**2. HAFTA**: **Birleşmiş Milletler (BM) Antlaşması ve Sistemi**

*BM Antlaşması'nda İnsan Haklarının Korunmasının Yeri*

 BM Antlaşması 7 farklı yerde insan haklarına gönderme yapar. Ama bu göndermeler “insan hakları ve temel özgürlükler” derken, hiçbir yerde bunları saymaz ya da tanımlamaz. En genel biçimde, bu hakların “ırk, cinsiyet, dil ya da din” gözetilmeksizin uygulanması gerektiğini söyler.

BM Antlaşması'nın Giriş kısmında, "...temel insan haklarına, insan kişiliğinin onur ve değerine, erkeklerle kadınların ve büyük uluslarla küçük ulusların hak eşitliğine olan inancımızı yeniden ilan etmeye... daha geniş bir özgürlük içinde daha iyi yaşama koşulları sağlamaya...bu amaçları gerçekleştirmek için çaba harcamaya karar verdik" denmektedir.

 Maddelere bakınca, ilk olarak amaçları belirleyen 1. Maddenin 3. paragrafında, " Ekonomik, sosyal, kültürel ve insancıl nitelikteki uluslararası sorunları çözmede ve ırk, cinsiyet, dil ya da din ayrımı gözetmeksizin herkesin insan haklarına ve temel özgürlüklerine saygının geliştirilip güçlendirilmesinde uluslararası işbirliğini sağlamak" bir amaç olarak ortaya konmaktadır.

 Daha sonra, 13. maddede Genel Kurul için" Ekonomik, sosyal, kültürel alanlarda, eğitim ve sağlık alanlarında uluslararası işbirliğini geliştirmek ve ırk, cinsiyet, dil ya da din ayrımı gözetmeksizin herkesin insan hakları ile temel özgürlüklerden yararlanmasını kolaylaştırmak için araştırmalar yapılmasına önayak olur ve bu amaçla tavsiyelerde bulunur" denmektedir.

 55. maddede BM'nin " Irk, cinsiyet, dil ya da din ayrımı gözetmeksizin herkesin insan haklarına ve temel özgürlüklerine bütün dünyada etkin bir biçimde saygı gösterilmesini" kolaylaştıracağı belirtilmektedir.

 62. maddede Ekonomik ve Sosyal Konsey için " Konsey, herkesin insan haklarına ve temel özgürlüklerine etkin bir biçimde saygı gösterilmesini sağlamak üzere tavsiyelerde bulunabilir" denilmektedir.

 68. madde " Ekonomik ve Sosyal Konsey, ekonomik ve sosyal konularda ve insan haklarının ilerletilmesi için komisyonlar kuracağı gibi görevlerini yerine getirmesine yarayacak başka komisyonlar da kurar" diyerek İnsan Hakları Komisyonu'nun kurulmasının önünü açmaktadır.

 76. madde vesayet rejiminin temel hedefleri arasında "ırk, cinsiyet, dil ya da din ayrımı gözetmeksizin herkesin insan haklarına ve temel ˆözgürlüklerine saygı gösterilmesini teşvik etmek ve dünya halklarının karşılıklı bağımlılığını geliştirmek ve ...sosyal, ekonomik ve ticari alanlarda bütün Birleşmiş Milletler üyeleri ile onların uyruklarına eşit davranılmasını sağlamak" da sayılmaktadır.

 Son olarak, 83. madde ile madde 76'da olağan vesayet rejimi için kabul edilen hedefler, stratejik vesayet rejimi altındaki ülkeler için de kabul edilmektedir.

 Bu maddeler çerçevesinde İnsan Hakları Komisyonu ECOSOC'a bağlı olarak kurulmuştur. Komisyon'un ilk çalışması İnsan Hakları Evrensel Bildirgesi'nin (İHEB) 10 Aralık 1948'de Genel Kurul kararı ile kabul edilmesi olmuştur. Bildirge 48 olumlu, 8 çekimser oyla ve hiçbir karşı oy olmadan kabul edilmiştir.

