

T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2008/4299

77 18 112 1005  
Sn. Ahmet KANDIRIN  
DİKKATİNE

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : Eğitim ve Bilim Emekçileri Sendikası  
Cinnah Cad. Willy Brandt Sok. No:13 Çankaya - Ankara.

Vekili : Av. Mahmut Nedim Eldem, Av. Zühal Çolak, Av. Necmiye Başel,  
Av. Mehmet Rüştü Tiryaki - Aynı yerde.

Davalı : Milli Eğitim Bakanlığı-Ankara.

İsteğin Özeti : Davacı Sendika, MEGEP Kapsamındaki Öğretmenlerin Alan ve İl İçi Yer Değiştirme Kılavuzu'nun (2008) "2. İlkeler" başlıklı bölümünün "Anadolu türü eğitim kurumlarına başvuru işlemlerinde ise;" başlıklı kısmının (c) bendi, "3. Genel Açıklamalar" başlıklı bölümünün 3.3. maddesinin 1, 2 ve 3. fıkraları ve 5. fıkrasında yer alan "3.3'üncü madde kapsamında Anadolu türü eğitim kurumlarına atanmak isteyenler ise Değerlendirme Formu puanına göre" ibaresi ile 06.05.2008 tarihinde bu düzenlemelere dayalı biçimde Anadolu türü mesleki ve teknik orta öğretim kurumlarına yapılan tüm öğretmen atamalarının iptalini ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Nafi Alantar

Düşüncesi : 2577 sayılı Kanun'un 27/2. maddesinde öngörülen koşullar gerçekleşmiş olduğundan, yürütmenin durdurulmasına ilişkin istemin kabulü gerektiği düşünülmüştür.

Danıştay Savcısı : Semra Şentürk

Düşüncesi : Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atanmalarına Dair Yönetmeliğin bazı maddelerinin değiştirilmesine ilişkin 24.11.2007 tarih ve 26710 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmeliğin 5 inci maddesinin (c) ve (ç) bentleri ile 6 nci maddesindeki "Değerlendirme Formu (EK-3)" ibaresinin ve yönetmelik eki Değerlendirme Formu'nun yürütülmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Danıştay İkinci Dairesinin 11.6.2008 günlü ve E:2008/909 sayılı kararı ile dava konusu düzenleme hukuka aykırı bulunarak yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmiştir.

Bu durumda, (2008) MEGEP Kapsamındaki Öğretmenlerin Alan ve İl İçi Yer Değiştirme Kılavuzu'nun bu davanın konusunu oluşturan, anılan eğitim kurumlarına sınavsız öğretmen atamasını öngören düzenlemeleri ile buna dayalı biçimde Anadolu türü mesleki ve teknik orta öğretim kurumlarına yapılan atama işlemlerinin hukuksal dayanağı bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı İdari Yargılama Usul Kanunu'nun 2577 sayılı İdari 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleştiği anlaşıldığından, istemin kabulü gerekeceği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İkinci Dairesince dava konusunun birinci savunmasının geldiği görülerek işin gereği yeniden düşünüldü:

Dava, davacı sendika tarafından, MEGEP Kapsamındaki Öğretmenlerin Alan ve İl İçi



T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2008/4299

Yer Değiştirme Kılavuzu'nun (2008) "2. İlkeler" başlıklı bölümünün "Anadolu türü eğitim kurumlarına başvuru işlemlerinde ise;" başlıklı kısmının (c) bendi, "3. Genel Açıklamalar" başlıklı bölümünün 3.3. maddesinin 1, 2 ve 3. fıkraları ve 5. fıkrasında yer alan "3.3'üncü madde kapsamında Anadolu türü eğitim kurumlarına atanmak isteyenler ise Değerlendirme Formu puanına göre" ibaresi ile 06.05.2008 tarihinde bu düzenlemelere dayalı biçimde Anadolu türü mesleki ve teknik orta öğretim kurumlarına yapılan tüm öğretmen atamalarının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Bir hiyerarşik normlar sistemi olan hukuk düzeninde alt düzeydeki normların, yürürlüklerini üst düzeydeki normlardan aldığı kuşkusuzdur. Normlar hiyerarşisinin en üstünde evrensel hukuk ilkeleri ve Anayasa bulunmakta ve daha sonra gelen kanunlar yürürlüğünü Anayasa'dan, tüzükler yürürlüğünü kanunlardan, yönetmelikler ise yürürlüğünü kanun ve tüzüklerden almaktadır. Dolayısıyla; bir normun, kendisinden daha üst konumda bulunan ve dayanağını oluşturan bir norma aykırı veya bunu değiştirici nitelikte bir hüküm getirmesi mümkün bulunmamaktadır. Belirtilen hiyerarşinin, yönetmelikler bakımından bir ifadesi niteliğini taşıyan Anayasa'nın 124. maddesinde de; Başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzel kişilerinin, kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak ve bunlara aykırı olmamak şartıyla yönetmelik çıkarabilecekleri kuralına yer verilmiştir.

