TÜRK-AB ORTAKLIK HUKUKU ÇERÇEVESİNDE TÜRKİYE'DEKİ AB VATANDAŞLARINIÇİN ÇalışMA VE İKAMET HAKLARI ÜZERİNE BİR DEĞERLENDİRME

Yrd.Doç.Dr. BÜLENT ÇİÇEKLI*

Uluslararası göç açısından Türkiye uzun yıllar bir menşe yani göç ve- ren bir ülke konumuna sahip olmuş ve bugün hala bu konumunu sür- dürmektedir.1 Bununla birlikte, uluslararası göc açısından, Türkiye bugün artık hem göç kabul eden hem de transit bir ülke konumuna gelmiş bulunmaktadır. Özellikle, Doğudan Batıya göc olgusu içerisinde Türkiye bir geçiş bölgesi olarak artan oranda bir öneme sahip olmaya başlamıştır.2

Ancak Türkiye’yı hedef alan nüfus hareketleri sadece yukarıda kıs-

---

* Polis Akademisi Devletler Özel Hukuku Öğretim Üyesi.


ca izah edilen klasik göc kaynaklarından ibaret değildir. Bunlara ilaveten, uluslararası hareketliğin artışına paralel olarak ve ülkede takip edilen ekonomik politikaların neticesinde sınırlı da olsa tersine yani Batidan Doğuya doğru cereyan eden bir göc olgusuna rastlanmaktadır. Bu tür göc hareketlerine sebep olan başlıca politikalar arasında yabancı sermayeyi teşvik ve turizmi geliştirme politikaları yer almaktadır.3

Yukarıda zikredilen gelişmelerin neticesi olarak, ülkemizde evvelki yıllarda kıyaslara artan oranda bir yabancı nüfus varlığı gözlenlenmektedir. Bu yabancıların ehemmiyetli bir kısmı Avrupa Birliği menşei kişilerden oluşmakta bunların bir kısmı da Türklerle evlilikler yapmak suretiyle Türkiye ile olan irtibatlarını daha da sağlamlaştırmaktadır. Bu durumda bulunan yabancılar Türkiye'de sahip olduklarını haklar ve kendilerine uygulanan yabancılar rejimi ile ilgili taleplerde bulunmakta ve daha liberal kuralların kendilerine uygulanması yönünde isteklerini değişik platformlarda dile getirmektedirler.4

Türkiye'de bulunan Avrupa Birliği vatandaşları açısından konuya bakティğımızda, Türk yabancılar hukuku kurallarının bunlara uygulanması sırasında, Türkiye ile AB arasında Ankara Antlaşması çerçevesinde imzalanan ve bizim Ortaklık Hukuku olarak nitelendirdiğimiz belgelerin dikkate alınması gerektiği göze çıkmaktadır. Netice olarak, Türk yabancılar rejimi açısından AB vatandaşlarına özel statüleri gereğince daha müsait kuralların uygulanması gereği ortaya çıkmakla

3 Türkiye'ye yönelik göc hareketlerine doğrudan etki eden bu tür politikalar dışında, kendiliğinden gelişen zinçirleme göc hareketleri de Türkiye'deki yabancı nüfusun artışında tesirli olmuştur. Özellikle Batı Avrupa'ya kendini hissettiren Türk nüfusunun bulundukları ülkelerde kurdukları sosyal, kültürel, ekonomik vb. ilişkileri neticesinde, bu ülke vatandaşları için Türkiye'ye gelmek, bir Türk vatandaşı ile evlenerek veya başka şekillerde Türkiye'ye yerleşmek yaygınlaşan bir yaşam tercihi olmaya başlamıştır.

birlikte bahse konu bu daha liberal yabancılar rejiminin tespit ve işlenmesi gerekmektedir.

1. AB Vatandaşlarının Türkiye-AB Ortaklık Hukukundan Doğan Özel Durumu


Ancak Avrupa'ya göç olgusu içinde Türk göçü çok önemli bir yere sahip olduğundan, AB'den Türkiye'ye göç olgusuna literatürde gerekli ehemmiyet verilmemiştir. Boyle olunca da, bahse konu belgeler hep tek tarafından haklar tanıyormuş gibi incelenmiş ve Türkiye'de oturan AB vatandaşlarının bu belgelerden doğan bir takım haklar ve kolaylıklar elde edeceği konusu ihmal edilmiştir. Diğer bir ifadeyle Ortaklık Hu-


6 Ortaklık Hukuku olarak nitelendirilen Ankara Ortaklık Antlaşması, Katma Protokol ve Ortaklık Konseyi Kararları çerçevesinde Avrupa Birliği'ndeki Türk vatandaşlarının sahip olduğu haklar konusunda bkz. ÇİÇEKLI (dn. 1); Arif KÖKTAŞ, Avrupa Birliği'nde İşçilerin Serbest Dolaşım Hakku ve Türk Vatandaşlarının Durumu, 1999; Ankara: Nobel Yayın Dağıtım; Şengül BERKSO Avrupa Birliği'nde Yaşayan Türk İşçilere ve Ailelerine Ortaklık
kuku belgeleri sadece Avrupa Birliği’ndeki Türkler için değil, aynı zamanda Türkiye’deki AB vatandaşları için de haklar ve kolaylıklar temin etmektedir.  