 BM’de bu hükümlere işlerlik kazandırmak için iki tür denetim veya izleme mekanizması bulunmaktadır. Birinci ve daha fazla bilinen tür, belirli konularda hazırlanan sözleşmeler ve güvence mekanizmalarıdır. İkinci ise, BM antlaşmasının kendisine dayalı olarak kurulan ve tüm dünyada temel insan hakları ve temel özgürlüklerin sağlanmasını izleyen ‘sözleşme dışı’ yöntemlerdir.

 İHEB, insan haklarının bir katalogunu çıkarma işinin ilk adımıdır. Bundan sonra Komisyon hem bu katalogu çıkarma hem de bunları bağlayıcı kılma işine, çeşitli konularda sözleşmeler hazırlayarak devam etmiştir. Son adımda ise bu sözleşmelere denetim mekanizmaları kazandırma hedefiyle çalışmıştır.

 Sözleşme dışı yöntemleri de 2006'ya kadar İnsan Hakları Komisyonu yürütüyordu. Ancak Komisyon hakkında, siyasileşmiş bir organ olduğu, insan haklarını en çok ihlal eden devletlerin üye olarak incelemeden kurtulduğu, bazı üyelerinin bu konumlarını rakiplerini zor duruma düşürmek için kullandığı gibi birçok eleştiri vardı. Ama çok önemli ilkeler ilan ettiği ve ağır insan hakları ihlallerini araştırması için özel temsilciler atayarak veya inceleme komisyonları kurarak kamuoyunu duyarlı hale getirdiği reddedilemez.

 Nisan 2001’de ABD sürpriz bir şekilde İnsan Hakları Komisyonu’ndan çıkartıldı. Komisyon'dan çıkarılmasından sonra ABD’nin bu kuruma yönelik eleştirileri arttı. Sonunda, insan haklarının artık sistemde daha üst bir yere taşınması gerektiği, ECOSOC’a bağlı olan Komisyon yerine Genel Kurul'a bağlı bir alt-organın daha yerinde olacağına karar verildi. İnsan Hakları Komisyonu 2006 yılında Genel Kurul kararıyla kaldırılarak onun yerine Genel Kurul’a bağlı İnsan Hakları Konseyi kuruldu. Komisyonun diğer konulardaki yetkileriyle birlikte sözleşme dışı yöntemler hakkındaki yetkileri ve görevleri de 2006’da böylece bu yeni organa geçti.

 Komisyon'un çalışmalarının bir sonraki önemli adımı, İkiz Sözleşmeler olarak da anılan, 1966 Medeni ve Siyasal Haklar Sözleşmesi ve Ekonomik, Toplumsal ve Kültürel Haklar Sözleşmesi yapıldı. Bugün BM sisteminde insan haklarına ilişkin toplam 14, “çekirdek” insan hakları sözleşmeleri denilen 8 sözleşme vardır. Bunların ikisi 1966 sözleşmeleridir. Diğerleri ise şunlardır:

1965 Irk Ayrımının Ortadan Kaldırılması Sözleşmesi,

1979 Kadınlara Karşı Ayrımcılığın Ortadan Kaldırılması Sözleşmesi,

1984 İşkence ve diğer İnsanlık dışı Muamelenin Ortadan Kaldırılması Sözleşmesi,

1989 Çocuk Hakları Sözleşmesi,

1990 Göçmen İşçiler ve Ailelerinin Haklarının Korunması Sözleşmesi,

2006 Engellilerin Hakları Sözleşmesi.

 Ayrıca bir kısmında güvence mekanizması kuran ya da bunları güçlendiren ek protokolleri de vardır. Güvence mekanizması olarak tüm sözleşmeler taraf devletlerden değişik dönemlerde rapor alınmasını öngörür. Bazıları çerçevesinde birer komite de kurulmuştur. Komite varsa dönemlik raporu o alır, yoksa İnsan Hakları Konseyi alır. Ayrıca sözleşmeleri hakkında genel yorumlar yayınlayabilirler. Kuruluşta 1966 Ekonomik, Toplumsal ve Kültürel Haklar Sözleşmesi'nin bir komitesi yoktur ama Medeni ve Siyasal Haklar Sözleşmesi'nin vardır.

