|  |
| --- |
|  **İsmail DERİN Kararı (C-325/05  sayılı ve 18/07/2007 tarihli)**  |
|   |   |
|   |   |
| **Dava Konusu:** Çeşitli defalar suç işleyen ve bu nedenle hapis cezasına çarptırılan İsmail DERİN isimli Türk vatandaşının, işlediği suçlardan dolayı Alman Yabancılar Yasası’nın 47’inci maddesinin 3’üncü fıkrasında  öngörülen  yabancının mevcudiyetinin kamu düzenini ve güvenliğini tehdit ettiği iddisıyla idarece hakkında verilen sınırdışı edilme kararına karşı Darmstadt İdare Mahkemesi’nde açtığı davada; adı geçen Mahkeme davayı ön karar alınması amacıyla ABAD’a götürülmüştür. ABAD,  aşağıda ana hatlarıyla özetlenen kararında vatandaşımızın Türkiye-Avrupa Birliği Ortaklık Hukuku’ndan doğan hakları bulunduğu gerekçesiyle sınırdışı edilemeyeceğine hükmetmiştir. 1973 doğumlu İsmail DERİN’in, Almanya’da işçi olarak çalışan ailesinin yanına aile birleşimi çerçevesinde gelmesine 1982 yılında yabancılar dairesi tarafından izin verilmiştir. İsmail DERİN Almanya’ya gelişinden sonra okula devam etmiş ve 1991 yılında orta öğrenimini tamamlamıştır.  Öğrenim sonrası İsmail DERİN farklı işverenler nezdinde çalıştıktan sonra 1992-1996 yılları arasında  bağımsız olarak kendi işini yapmıştır. 2001 yılında kamyon şoförü eğitimi alan DERİN, bu eğitimine  defalarca tutuklanması nedeniyle ara vermek zorunda kalmıştır.  17 Ocak 2002 tarihinde ise yeni bir işveren nezdinde çalışmaya başlamıştır.  İsmail DERİN 1994 yılında ebeveyninin yanından ayrılarak, kendi evini kurmuş ve eşine 2002 tarihi itibariyle aile birleşimi vizesi verilmiştir. Bay DERİN 2002 Ağustos ayında  işlediği çeşitli suçlardan dolayı para cezasına  ve 13 Aralık 2002 tarihinde ise Almanya’ya yabancı kaçak işçi getirmek suçundan 2,5 yıl hapis cezasına çarptırılmıştır. 24 Kasım 2003 tarihinde ise Almanya’dan süresiz olarak sınırdışı edilmesi kararı çıkmıştır.  İtirazı İdare tarafından  reddedilen İsmail DERİN,  bu red kararına karşı 15 Eylül 2004 tarihinde, 1/80 sayılı OKK’nın 7’nci maddesi 1’inci cümlesi gereği  Türkiye AB Ortaklık Hukuku’ndan doğan çalışma ve buna bağlı olarak ikamet hakkı bulunduğu iddiasıyla Darmstadt İdare Mahkemesi’ne başvurmuştur. Darmstadt İdare Mahkemesi bunun üzerine ön karar alınabilmesi için davayı ABAD’a taşımıştır. **ABAD’ın Kararı:**  Türkiye-AET arasında ortaklık kurulmasına ilişkin anlaşma ile tesis edilen Ortaklık Konseyi’nin   19 Eylül 1980 tarihli 1/80 sayılı Kararı’nın 7. maddesinin 1. paragrafı 2 kenar numaralı bendi uyarınca ebeveyninin yanında aile birleşimi çerçevesinde yerleşmesine izin verilen ve düzenli iş piyasasında bir gelir ve ücret ilişkisi içerisinde çalışma hakkını kazanan Türk vatandaşı, bu hakkını yalnız iki halde kaybedebilir;           Sözkonusu Kararın 14. maddesi 1. Paragrafında belirtilen hallerde,         Üye ülkeyi geçerli bir sebep olmaksızın belirli bir süreliğine terk etmesi durumunda  Bu durum, 21 yaşından büyük olunması, ailesinin bakımına muhtaç olunmaması ve bu süre içerisinde askıya alınmış bir hapis cezası nedeniyle işpiyasasına uzun yıllar boyunca katılınamaması hallerinde de geçerlidir. Böyle bir yorum, 23 Kasım 1970 tarihinde Brüksel’de imzalanan ve 19 Aralık 1972 tarihli ve 2760/72 sayılı Tüzük (AET) ile Topluluk adına üzerinde mutabakat sağlanan, imzalanan ve onaylanan Katma Protokol’ün 59. maddesi ile uyuşmamaktadır.  **Sonuç:**  Bu Karar, daha önce verilmiş Nazlı Kararı’nın bir teyidi ve tekrarı olup Türk vatandaşlarının, AB ülkelerinden sınırdışı edilmelerini, AB üyesi ülke vatandaşlarının sınırdışı edilmelerindeki şartlarla eşitleyici özelliğe sahiptir. |