



Republika e Kosovës
Republika Kosova - Republic of Kosovo
Gjykata Kushtetuese / Ustavni sud / Constitutional Court

Perandori Justinian p.n., Prishtinë/a, Kosovë/o
Tel: +381 (0)38 220 104/5; Fax: +381 (0)38 220 112; www.gjk-ks.org

Priştine, 15 Ekim 2010
Nr. ref.: RK 53/10

KABUL EDİLMEZLİK KARARI

Dava No: KI 38/09

Zeri i Sharrit Radyosu

Kosova Yüksek Mahkemesi A.nr. 2194/07 sayı ve 12 Şubat 2009 tarihli kararına karşı

KOSOVA CUMHURİYETİ ANAYASA MAHKEMESİ

Aşağıdaki yağıdadır:

Enver Hasani, Başkan
Kadri Kryeziu, Başkanvekili
Robert Carolan, Yargıç
Altay Suroy, Yargıç
Almiro Rodrigues, Yargıç
Snezhana Botusharova, Yargıç
Ivan Čukalović, Yargıç
Gjyljeta Mushkolaj, Yargıç
Iliriana Islami, Yargıç

Başvurucu

1. Başvurucu Kosova Cumhuriyeti vatandaşıdır.

İtiraz Edilen Kararlar

2. Başvurucu Kosova Yüksek Mahkemesinin A.nr. 2194/07 sayı ve 12 Şubat 2009 tarihli kararına itiraz etmektedir.

Dava Konusu

3. Başvurucu, Kosova Yüksek Mahkemesinin kararının Kosova Cumhuriyeti Anayasası (bundan sonra "Anayasa" şeklinde anılacaktır) ile güvence altına alınmış şu temel hak ve özgürlüklerinin ihlalini oluşturduğunu iddia etmektedir: İnsan hakları, haber

alma ve bilgilendirilme hakkı, ifade özgürlüğü, çalışma ve mesleği ifa etme hakkı, kalkınma ve gelişme hakkı.

4. Dahası Yüksek Mahkemenin dava ile ilgili kendisine yanıt vermediğini, bu nedenle kendisine hakaret edildiğini, bu kurumun yargıçları tarafından kendisine yapılan bu açık haksızlıktan olayı hayrete düşüp moralinin bozulduğunu iddia etmektedir.

Yasal Dayanak

5. Anayasanın 113 (7). Maddesi, 03/L-121 sayı ve 16 Aralık 2008 tarihli Kosova Cumhuriyeti Anayasa Mahkemesi Hakkında Yasanın (bundan sonra "Yasa" şeklinde anılacaktır) 47(2), 48 ve 49. Maddeleri ve Kosova Cumhuriyeti Anayasa Mahkemesi İçtüzüğü'nün (bundan sonra "İçtüzük" şeklinde anılacaktır) 54(b) ve 69 Maddeleri.

Davanın Mahkemeye Geliş Biçimi

6. Başvurucu 15 Eylül 2009 tarihinde Anayasa mahkemesine başvurarak Yüksek Mahkemenin A.nr.2194/07 kararının Anayasaya uygunluğunun değerlendirilmesini talep etmiştir.
7. Kadri Kryeziu (Başkan), Enver Hasani ve Iliriana Islami Yargıçlardan oluşan ön inceleme heyeti 14 Nisan 2010 günü Raportör Yargıç Gjyljeta Mushkolaj'ın raporunu görüşerek istemin kabul edilmezliği hakkında Mahkemeye öneri sundular.