1.1. Ankara Antlaşması ve Katma Protokolün AB vatandaşları için sağladığı haklar

Gerek Ankara Antlaşması gerekse Katma Protokolün maddeleri genel olarak değerlendirildiğinde ağırlıklı olarak Topluluğa üye olmaya aday bir ülkenin üyelik şartlarına ulaşmasını temin etmek üzere alınması gereken bir takım tedbirlerin ne olduğundan bahsedilmektedir. Bununla birlikte, ilgili belgelerin özellikle serbest dolaşima ilişkin maddeleri incelendiğinde serbest dolaşımı temin edici düzenlemelerin karşılıklı haklar doğuracak ve yükümlülükler getirecek şekilde kaleme alındığı görülecektir.

Ankara Ortaklık Antlaşmasının 12, 13 ve 14. Maddelerine bakıldığında bu husus açıkça görülmektedir. Örneğin, 12. Maddeye göre,

"Âkit Taraflar, kendi aralarında işçilerin serbest dolaşımını aşamalı olarak gerçekleştirmek için Topluluğu kuran Antlaşmanın 48, 49 ve 50 nci maddelerini rehber alma konusunda mutabık- tırlar".


Her ne kadar bahse konu 12, 13 ve 14. Maddelerin lafızları dikkate alındığında âkit taraflar ülkelerinde doğrudan uygulanabilme kabili-

---


yetine sahip gözükmeseler de, bu maddelerin ileride gerek Türk vatandaşlarının Avrupa Birliğinde, gerekse de AB vatandaşlarının Türkiye'de serbest dolaşımını öngördüğü kesindir.

İlgili maddelerde geçen rehber alma veya esinlenme tabirlerinden ne- yin anlaşılması gerektiğini net olmamakla birlikte, ATAD vermiş olduğu kararlarla, sende AB'deki serbest dolaşma benzer sonuçların doğacağını kabul etmiştir. Ancak Türk hukuku açısından bu rehber almanın (esinlenmenin) ne manaya geleceği konusu belirsizliğinin sürdürüldüğünü, ATAD'ın konuya ilişkin dava hukuğunun kendi yargı yetkisinde olmayan Türkiye'de ve Türk hukuku açısından ayı- çerli olduğunu söylemek mümkün olmadığı gibi bunların Türk yabancı hukuku açısından hic dikkate alınmasını gerektirirğini söylemek de mümkün değildir.

Katma Protokolün 36 ve 41. Maddeleri de, benzer şekilde serbest do- lasım konusunu düzenlerken karşılıklık esasını dikkate alarak düzenlemeye yapmıştır. Katma Protokolün 36. Maddesine göre:

"Türkiye ile Topluluk üyesi Devletler arasında işçilerin serbest dolaşımı, Ortaklık Antlaşmasının 12. maddesinde yer alan prensipler gereğince, Antlaşmanın yürürlüğe girisinden sonra on ikinci ila yirmi ikinci yılın sonu arasında aşamalı olarak ger- çekeleştirilecektir.

Ortaklık Konseyi bu amaca ulaşmak üzere gerekli kurallar ko- nusunda karar verecektir".

Bu maddeler Avrupa Topluluğu Komisyonu tarafından 1986 yılında yapılan değerlendirmede şu şekilde yorumlanmıştır:9


Bilindiği üzere Türkiye ile AB arasında işçilerin serbest dolaşımı henüz hayata geçirilmiş bir husus değildir. Türkiye serbest dolaşım konusunu Ankara Antlaşması'nın bir parçası olarak takip etmemiş tam üyelik başvurusunun bir parçası olarak değerlendirilmişştir. AB üyesi ülkeler açısından ise Türk işçilerinin Topluluk içinde sınırı olmaz serbest dolaşımı şu aşamada arzu edilen bir sonuç değildir.