Belirtilen genel hukuk ilkesi ışığında ve Milli Eğitim Bakanlığı'na bağlı resmi Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ve her türdeki Anadolu Liselerinin eğitim-öğretim hizmetlerinin etkin ve verimli bir şekilde yürütülmesinin sağlanması için, bu eğitim kurumlarında görev alacak öğretmenlerde aranacak nitelikler ile bunların seçimi ve atanmalarına ilişkin usul ve esasları düzenlemek amacıyla hazırlanıp, 1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu ve 3797 sayılı Milli Eğitim Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun'a dayanılarak çıkarılan Milli Eğitim Bakanlığınca Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik, 20.10.2006 günlü, 26325 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

Bununla birlikte, 24.11.2007 günlü, 26710 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Milli Eğitim Bakanlığınca Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 5. maddesi ile, Milli Eğitim Bakanlığınca Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmeliğin 18. maddesi; 6. maddesi ile, söz konusu Yönetmeliğin 19. maddesi değiştirilmiş ve 8. maddesi ile de, anılan Yönetmeliğe Ek-3 Değerlendirme Formu eklenmiştir.

Söz konusu bu değişiklikler dava konusu edilmiş ve Danıştay İkinci Dairesi'nin 11.06.2008 günlü, E:2008/909 sayılı kararıyla; davalı idare, 20.10.2006 günlü, 26325 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Milli Eğitim Bakanlığınca Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına

T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2008/4299

Dair Yönetmeliğin dava konusu düzenlemeleri ile ilgili olarak, savunma dilekçesinde; "öğretmen atamalarında öncelik kuralına yer verildiğini, sınav usulünün birinci planda tutulduğunu, sınavda başarılı bulunan öğretmenlerin tercih ettikleri kurumlara atamalarının yapılmasından sonra tercih edilmeyen eğitim kurumlarının öğretmen ihtiyacının karşılanabilmesi bakımından sınav dışında objektif ve herkese eşit yaklaşımı benimseyen Değerlendirme Formu üzerinden yapılacak değerlendirmede en yüksek puanı alanların atanması gibi bir uygulamanın öngörüldüğünü, sınav sonucuna göre yapılan atamalarla, bu kurumların öğretmen ihtiyacının her zaman karşılanmasının mümkün olmadığını, sınav sonucunda başarılı bulunan öğretmenlerin atamaları, tercihleri ve puan üstünlüğü esasına göre gerçekleştirildiğinden ve öğretmenlerin tercih etmedikleri bir kuruma atanması söz konusu olmadığından, tercih edilmeyen yerlerdeki eğitim kurumlarının öğretmen ihtiyacının karşılanmadığını" belirtmiş ise de, bu nedenler; Anadolu Liselerine atamada asıl olanın sınav olduğunu belirtilen hukuksal değerlendirme karşısında, yönetsel işlemin sebep unsurunu oluşturabilecek bir dayanak ve gerekçe niteliğinde görülmediği dolayısıyla, Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmeliğin 18. maddesinin (c) ve (ç) bentleri; anılan Yönetmeliğin öngördüğü sistematik düzenlemelere aykırı biçimde anlayış getiren yapısıyla ve çelişkili içeriğiyle hukuka uygun olmayan bir düzenleme niteliğinde olduğu, söz konusu bu değerlendirme uyarınca 18. maddenin (c) bendinin hukuka aykırılığı tartışmasız olduğuna göre "Kullanılacak formlar" başlıklı 19. maddede yer alan "Değerlendirme Formu (Ek-3)" ibaresi ile Ek-3 Değerlendirme Formu'nda da hukuka uyarlık bulunmadığı gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Diğer taraftan, Milli Eğitim Bakanlığı'na bağlı her türdeki anadolu liselerine öğretmen seçiminin, özel yöntemlere göre gerçekleştirilmesini öngören hukuksal anlayışa aykırılık oluşturduğu iddiası ile bazı genel düzenleyici işlemlere karşı açılan davalarda verilen Danıştay İkinci Dairesi'nin 17.02.2006 günlü, E:2004/1650, K:2006/527 sayılı ve 05.06.2007 günlü, E:2005/2651, K:2007/2508 sayılı kararlarında da Anadolu Liselerine atanmada asıl olanın sınav olduğu vurgulanmıştır.