Olguların Özeti

8. Bağımsız Medya Komisyonu (bundan sonra BMK şeklinde anılacaktır) 19 Aralık 2000 tarihinde Ferizovik ve Kaçanik Belediyelerinde yayın yapmak üzere başvurucuya lisans vermiştir.
9. BMK ile başvurucu 21 Temmuz 2005 tarihinde radyo yayınlarıyla ilgili koşulları yeniden düzenleyerek 19 Aralık 2000 tarihinde verilmiş olan lisansı yenilemeye anlaşmışlardır.
10. Başvurucu, 2005 yılına ait lisansta belirtilen bölgede yayına başlayıp radyo yayınının yapıldığı binadan kimi sorunlardan dolayı geçici olarak taşınmak zorunda kaldı. Fakat 11 Haziran 2005 günü mücbir sebeplerden dolayı kontrol edilemeyen koşullarla karşı karşıya kalmıştır. Bunun sonucunda başvurucu lisansla öngörülen bölge dışında başka bir yere taşınmıştır. Başvurucuya göre BMK bu konu hakkında bilgilendirilmiştir.
11. BMK 2006 yılının Kasımında başvurunun vericinin yerini değiştirdiği ve 2005 yılında değiştirilen lisansta öngörüldüğü mevkide bulunmadığıyla ilgili bilgilendirilmiştir. Ancak Frekans Yönetimi Dairesi (bundan sonra FYD şeklinde anılacaktır) 6 Kasım 2006 tarihinde başvurunun başka bir yerden yayın yaptığını tespit etmiştir.
12. Dahası, FYD, başvurunun yayın vericisinin enlem-boylam verilerinin 2005 Lisansında belirlenen verilerden farklı olduklarını fark etmiştir. FYD, lisansta belirtilen koordinatlara ve frekansa riayet etmek yerine başvurunun farklı koordinat ve frekansı kullandığını tespit etmiştir.
13. FYD bu düzensizliğe açıklık getirmek amacıyla başvurucuya 7 Kasım 2006 tarihinde mektup göndererek konum ve frekans değişikliği için açıklamada bulunmasını istemiştir.

14. Başvurucu 9 Kasım 2006 tarihinde FYD'ye cevaben lisansta öngörülen bölgenin mücbir sebeplerden etkilendiği için radyonun yerini değiştirdiğini açıklamıştır.
15. BMK başvurucuya 13 Kasım 2006 günü gönderdiği mektupta, koşullar ne olursa olsun BMK'ye yazılı başvuruda bulunmadan yerin değiştirilmesinin 2005 yılına ait lisanla çeliştiğini bildirmiştir. Dahası BMK, başvurucudan beş (5) gün içerisinde Elez Han'a yerleşmesini istemiştir.
16. BMK 10 Ocak 2007 tarihli mektubunda başvurucunun 2005 yılına ait lisansı ihlal ettiğini bildirmiştir.
17. Radyonun yerinin değiştirilmesiyle ilgili BMK ile başvurucu arasında meydana gelen bir anlaşmazlığın ardından, 2 Mart 2007'de BMK her iki tarafı memnun edecek anlaşma teklifinde bulunmuştur. Başvurucu bu anlaşmayı imzalamayı reddetmiştir.
18. Bunun sonucunda BMK, lisans koşullarının ihlal edildiği tespitinde bulunarak başvurucu hakkında önlemler aldı. Bunun dışında başvurucuya verici antenleri mevcut yerden aldirıp 2005 yılına ait lisansta öngörülen yere taşıma talimatı verilmiştir.
19. Başvurucu BMK'nin Medya İtiraz Komisyonunun önlemlerini kabul etmediği için BMK radyo vericisine el koymuştur.
20. Başvurucu bunun üzerine 3 Temmuz 2008'de Kaçanik Belediye Mahkemesine BMK hakkında dava (C.Nr. 112/08) açarak Mahkemeden BMK'nin kararını bozmasını ve radyo yayın araçlarının iade edilmesini talep etmiştir. Ancak Kaçanik Belediye Mahkemesi başvurucunun istemini reddetmiştir.
21. Bu nedenle başvurucu Yüksek Mahkemeye başvurdu. Yüksek Mahkeme 12 Şubat 2009 tarihinde BMK'ye ve Medya İtiraz Komisyonu 0707/0750/MAB/wb kararına karşı açılan davanın kabul edilmez olduğuna karar vermiştir. Yüksek Mahkeme BMK kararından önce takip edilen usullerin idari usul olduğunu değerlendirmiş, davanın olguları maddi hukukun doğru uygulandığını göstermiştir.
22. Kosova Meclisi 25 Haziran 2009 tarihinde BMK'nin 2008 yılına ait raporu görüşüp oylamıştır. Meclisin birkaç üyesi radyonun kapatılması meselesini gündeme getirip tartıştılar. Ancak BMK'nin özerk yapısını muhafaza ederek Meclis, BMK'nin öneriler içeren bir rapor hazırlaması durumunda böyle bir meselenin tartışılabileceğine karar vermiştir.
23. Başvurucu 15 Eylül 2009 tarihinde mahkemeye başvurarak Yüksek Mahkemenin A. Nr. 2194/07 sayılı kararının haber alma ve bilgilendirilme hakkı, ifade özgürlüğü, çalışma ve mesleği icra etme hakkı, kalkınma ve gelişme hakkını ihlal ettiğini iddia etmektedir.