Karşılıklı bu ilişkiler çerçevesinde Türk tarafının resen tek tarafı olan AB vatandaşlarının sınırız bir şekilde Türkiye'de serbest dolaşımını kabul etmesi ve buna yönelik iç hukukunda düzenleme yapması da ihtimal dışındır. Her ihtimal de tam üyelik öncesi sınırı olmaz serbest dolaşım arzu edilecek bir sonuç olursa, konunun oy birliği ile karar alacak olan Ortaklık Konseyi tarafından karara bağlanması gerekmektedir (Katma Protokol, m. 36).

Katma Protokolün 41. Maddesinin 1. Bendinde, akit tarafların kendi aralarında yerleşme hakkı ve hizmetlerin serbest bir şekilde sağlanması konusunda yeni kısıtlamalar koymaktan kaçınacakları hüküm altında alınmaktadır. Uluslararası literatürde standstill clause (koru-
ma klozu) olarak nitelendirilen bu hüküm gereğince Katma Protokolün yürürlüğe girdiği tarihten itibaren hem AB ülkeleri hem de Türkiye kendi aralarında gerek yerleşme hakkı gerekse de hizmetlerin serbest bir şekilde sağlanması konusunda kısıtlama koyamayacaktır. Bunun bir neticesi olarak, eğer bu türlü kısıtlamalar getirilmiş olسا bile bunlar gerek AB’deki Türklere gerekse de Türkiye’deki AB vatandaşlarına uygulanamayacaktır.


Ancak Katma Protokolün 41. Maddesinin 1. Fikrasi doğrudan uygulanabilme potansiyeline sahip gözükmemektedir.12 Katma Protokolün Türkiye açısından yürürlüğe girdiği tarihten bu tarafa Türk yabancılar rejiminde ne gibi kısıtlamalara gidildiğini bu çalışmanın kapsamı içinde tespit etmek ve ne tür hukuki soruların doğabileceğini önce den kestirmek zor gözükmemektedir. Ancak, şu söylenebilir ki Protokolün yürürlüğe girdiği tarihten sonra yapılan değişikliklere sahip ol-

dukları haklarda kısıtlama getirilen AB vatandaşları kendileri açısından lehe olan önceki kuralların uygulanmasını talep edebilirler.

1.2. 1/80 sayılı Kararın Türkiye’deki AB vatandaşları için sağladığı haklar


“Türkiye’deki işgücü piyasasına yasal olarak dahil olmuş bulunan Topluluk üyesi ülke vatandaşları ve onlarla birlikte oturan aile fertleri de, ilgili maddelerde yazılı şartları yerine getirmek kayıtlı, bu ülkede madde 6, 7, 9 ve 10 daki hak ve avantajlardan yararlanacaklardır.”

11. madde 6, 7, 9 ve 10. Maddelerde sağlanan imkanlarından Türkiye’de oturan AB vatandaşlarının da istifade edeceğini belirttiğine göre öncelikle bu somut hakların neler olduğunu kısaaca bilmakta fayda vardır. Bu maddelerin metinlerine sıkça atıfta bulunulduğundan dolayı, kolaylık sağlama açısından ilgili maddelerin metinleri aşağıda verilmektedir:


**Madde 6**

"1. Aile bireylerinin serbestçe işe girişleri hakkındaki 7. madde hükümleri sahî kalmak kaydıyla, bir üye ülkenin düzenli işgücü piyasasına girmiş Türk işçisi bu üye ülkede,

- yasal olarak bir yıl çalıştıktan sonra, işinin devam etmesi koşuluyla, aynı işveren yanında çalışma iznini yenileme hakkına,

- yasal olarak üç yıl çalıştıktan sonra -Topluluk üyesi ülke işçilerinin öncelik hakları sahî kalmak kaydıyla- aynı meslekte kendisinin seçeceğini bir işveren yanında normal şartlarda arz
edilmiş ve o ülkenin iş bulma bürolarına kayıtli başka bir işe başvurma hakkına,
- dört yıl yasal çalışmadan sonra kendisinin seçeceği ücretli herhangi bir işe serbestçe girme hakkına,
sahip olacaktır.

2. Yıllık izinler veya analık yahut bir iş kazası veya kısa süreli hastalıklar sebebiyle işe gelenemeyen günler yasal çalışma süresine dahil edilecektir. Yetkili makamlarca usulüne uygun olarak belgelenen ve elde olmayan nedenlerle vuku bulan işsizlik süreleri ile uzun süreli hastalıktan sebebiyle meydana gelen devamsızlıklar yasal çalışma süresine dahil edilmemekle beraber, eski çalışma sürelerinin bir sonucu olarak kazanılmış olan hakları da etkilemeyecektir.

3. 1. ve 2. Paragrafın uygulanması için gerekli kurallar ulusal mevzuat tarafından tespit olunacaktır.”

