|  |
| --- |
| **Kasım ERTANIR (C- 98/96) KARARI ( 30.09.1997)**  |
| Davalı | Hessen Eyaleti Yönetimi / F. Almanya  |
| İlgili Ortaklık Huk.Hükümleri  | 1/80 sayılı O.K. Kararı md. 6 ( 1 ), 6)2) ve 6(3)  |
|  **Dava Konusu:**  Kasım Ertanır, 1991 Nisan ayında "Türk yemeklerinde uzman aşçı" statüsünde Ratskeller adlı bir restoranda çalışmasına imkân veren bir çalışma izni ile Almanya'ya gelerek çalışmaya başlamıştır. 13 Nisan 1995'te oturma izninin 2 yıl daha uzatılması için başvurmuş, ancak bu talebi, Alman mevzuatında uzman aşçılara en fazla 3 yıl süreyle oturma izni öngörüldüğü ve Hessen Eyaleti İçişleri Bakanlığınca 3 Şubat 1995'te çıkarılan bir yönetmelik uyarınca 1/80 sayılı OKK'nın uzman aşçılara uygulanamayacağı gerekçeleriyle reddedilmiştir. Ertanır bunun üzerine Hessen Eyaleti aleyhine Darmstadt İdare Mahkemesinde dava açmıştır. **Karar:** **i.** 1/80 sayılı OKK'nın 6(3). maddesi üye devletlere, uzman aşçı vb. bazı kategorideki Türk işçilerini 6(1). maddeyle sağlanan haklardan peşinen yoksun bırakacak mâhiyette mevzuat düzenleme yetkisi vermemektedir. **ii.** Uzman aşçı olarak bir üye devlette aralıksız bir yıldan fazla aynı işveren nezdinde yasal olarak istihdam edilen bir Türk vatandaşı, *6* (1). madde anlamında sözkonusu üye ülkenin iş piyasasına dahil ve yasal olarak istihdam edilmekte sayılır. Bu durumdaki bir Türk işçisi, çalışma ve oturma izinlerinin uzatılması sırasında sözkonusu izinlerin en fazla 3 yıl süreyle ve belirli bir işle sınırlı olarak belirli bir işveren nezdinde verilmiş olduğuna bakılmaksızın 6(1). madde çerçevesinde ikamet izninin yenilenmesi talebinde bulunabilir. **iii.** 6(1). maddede belirtilen yasal istihdam sürelerinin hesabında, Türk işçisinin üye devlette geçerli bir ikamet ve çalışma izni olmaksızın geçirdiği ve Kararın 6(2). maddesi kapsamına girmeyen kısa dönemler, üye devlet yetkili makamlarının söz konusu dönemlerin yasal olup olmadığını sorgulamadan yeni çalışma ve oturma izinleri verdikleri gözönünde bulundurularak dikkate alınmalıdır.  **Sonuç:** Ertanır Kararı, 1/80 sayılı OKK'nın 6(1). maddesinden kaynaklanan hakların AB üyesi ülkelerin ulusal hukukları çerçevesinde düzenledikleri yasal izinlerin alınması ve en az l yıl kesintisiz aynı işveren nezdinde çalışmanın tamamlanmasıyla doğacağını, ancak üye ülkelerin yetkisinin bu noktanın ilerisine geçemeyeceğini, yani, bu ülkelerin 6(1). madde koşullarını sağlayan **Türk işçilerine ulusal mevzuatlarını gerekçe göstererek bu maddede belirtilmeyen yeni koşullar ve sınırlamalar getiremeyeceklerini** , bunun yanısıra, ulusal makamların, sınırlayıcı uygulamaları halinde kişileri önceden bilgilendirmiş olmalarının hak sahibi kişilerin haklarını kullanmasına bir engel teşkil etmediğini açıkça ortaya koymuştur.  |