 Halen sözleşmeler çerçevesinde çalışan 10 komite vardır:

1966 Medeni ve Siyasal Haklar Komitesi (CCPR),

1985 Ekonomik, Toplumsal ve Kültürel Haklar Komitesi (CESCR),

1965 Irk Ayrımının Ortadan Kaldırılması Komitesi (CERD),

1979 Kadınlara Karşı Ayrımcılığın Önlenmesi Komitesi (CEDAW),

1984 İşkenceye Karşı Komite (CAT),

1989 Çocuk Hakları Komitesi (CRC),

2004 Göçmen İşçiler Komitesi (CMW),

2006 Engellilerin Hakları Komitesi (CRPD),

2006 Zorla Kaybolan Kişiler Komitesi (CED),

2007 İşkenceye Karşı Alt-Komite (SPT).

 Bu komitelerin hepsi sözleşmede belirlenen dönemlerde taraf devletlerin raporlarını alır ve inceler. Bu inceleme sonucunda bir rapor hazırlayarak olumlu, olumsuz ve bir sonraki raporda yer alması istenen konuları bildirir.

 Ayrıca her biri belirli koşullar çerçevesinde devlet başvurusu ya da bireysel başvuru alabilir. Dolayısıyla güvence mekanizmalarının ikinci yöntemi devlet başvurusudur. Tüm sözleşmelerde devlet başvurusu yöntemi öngörülmüştür. Ama bu zamana kadar hiç kullanılmamıştır.

 Üçüncü güvence mekanizması yöntemi ise bireysel başvurudur. Kimi sözleşmeler orijinal olarak, kimisi de daha sonra ek protokollerle bireysel başvuru yöntemine kavuşmuştur. Medeni ve Siyasal Haklar Komitesi orijinal olarak bu yöntemi içerir ama kabul etmek taraf devletlerin protokole de taraf olmasına bağlanmıştır. Yani zorunlu değildir. Orijinal olarak bu yetkisi olmayan CEDAW, isteyen taraf devletler için 2000 yılında yapılan bir protokolle bu yetkiye sahip olmuştur. Ekonomik, Toplumsal ve Kültürel Haklar Sözleşmesi ise 1985'te bir ek protokolle kendi komitesine kavuşmuş, 1998 tarihli bir başka ek protokolle de komite bu yetkiye sahip olmuştur.

 Burada önemli bir nokta, sözkonusu komitelerin mahkeme olmadıkları ve dolayısıyla yargısal yetkiye sahip olmamalarıdır. Bunun anlamı, komitelerin yargısala çok benzeyen süreçler izlemelerine ve sonunda ihlal ya da ihlal değil kararı verebilmelerine karşın, bunun sonucunda devlete bir tazminat yükümlülüğü getirememeleridir.

 Ayrıca Kadınlara Karşı Ayrımcılığın Yasaklanması Sözleşmesi ek bir seçmeli protokolle soruşturma yöntemini, İşkencenin Önlenmesi Sözleşmesi'ne 2002'de ek bir protokolle düzenli ziyareti yöntemleri arasına katmıştır.

 BM'ye üye olan her devletin tabi olduğu sözleşme-dışı mekanizmalar ise BM Antlaşması'nın kendisinden kaynaklanan üstü kapalı yetkiyle oluşturulmuştur. Bunlar, Ülke/Konu Odaklı olanlar ve 2006'da eklenen Evrensel Periyodik İnceleme'dir.

 Bu mekanizmalar belirli bir ülke ya da konu için başlatılabilir. Belirlenen raportör ya da raportör heyeti, bir ülke ya da konu için kamuoyuna açık bir şekilde inceleme yapar, izler, tavsiyede bulunur ve rapor hazırlar. Devlet bu mekanizmalar çerçevesinde yapılan girişimleri kabul etmek zorunda değildir. Ancak reddetmek insan haklarına saygısı olmayan bir devlet olarak görünmesine neden olacağı için çoğu devlet kabul eder. 1 Ağustos 2017 itibariyle 44 tematik, 11 ülke incelemesi mevcuttur. Tema olarak; zorla ya da istekdışı kayıplar, yargısız infazlar, işkence ve başka zalimce davranışlar, dinsel hoşgörüsüzlük, din ya da inanç özgürlüğü, paralı asker kullanılması, çocuk ticareti, çocuk pornografisi, ırkçılık, düşünce ve ifade özgürlüğü, vb. Ülke olarak incelenenler arasında, Afganistan, İran, El Salvador, Güney Afrika, Myanmar, Sudan, Haiti, Nijerya, Ruanda, Mozambik, Kamboçya.Mali, Eritre, Kuzey Kore, Belarus.