1/80 Sayılı Kararın 7. maddesi Türk işçilerinin aile fertlerinin durumuyla ilgili genel kuralları düzenlemekte ve aile fertlerinin ikamet haklarını ve buna bağlı olarak da çalışma hakları konusunu ele almaktadır.

**Madde 7**

"Bir üye ülkenin düzenli iş piyasasına girmiş bir Türk işçisinin onuyla birlikte oturmaya hak kazanmış aile bireyleri,

- Toplulukta üye ülke işçilerinin öncelik hakları saklı kalmak kaydıyla ve o ülkede en az üç yıldan beri yasal olarak oturmakta olmaları koşuluyla her türlü işe başvurma hakkına,

- en az beş yıldan beri o ülkede yasal olarak oturmakta olmaları koşuluyla, kendilerinin seçeceği ücret veya maaşlı her türlü işe serbestçe girme hakkına,
sahiptir.

Bulundukları ülkede bir mesleki eğitimi tamamlamış olan ve anne-babasından birisi en az üç yıldan beri o ülkede yasal olarak çalışan Türk işçi çocukları, ülkede kalış süresine bakılmaksizin her türlü işe başvurabilirler.”
9. madde ise göçmen işçi çocuklarının bulundukları ülkenin eğitim haklarından o ülkenin kendi vatandaşlarının sahip olduğu aynı şartlarla yararlanmasını öngörmektedir.

**Madde 9**

“Topluluk üyesi bir ülkede, yasal olarak bulunan ya da çalışmakta olan ana ve babaları ile birlikte yasal olarak oturmakta olan Türk çocuklar, bu üye ülkede, genel eğitim, çıkarlık ve mesleki eğitim sınıflarına (kurslara, o üye ülkenin kendi vatandaşı olan çocuklardan istenilecek olan aynı giriş formasyon nitelikleri istenilerek kabul olunacaklardır. Türk çocukları da, bu üye ülkede, bu alanda milli mevzuatla sağlanan avantajlardan yararlanabileceklerdir.”

10. Madde ise ücretler ve sair çalışma şartları açısından üye devlet vatandaşları ile Türk vatandaşları arasında ayrımcılık yapılması yasaklamaktadır.

**Madde 10**

“1. Topluluk üye ülkeleri, ücret ödemeleri ve sair çalışma şartları bakımından, bu ülkelerin işgücü piyasasına yasal olarak dahil olmuş bulunan Türk işçileri ile Topluluk üyesi ülkeler vatandaşları işçiler arasında herhangi bir ayrırm gözetmeyecelerdir.

2. 6 ve 7 nci maddelerin uygulaması saklı kalmak kaydı ile paragraf (1) deki Türk işçileri ile bunların aile bireyleri, iş ararken İş ve İşçi Bulma bürolarının hizmetlerinden, Topluluk üyesi ülkelerin vatandaşı işçilerle eșit olarak yararlanılaraklaçacaktır.”

11. Madde gereğince yukarıda metinleri verilen hükümler Türkiye’deki AB vatandaşları için de uygulanması gereken maddeler olmaktadır.

Buna ilaveten, 2/76 sayılı Kararın 7. ve 1/80 sayılı Kararın 13. Maddesinin Türkiye’deki AB vatandaşı işçi ve aile fertleri için sağladığı korumadan (standstill clause) bahsetmekte fayda vardır.\(^\text{13}\) 2/76 sayılı Kararın 7. Maddesine göre:

"Topluluk üye ülkeleri ve Türkiye, bu ülkelerde yasal olarak oturan ve çalışan işçilerin işe giriş şartları konusunda yeni kısıtlamalar getiremezler."


Bu yüzden, yukarıda bahse konu maddelerin Türk yabancılar huku- ku açısından nasıl yorumlanması gerekeceği konusunu incelemekte büyük yarar vardır. Özellikle de yukarıdaki maddelerde sağlanan hak ve kolaylıkların, Türk yabancılar hukukunun çalışma ve ikamet hakkını düzenleyen kurallarına etkilerini irdelemek gerekmektedir.

2. ** Ortaklık Hukuku Işığında Türkiye’deki AB vatandaşları İçin Çalışma ve İkamet Mevzuatının Uygulanması **

2.1. **Türk Yabancılar Hukuğu Açısından Özel Statüdeki Yabancılar**

Türk yabancılar hukuku literatüründe yabancılar hukuku kuralları yapılan bir ayırma göre I. genel yabancılar hukuku kuralları, II. özel yabancılar hukuku kuralları, III. özel statüdeki yabancılar uygulanan kurallar olmak üzere üç ayrılmaktadır. Özel statüdeki yabancılar çeşitli sebeplerden daha elverişli bir durumda bulunmaka ve bunlar açısından kendi statülerine ilişkin kurallar özel kanun niteliğinde değerlendirildiğinden öncelikle uygulanmaktadır.

