakları halen *jus in bello* parçasıdır ve daha çok yaşamlarının korunması, koşullarının düzeltilmesi kapsamında gündeme gelmektedir.

*MC'de Azınlık Haklarının Korunması*

 İlk evrensel siyasal örgüt olan Milletler Cemiyeti Misakı, insan haklarının korunması konusunda kimi dolaylı hükümler içerse de açık kurallara yer vermemektedir. İki konuda daha açık kurallar yer almaktadır. Birincisi, manda yönetimi altındaki topraklar için, bu topraklarda yaşayanlarla ilgili olarak herkese dilekçe gönderme hakkı tanınmıştı. Bu dilekçeler, Sürekli Vekalet Komisyonu tarafından, yöneten ülkenin gözlemleriyle birlikte değerlendiriliyordu. Doğrudan gönderilen dilekçeler de inceleniyor ve hükümetlere tavsiyede bulunabiliyordu. İkincisi ise azınlık haklarının korunması için kurulmuş olan kapsamlı sistemin kollayıcısı olarak Milletler Cemiyeti'nin belirlenmiş olmasından kaynaklanıyordu. Bunlardan ilki ortadan kalkmış olduğundan üzerinde daha fazla durmaya gerek görülmemektedir. Ancak ikincisi halen kimi yönleriyle yürürlükte olduğundan daha ayrıntılı olarak incelenmesi gerekmektedir.

I. Dünya Savaşı sonrası kurulan ilk evrensel örgüt olan Milletler Cemiyeti Misakı’nda azınlıkların korunmasına ilişkin hüküm bulunmamaktadır. Ancak, barış antlaşmalarında kabul edilen azınlıkların korunmasına ilişkin yükümlülüklerin MC mekanizmasına bağlanması yoluna gidilmiştir. Bu sistem, azınlıkların korunması için hem siyasi hem de hukuksal alanda girişilen ilk yükümlülükler ağıdır ve savaş sonrası Avrupasında büyük huzursuzluk yaratmıştır. Çünkü o zamana kadar azınlıklar sorunu diye bir hukuksal sorun bulunmuyordu. Ancak Osmanlı İmparatorluğu için 1774 Küçük Kaynarca, 1856 Paris ve 1878 Berlin Antlaşması ile İslam dininden olmayanlar için Avrupa devletleri bazı yetkiler elde etmişlerdi. 1878 Berlin Antlaşması, yeni Sırbistan, Bulgaristan, Romanya ve Karadağ devletlerinde mezhep farkının eşitsizliğe neden olmayacağını da belirlemişti. Ancak bir devlet içinde yer alan ve soy, din ya da dil açısından çoğunluktan farklı olan topluluklara azınlık adını verilerek korunması için önlemler alınması Birinci Dünya Savaşı’ndan sonra ortaya çıkan bir gelişmedir. Yani yeni olan, azınlıkları sorununun uluslar arası önlemlerle halledilmeye çalışılması, azınlıklara tanınan hakların uluslararası teminat altına konulmaya çalışılmasıdır.

Bunun en önemli nedeni, Avrupa’daki savaş sonu haritasının daha önce ilan edilen ilkelere göre çizilmesinin imkansız olmasıdır. Yeni devletlerin içinde, daha önce onlara hakim olan uluslardan parçalar kalmıştı. Ancak onları eskisi gibi içinde bulundukları devletin keyfine terk etmeye ABD Başkanı Woodrow Wilson kesinlikle karşı çıktı ve onlar için hiç değilse uluslararası teminatlar içeren haklar tanınması zorunlu oldu.

 Bu sistemi kaynakları bakımından dört grupta değerlendirmek mümkündür. Birinci grupta, I. Dünya Savaşı sonrası barış antlaşmaları yer almaktadır. İkinci olarak, Polonya, Yunanistan, Sırp-Hırvat-Sloven Krallığı, Çekoslavakya ve Romanya ile Müttefikler arasında yapılan özel azınlık antlaşmaları vardır. Üçüncü grubu, ikili azınlık antlaşmaları oluşturmaktadır. Dördüncü olarak ise MC’ye tek taraflı beyanda bulunan devletler gelmektedir.

 Bütün bu antlaşmalarda ortak olan bazı noktalar vardır. En başta, hepsinde yaşama hakkı ve dil, ırk veya din temeline dayanan hiçbir ayrıma uğramaksızın dinsel inanç ve uygulama özgürlüğü garanti altına alınmaktadır. Taraf devletlerin vatandaşları, yasa önünde ve medeni ve siyasal haklar açısından eşit olacaklardır. Dinsel ve eğitim amaçları için örgütlenme özgürlüğü getirilmiştir. Ayrıca, azınlıkların nüfusun önemli bir kısmını oluşturduğu bölgelerde devletin çocuklar için ana dilde eğitim imkanları sağlaması gerekmektedir.