Başvurucuların İddiaları

24. Başvurucu radyosunun faaliyetlerinin 2005 yılına ait lisansa uygun olduğunu ve yukarıda sözü edilen lisansın 20. Maddesinin (Vericinin yüksekliği ve konumu) verici antenin 1100 metre yüksekliğe yerleştirme hakkı tanıdığını iddia etmektedir. Başvurucuya göre verici anten lisansta belirtilenden daha düşük bir yükseklikte bulunuyordu. Bu yüzden BMK'nin radyo verici donanımına el koyup yayını durdurma kararının lisans koşullarını ve yürürlükteki yasaları ihlal etmiştir. Dahası BMK'nin 6 Nisan 2007 kararında lisansta verici anten yüksekliğinin yanlış belirlendiğini, zira Elez

Han'da böyle bir yüksekliğin bulunmadığını ve lisansta Elez Han sahasını kapsayan coğrafi koordinatların açıkça belirtildiğini iddia etmektedir.

25. Buna karşılık başvuru BMK'nin kararıyla zarar uğradığını iddia etmekte olup 90.000,00 avro (doksan bin avro) tazminat istemektedir.

İstem Kabul Edilirliğinin Değerlendirilmesi

26. Başvurucunun istemi hakkında hükmetmesi için Mahkemenin, istemin Anayasa, Yasa ve İçtüzükle belirlenen kabul edilirlilik koşullarının yerine getirip getirmediğini değerlendirmesi gerekmektedir.

27. Başvurucunun istemi ile ilgili Mahkeme Yasanın süre ile ilgili aşağıda alıntılanan 49. Maddesine atıfta bulunmuştur:

“İstem dört (4) aylık süre içerisinde sunulur. Süre, başvurucuya mahkeme kararı teslim edildiği günden itibaren işlemeye başlar. Tüm diğer durumlarda karar veya hükmün alenen açıklandığı günden itibaren süre işlemeye başlar. İstem bir yasa ile ilgili ise, bu durumda yasanın yürürlüğe girdiği günden itibaren süre işler.”

28. İstemle ilgili Mahkeme, Kosova Yüksek Mahkemesinin 12 Şubat 2009 tarihli kesin kararının başvuruca 12 Şubat 2009 gönderildiğini tespit etmiştir. Diğer yandan başvuruca, istemini 15 Eylül 2009 tarihinde teslim etmiştir. Sonuç olarak istem, Yasanın 49. Maddesinde belirtilen yasal süre içerisinde teslim edilmemiştir.

29. O halde istemin kabul edilmez olarak reddedilmesi gerekmektedir.

BU SEBEPLERDEN DOLAYI

Yasanın 49. Maddesi ve İçtüzüğün 54(b) Maddesine dayanarak Anayasa Mahkemesi oybirliği ile:

- I. İstem kabul edilmez olarak REDDİNE,
- II. Yasanın 20(4) Maddesine göre taraflara bildirilip Resmi Gazetede Yayımlanmasına karar vermiştir.
- III. Karar derhal yürürlüğe girer.

Raportör Yargıç

Gjyljeta Mushkolaj, imza

Anayasa Mahkemesi Başkanı

Prof. Dr. Enver Hasani, imza