Tekinalp özel statü sahibi bu yabancıları beş grupta toplamıştır. Bunlar 1) ülke dışı kişiler 2) Nato mensupları 3) mülteciler 4) vatandaşlar 5) üye devletler açısından AT vatandaşları olarak ifade edilmştir. Ancak Türk yabancılar hukuku açısından özel statüdeki yabancılar arasına Türkiye’de bulunan AB vatandaşlarının da katılması gerekmektedir.

15 Bzk. TEKİNALP (dn. 14), sh. 27.
Yine Türk yabancılar hukukunun kaynakları konusuna bir göz atığımda, bu kaynaklar arasında uluslararası hukuk kaynaklarının önemli bir yere sahip olduğu görülmektedir.16 Yabancılar hukukunun uluslararası hukuktan doğan en önemli kaynağı ise sözleşmelerdir. Devletler taraf olduklarını gerek iki gerekse çok taraflı sözleşmelerle akit devlet vatandaşlarına karşılıklı olarak çeşitli haklar takıma- dırlar. Yukarıda bahsettiğimiz özel statüdeki yabancılar huku kurları büyük çapta yapılan bu tür iki veya çok taraflı sözleşmelerden kaynaklanmaktadır.

Özet olarak ifade etmek gerekirse, Türkiye’de bulunan AB vatandaşları, Türk yabancıları huku ku açısından özel statüdeki yabancılar ola rak değerlendirilmelidir. Bunun sonucu olarak, özel statüdeki bu AB vatandaşlarına Türk yabancılar huku ku kurları uygulanırken genel ve özel yabancılar huku ku kurları ile birlikte bunların özel statüle rinin getirdiği imkan ve kolaylıklar da dikkate alınmak zorundadır.

2.2. AB Vatandaşı Göçmen İşçilerin Türkiye’de Çalışma ve İkamet Hakları

Türk yabancılar hukukunun çalışma hakkını düzenleyen hükümlerinin burada ayrıntılı bir şekilde ele alınması ve ierdelenmesi mevcut çalışma manın kapsımı içerisinde mümkün değildir.17 Burada sadece AB vatandaşlarının Ortaklık Hukukunun kendileri için tanımış olduğu hakklardan Türkiye’de nasıl ifade edeceklersi konusu üzerinde duracağiz. Dolayısıyla, Türk yabancılar hukukunun çalışma hakkına ilişkin getirmiş olduğu her bir ayrıntı üzerinde duracak değiliz.

Her şeyden önce şu husus vurgulanmalıdır ki Türkiye Avrupa Birliği ne tam üye olmadığı müdrete Türkiye ile AB arasında kişilerin ser best dolaşımının yürütülmek kazanması mevcut şartlar altında mümkün gözükmemektedir. Zaten tam üyelik söz konusu olması durumunda bu makaleyi bu şekilde yazmanın da bir gereği kalmayacaktır. Tam üyelik durumunda artık Türkiye’de AB’nin bir parçası olacağını konuyu Ortak Pazar içinde serbest dolaşım kapsamında değerlendirir mek gerekecektir.

17 Ayrintılar için bkz. TEKİNALP (dn. 14), ve ÇELİKEL (dn. 16).
Mevcut şartlar içinde Türk yabancılar hukuku açısından gerek ülke giriş gerekse de Türk işçü piyasasına giriş ulusal kurallar tarafından düzenlenmektedir. Bu husus AB vatandaşları için de geçerli olan bir konudur. AB vatandaşlarını diğer yabancılarından farklı olan husus bunun Ortaklık Hukuku belgelerinden kaynaklanan bazı sınırlı hak ve kolaylıklarдан istifade edebilmesidir.

Böyle olunca da Türkiye'de çalışmak ve ikamet etmek isteyen bir AB vatandaşı ilk aşamada genel ve özel yabancılar hukuku kurallarının muhatabı olacaktır. Bunun neticesinde, çalışma ve ikamet izni alma konusunda yabancılar hukukunun genel prensipleri ve kuralları çerçevesinde hareket edilmesi gerekecektir. Örneğin, Türkiye'ye giriş yapan AB vatandaşının 2007 sayılı Kanuna Türkiye'de Türk vatandaşlarına tahsis edilen sanat ve hizmetlerden birisini icra etmesi ve kendsine buna ilişkin olarak çalışma ve ikamet izni verilmesi mümkün değildir.