 Bu hükümler MC’nin garantisi altına konulmuştur ve MC Konseyi’nin rızası olmadan değiştirilemez. Buradaki amaç, devletlerin bu hükümleri tek taraflı olarak değiştirmesinin engellenmesi ve uygulamasının sağlanmasıdır. Örnek olarak, Barış Antlaşması’nın 37. maddesine göre, Türkiye Barış Antlaşması’nın 38-44. maddelerini temel yasası olarak tanımakta ve hiçbir kanun, yönetmelik ya da resmî işlemin bunlarla çelişmemesini ve bu hükümlerden üstün sayılmamasını üstlenmektedir.

 Herhangi bir Konsey üyesi bir ihlali ya da ihlal tehlikesini Konsey’in dikkatine sunma hakkına sahiptir. Konsey bu durumda, koşulların gerektirdiği önlemleri almak ve direktif vermek yetkisine sahiptir. Yukarı Silezya hariç bireysel başvuru hakkı yoktur. Ancak büyük sayıda başvuru dilekçesi Konsey tarafından incelenmiştir ve önemli bir bilgi kaynağı oluşturmuştur. Devletler arasındaki uyuşmazlıklar önce Konsey’e, sonra da USAD’a gitmektedir. Bu antlaşmaların yorumu görevini üstlenen USAD, azınlıklara ilişkin hükümlerin yorumlanmasında etkili yorum tekniği kullanarak yasa önünde olduğu gibi azınlıklara yönelik muamelede de eşitlik sağlanması için ısrar etmiştir. USAD’ın tanımına göre azınlık kavramı “bir devlette yerleşmiş bulunan **(incorpores)** ve nüfusu ayrı bir ırk, dil ya da dinden oluşan toplumsal gruplar”ı belirtmektedir.

 Milletler Cemiyeti, azınlıkların dilekçelerinin kabul edilmesi ve incelenmesi için 1922'de karar vermiş, 1923'te de başvuru koşullarını belirlemiştir. Bu koşullar beş tanedir ve azınlıkların korunmasıyla ilgili olması, isteğin azınlıklar ile devler arasındaki siyasal ilişkilerin kesilmesi talebiyle sunulmaması, dilekçenin isimsiz olmaması, dilekçenin aşırı sivri bir dille yazılmamış olması ve yakınmanın başka bir dilekçeye konu olmamış yeni bilgiler içermesi ya da olaylara yer vermesi olarak belirlenmiştir. Azınlıkların korunmasıyla ilgili olma koşulu, örgütün bu konudaki yetkisinin çerçevesini çizen belgeyle ilgilidir ve halen her sözleşmeye dair başvuru için geçerlidir. İsimsiz olmama ve başka bir başvurunun konusu olmayan yeni bilgi ya da olaylara dair olmak da halen insan hakları sözleşmelerine dair başvurularda aranan koşullar arasındadır.

 Acil olmayan durumlarda dilekçe ilgili devlete gönderilir, 3 hafta içinde yanıt verip vermeyeceğini bildirir, verecekse 2 ay içinde gözlemlerini iletirdi. Acil durumlarda ise doğrudan Konsey'e sunulabilirdi. Bundan sonra dilekçe ve hükümet gözlemleri tüm Konsey üyelerine gönderilirdi. Bu durumda, Başkan kendisine yardımcı olacak 2 üye atar ve Azınlık Komitesi böylece 3 kişiden oluşurdu. Yani sürekli bir komite değil, her başvuru için oluşturulan *ad hoc* bir komite olurdu. Komite sorunu Konsey'in dikkatine sunma kararı vermezse konu kapanır. Sunmaya karar verirse bir rapor hazırlar ve Konsey'in daha fazla incelemesine konuyu bırakır. Konsey'in inceleme yapabileceği yollar sınırlı değildir ve USAD'dan danışma görüşü alma seçeneğini de içerir. Sonunda ilgili devlete yönerge gönderebilir.

 Ancak yönerge gönderme hakkını hiç kullanmaması, sürecin yavaş işlemesi, etkin olmaması, uygulamanın belli ülkelerle sınırlı olması nedeniyle eleştirilen bir uygulama olmuştur. Yalnızca Doğu ve Orta Avrupa ülkelerini kapsıyordu. Dilekçelerin çoğu da sayıdaki fazlalığa rağmen sonuçsuz kalmıştı. Konsey'in siyasi bir organ olması burada önemli bir etkendi.