 Bu yöntemde Konsey'in elinde iki tür inceleme yöntemi mevcuttur. Tematik incelemede her raportör misyonu belirli bir konuyu her yıl farklı üye devletler için inceler. Ülke incelemesi ise hakkında birçok hak kategorisi için fazla sayıda şikayet ya da bildirim olan devletlerin kapsamlı olarak incelenmesini içerir. Bu incelemelerde, raportör misyonları izin verirse ilgili devletleri ziyaret edebilir, buralarda hem hükümet hem de STK hem de şikayetçilerle görüşebilir, yerinde inceleme yapabilir ve sonunda bir rapor hazırlar. Tematik inceleme, keyfi gözaltı ya da gözaltında kaybolma gibi en temel haklardan başlayıp yıllar içinde artış gösteren konuları da içermeye başlamıştır. Örneğin Afrika'da bazı ülkelerde albinolara yönelik saldırılar, çevre hakkı, insan hakları savunucularının korunması gibi konular daha yakın zamanlarda konular arasına girmiştir.

 ECOSOC'un doğrudan kullandığı iki şikayet yöntemi vardır. Birincisi, 1235 yöntemidir. 1967 yılında 1235 sayılı kararla başlatıldığından bu ismi almıştır. O zamanki İnsan Hakları Komisyonu'nun, mevcut görevlerine zarar vermeden ""Question of the violation of human rights and fundamental freedoms, including policies of racial discrimination and segregation and of apartheid, in all countries, with particular reference to colonial and other dependent countries and territories" konusunu inceleme kararını kabul etmiş, ilk olarak Güney Afrika, Namibya ve Güney Rodezya'daki ırk ayrımcılığıyla ilgili ihlalleri inceleme yetkisi ve bu konuda rapor ve önerilerini sunma görevi vermiştir.

 1970 tarihli 1503 sayılı kararıyla başlattığı şikayet yöntemi ise BM sistemi içindeki en eski genel şikayet yöntemidir. İnsan Hakları Komisyonu'na bağlı olarak kurulan İnsan Haklarının Korunması ve İlerletilmesi Alt-Komisyonu'na, “situations which reveal a consistent pattern of violations of human rights” inceleme yetkisi verilmiştir. Burada bireysel şikayetler değil, bir devlet içindeki genel durum incelenir.

 2000'de gözden geçirilip yenilenmiştir. 2007'de bir kez daha gözden geçirilerek bugünkü durumuna getirilmiştir ve gizli olarak yürütülen şikayet yöntemidir. Dünyanın her yerindeki ihlallerin kurbanları ya da bu konuda doğrudan bilgi sahibi olanların başvurabileceği, kişi, kişi grupları ve STK'lara açık bir yöntemdir. Bir şikayetin kabul edilebilmesi için koşullar: Siyasi amaç gütmemesi, atfedilen ihlallerin olgusal anlatımını vermesi, dilinin saldırgan olmaması (diğer koşulları karşılıyorsa tek başına ret sebebi değildir), ihlal kurbanları ya da bunlar hakkında doğrudan ve güvenilir bilgi sahibi olanlarca başvuru yapılması, yalnızca medyada yer alan haberlere dayanmaması, halen özel yöntemler, antlaşma komitesi veya başka bir bölgesel ya da BM başvuru yolu altında değerlendirilmiyor olması, etkisiz ya da mantıksız yere uzun olmaması koşuluyla iç başvuru yollarının tüketilmiş olması.

 Bu amaçla kurulmuş olan bir Başvuru Çalışma Grubu (communications) ilk başvuruları inceler. Kabul edilebilir bulduklarının bilgisi ilgili devlete iletilerek yorumları istenir. Durumlar Çalışma Grubu (situations) ise sürekli ve ağır insan hakları ihlalleri kalıbı olduğu sonucuna varırsa bunu Konsey gündemine taşıyabilir.