Ancak, AB vatandaşı olan bu kişi, örneğin Turizmi Teşvik Kanunu veya Yabancı Sermayeyi Teşvik Kanunu çerçevesinde kurulan bir işletmede çalıştırılacak bir kişi ise bu takdirde bu kişilere 2007 sayılı kanunun koyduğu yasak ve sınırlamalar uygulanmayacaktır. 19

2007 sayılı Türkiye'de Türk vatandaşlarına Tahsis Edilen Sanat ve Hizmetler Hakkında Kanunun 1. Maddesine göre, Türk vatandaşı olmayanlar tarafından yapılması yasak olan sanat ve hizmetler şunlardır: 20

---


19 Gerek 2007 sayılı Kanuna, gerekse yabancıların çalışma haklarına yasaklama getiren diğer kanunlara istsinalar getiren düzenlemeler için bkz. Türk Soylu Yabancıların Türkiye’de Meslek ve Sanatlarnı Serbestçe Yababilmele, Kamu, Özel Kuruluş veya İşyerlerinde Çalıştırılabilmele İlişkin Kanun; Turizmi Teşvik Kanunu, Petrol Kanunu, Yabancı Sermayeyi Teşvik Kanunu.

20 Bu Kanunda sayılanlardan başka daha pek çok meslek, çeşitli kanunlara yabancılar yasaklanmıştır. Örneğin olarak bkz. Türkiye Sahillerinde Nakliyatı Bahriye ve Limanlarla Karasuları Dahilinde İcrayı Sanat ve Ticaret Hakkında Kanun, m.1, 2, 3; Tababet ve Şuabati Sanatlarının Tarzi İcrasına Dair Kanun, m. 1, 30, 47, 63; Veteriner Hekimliği Mesleğinin İcrasına, Veteriner Hekimliği Birliğinin ve Odaların Teşebbül Tarzına ve Görüşceği İşle-
“A- Ayak satıcılığı, çalgıçılık, fotoğrafçılık, berberlik, müretpiplik, sim-
sarlık, elbise, kasket ve kundura imalcılığı, borsalarda mubahacılık, 
devlet inhisarına tabi maddelerin satıcılığı, seyyahlara tercümanlık 
ve rehberlik, inşaat, demir ve ahşap sanayii işçilikleri, umumi nakli-
ye vesaiti ile su ve tenvir, teshin ve muhabere işlerinde daimi ve mu-
vakkat işçilik, tahmil ve tahliye işleri, şoförlik ve muavinliği, alelu-
mun amelevilik, her türlü müesseselerle ticarethane, apartman, han, 
etel ve şirketlerde bekçilik, kapıcılık; odabaşılık, otel, han, hamam, 
kahvehane, gazino ve dancing ve barlarda kadın ve erkek hizmetçilik 
(garson ve servant), bar oyuncu ve şarkıcılığı,
B- Baytarlık ve kimyagerlik.”

1/80 sayılı Kararın 6. Maddesinin, 1. Paragrafının, 3. Cümlesi (Kara-
rin 11. Maddesinin yaptığı atif gereğince), bir AB vatandaşının Türk-
kiye’dedir yil yasal olarak çalıştıktan sonra kendisinin seçeceği ücret 
veya maaşlı her türlü işe serbestçe girme hakkına sahip olduğunu be-
lirtmektedir. Boyle olunca da, AB vatandaşları, ister Turizmi Teşvik 
Kanunu ve Yakınbatı Sermayevi Teşvik Kanunu gibi yabancıların çalışma 
hakları konusunda daha liberal kurallara sahip mevzuat gereğin-
ce, isterse genel yabancılar mevzuatı çerçevesinde yasal olarakTürk-
kiye’dedir yil çalıştıktan sonra, seçeceleri herhangi bir işkolunda ser-
best bir şekilde çalışma haklarına sahip olacaklardır.

Hatta, 1/80 sayılı Kararın 6. Madde, 1. Paragraf, 1. Cümle mucidince, 
bir AB vatandaşının “yasal olarak bir yıl çalıştıktan sonra, işinin de-
vam etmesi koşuluyla, aynı işveren yanında çalışma iznini yenileme 
hakkına” sahip olmasından hareketle, bu AB vatandaşının yasal olar-
ak bir yıl çalıştıktan sonra, işverenin başka bir işverinde çalışma-
bilmesi mümkün gözümektedir. Bu işverinin 2007 yılı Kanununun 
kapsamına giren bir iş yeri olmasının sonucu değiştirmemesi gerekir.

6. maddedeği şartları yerine getirmiş AB vatandaşlarından işin nite-
liğinin gerektirdiği diploma, üstalık belgesi vs. şartlar dışında her-
hangi bir şartın aranması gerekir. Bu kapsamda giren AB vatandaş-
lardan tabi tidir ki ikamet izni almaları veya alınmış olan izinleri 

re Dair Kanun, m. 2; Eczacılık ve Eczaneler Hakkında Kanun, m. 2; Gözlük-
çülük Hakkında Kanun, m.1; Avukatlık Kanunu, m. 3, 16; Noterlik Kanunu, 
m. 7.
uzatmaları ilgili mevzuat mucibince gereklidı. Ancak bu kişiler ve
rilecek ikamet tezkereyesi veya bunların yenilenmesi, bunların yapacağları işlerin Türk vatandaşlarına tahsis edildiği gerekçesiyle reddedilemeyecektir.


2.3 AB Vatandaşı Göçmenlerin Aile Fertlerinin Çalışma ve İkamet Hakları

Ortaklık Hukuku belgeleri, Türk yabancılar hukuğu düzenlemelere göre ülkeye girış yapmış AB vatandaşları işçilere ve onların aile fertleri-ne belirli sınırlı haklar tanımlmaktadır. 1/80 Sayılı Ortaklık Konseyi Kararının 7. Maddesi konuya ilişkin genel normu ortaya koymaktadır (madde metni için yukarı bkz).


---

21 Yabancıların İkamet ve Seyahati Hakkında Kanun (YISHK), m. 3.

Yukarıdaki koşulu yerine getirilmiş bulunan AB vatandaşısı işçinin aile fertleri, Türk işçilerinin öncelik hakları saklı kalmak kaydıyla ve Türkiye’de en az üç yıldan beri yasal olarak oturmakta olmaları koşuluyla, her türlü işe başvurma hakkına sahip olacaktır (1/80 sayılı Kararın 11. maddesinin yaptığı atf mucibince m. 7(1)).

AB vatandaşısı işçinin aile fertlerinin 7. Maddeden kaynaklanan hakları ikamet süresinin uzamasıyla da artmaktadır. Böylece, bahse konu aile bireyleri en az beş yılda beri Türkiye’de yasal olarak oturmakta olmaları koşuluyla, kendi işçinin seçeceği ücret veya maaşlı her türlü işe serbestçe girme hakkına sahip olacaktır (m. 7(2)). Buna ilaveten, Türkiye’de bir mesleki eğitimi tamamlamış olan ve anne-başından birisi en az üç yılda beri Türkiye’de yasal olarak çalışan AB vatandaşısı işçi çocukları, Türkiye’de kalış sürelerine bakılmaksızın her türlü işe başvurabileceği vardır.

7. maddede gerekince Türkiye’de kendilerine çalışma hakkı tanınan AB vatandaşısı işçinin aile fertleri Türkiye’de yasal olarak çalışmayaabalı birlikte düzenli iş piyasasına girmiş sayılacaklarından dolayı kendi bağımsız olarak 1/80 sayılı Kararın 6. Maddesinden yararlanabilecek duruma gelebileceklerdir. Netice olarak, eğer 6. Maddedeği çalışma sürelerine ilişkin koşulları yerine getirmiş bulunuyollar ise artık kendi bağılı oldukları AB vatandaşından (anne, baba veya eş) bağımsız olarak Türkiye’de çalışma ve buna bağılı ikamet hakkına sahip olacaklardır. İlk aşamada kendisine bağlı olarak Türkiye’ye gelip ikamet ettiğleri AB vatandaşısı işçi Türkiye’den ayrılmış olsa bile yukarıda bah-

23 “Çalışmanın yasallığı” (legality of employment) kavramı ATAD’ın Türk işçilerinin Ortaklık Hukukundan doğan serbest dolaşım haklarına ilişkin vermiş olduğu kararların köse taşıını oluşturmakta olup Ortaklık Hukuku belgelerindeki haklardan yararlanılabilmesini çalışmanın yasal olması şartına bağlıdır, bu konuda bkz. ÇİÇEKLI 1998: 73-77.
sedilen ilgili maddeler gereğince kazandıkları haklar kendileri açısından bağımsız olarak devam edecektir.

3. Sonuç ve Öneriler

Yabancıların çalışma ve ikameti konularını düzenleyen Türk yabancılar mevzuatının oldukça eski tarihi olduğu ve özellikle bu kanunların çıkarıldığı dönemdeki kaygı ve düşünceleri taşıdığı, yeni sosyal, ekonomik, stratejik vb. gelişmeler karşısında makullüğünü yitirdiği ve ihtiyaçlara cevap vermediği ileri sürülebilir. Ayrıca, bu makalenin başında beri vurgulamaya çalıştığımız üzere, Türkiye ile AB arasındaki Ortaklık Hukuku Belgelerinde özellikle işçilerin serbest dolaşımına ilişkin olarak sağlanan hakların Türk yabancılar rejimi açısından hayatiyete geçirilmediği gözümkedir.

Bunda, bahse konu belgelerin Türkiye’deki AB vatandaşları için de haklar doğruduğu konusunun ihmal edilmiş olması etkin olmakla birlikte başka unsurlarında rolü dikkate alınmalıdır. Yabancı yatırımcılar ve sermayeye Türkiye’de yapacakları yatırımlar, açacakları işyerleri ve buralarda çalıştıracakları yabancı uyruklu personel konusunda kolaylık sağlayan pek çok mevzuatın bulunması, Ortaklık Hukuku belgelerinin tatbik edilmesi gereğine ilişkin taleplerin dille getirilmesinin önüne bir ölçüde set çekmiştir.

Ayrıca, Türkiye’de bulunan yabancıların bir çok durumda bir Türk vatandaş ile evli olmaları hasebiyle, Türkiye’de yerleşme ve çalışma haklarını yabancılar hukuçi kuralları yerine vatandaşlık hukuku kurallarını takip etmek suretiyle yerine getirmeyi tercih ettilerleri görülmektedir. Yani, en kısa yoldan Türk vatandaşlığı kazanan suretiyle Türkiye’deki çalışma ve ikamet haklarını sağlamak bir temele bağlıma yolunu seçmektedirler.

Ancak, bütün bunlara rağmen Türkiye’de uzun yıllar yaşamış olmakla birlikte Türk vatandaşlığında şu veya bu sebeple geçmeyen veya geçmek istemeyen AB vatandaşı yabancılar bulunabilmektedir. Bu durumdaki AB vatandaşları için Ortaklık Hukuku belgelerinin özellikle doğrudan etkiye sahip olan hükümleri tarafından sağlanan hakların tatbik edilmesi gerekmektedir. Konuya ilişkin ayrı bir kanuni düzenlenene yapılmasına gerek olmamakla birlikte en azından uygulayıcıla-
ra yol göstermesi açısından bir yönetmelik düzenlemek suretiyle çalışma ve ikamet konusunda AB vatandaşlarına uygulanacak kural ve prensipler tespit edilebilir.

Bu kural ve prensiplerin tespit ve uygulanmasında ATAD'ın konuya ilişkin dava hukukundan istifade edilebilir. Yabancılar hukukunun şekli kaynakları konusundan bahsederken ulusalarası hukuk kaynakları arasında uluslararası yargı organları tarafından verilen mahkeme kararları da zikredilmektedir. Bu açıdan, yabancılar hukuku kurallarının tatabıkinde, yargışal içtihatların yardımcı kaynak olarak dikkate alınması gereği ortadadır.

Türkiye'deki AB vatandaşları için de haklar ve kolaylıklar temin eden Ortaklı Hukuku Belgelerinin yorumlanmasında, ATAD'ın Avrupa Birliği'ndeki Türkler bağlamında yapmış olduğu yorumların, aynı Türk hukukunda da geçerli olacağı söylemek bu konuda çok aşırı gitme olarak değerlendirilebilir. Bununla birlikte, ATAD'ın yapmış olduğu yorum ve değerlendirilmelerin hiçbir şekilde dikkate alınmasası da savunulacak bir bakış açısı değildir.

Ortaklı Hukuku enstrümanlarının Türk hukukunda doğrudan etkiye sahip olup olmadığı veya diğer bir ifadeyle bunların uygulanabilmesi için iç hukukta yasal düzenlemeye gerek olup olmadığı üzerinde tartışılması gereken bir konudur. Tabi ki bir uluslararası hukuk belgesi olarak direk etkiye sahip uluslararası sözleşme hükümleri olabileceğini gibi uygulanması için iç hukukta ayrıca işlem yapılmasını gerektiren hükümler de vardır. Bu konuya ilişkin olarak ATAD'ın da va hukukunda doğrudan etki sorunuyla ilgili getirdiği argümanlardan istifade edilebilir.24

Bu makalenin konusunu teşkil eden Ortaklı Hukuku belgeleri sağladığı bir kısmı hakları karşılıklı olarak temin etmiş bulunmaktadır. Bir taraftan devlet politikası olarak bu belgelerin sağladığı hakların AB'deki Türkler tarafından kullanılmasını desteklerken, aynı hakların Türkiye'deki AB vatandaşları tarafından kullanılamayacağını ile ri sürmek büyük bir tezat teşkil edecektir. AB ile tam üyelik konusundaki ihtilaflardan kaynaklanan duygusallığın, yasal bir çerçeve ede Türkiye'deki AB vatandaşlarına sağlanan hakların tanınmaması sonucunu doğurmaması gerekir.

24 Bu konuda bkz. KÖKTAŞ (dn. 8), 168-172.