Dolayısıyla, anılan kararlarda da vurgulandığı gibi, söz konusu eğitim kurumlarındaki öğretmenlik görevine yapılacak atamalarda, bu kadrolara atanabilmek için aranan şartlara sahip adayların eşit koşullarda yarışmalarını sağlayan ve nesnel bir yöntem olan sınav ana kural olup, sınavsız atama yapılabilmesine olanak sağlayan düzenlemelerin, atamada eşit kurallara tabi olma ilkesini ihlal edici nitelik taşıdığı açıktır.

Dava konusu olayda da, belli madde ve ibarelerinin iptalinin istendiği MEGEP Kapsamındaki Öğretmenlerin Alan ve İl İçi Yer Değiştirme Kılavuzu (2008), mesleki ve teknik orta öğretim kurumlarında görevli atölye, laboratuvar ve meslek dersi öğretmenlerinden, açık normu bulunan eğitim kurumlarına alan değişikliği, il-İçi yer değiştirme isteğinde bulunacaklar ile Anadolu türü mesleki eğitim kurumlarına başvuru ve atama işlemlerini kapsamakta

T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2008/4299

olup, Kılavuz'un "İlgili Mevzuat" başlıklı bölümde Kılavuzun dayanakları sayılırken Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik gösterilmemiş ise de, gerek davalı idarenin savunmasında, anılan Yönetmeliğin "Öğretmen ihtiyacının karşılanması" başlıklı 18. maddesinin (c) fıkrasındaki "...**öğretmen ihtiyacı karşılanamayan eğitim kurumları için, 5 inci maddedeki şartları taşımak kaydıyla Değerlendirme Formu (Ek-3) üzerinde yapılacak değerlendirmede puan üstünlüğüne göre, ... karşılanır.**" düzenlemesine istinaden dava konusu Kılavuz maddelerinin düzenlendiğinin belirtilmiş olması ve gerekse, Kılavuz'un "3. Genel Açıklamalar" başlıklı bölümünün iptali istenen 3.3. maddesinin 3. fıkrasında, bu kapsamdaki başvurular, Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik hükümlerine ve bu Yönetmelik eki Değerlendirme Formu esas alınarak yapılacak değerlendirme sonucuna göre atamaların gerçekleştirileceğinin belirtilmiş olması nedeniyle dayanağını, anılan Yönetmeliğin 18. maddesinin Danıştay İkinci Dairesi'nin 11.06.2008 günlü, E:2008/909 sayılı kararıyla yürütmesi durdurulan fıkralarından aldığı anlaşılmaktadır.

— Bu durumda, (2008) MEGEP Kapsamındaki Öğretmenlerin Alan ve İl İçi Yer Değiştirme Kılavuzu'nun bu davanın konusunu oluşturan, anılan eğitim kurumlarına sınavsız öğretmen atamasını öngören düzenlemeleri ile buna dayalı biçimde Anadolu türü mesleki ve teknik orta öğretim kurumlarına yapılan atama işlemlerinin hukuksal dayanağı bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı İdari Yargılama Usul Kanunu'nun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleştiği anlaşıldığından, dava konusu MEGEP Kapsamındaki Öğretmenlerin Alan ve İl İçi Yer Değiştirme Kılavuzu'nun (2008) "2. İlkeler" başlıklı bölümünün "Anadolu türü eğitim kurumlarına başvuru işlemlerinde ise:" başlıklı kısmının (c) bendi, "3. Genel Açıklamalar" başlıklı bölümünün 3.3. maddesinin 1, 2 ve 3. fıkraları ve 5. fıkrasında yer alan "3.3'üncü madde kapsamında Anadolu türü eğitim kurumlarına atanmak isteyenler ise Değerlendirme Formu puanına göre" ibaresi ile 06.05.2008 tarihinde bu düzenlemelere dayalı biçimde Anadolu türü mesleki ve teknik orta öğretim kurumlarına yapılan tüm öğretmen atamalarına ilişkin işlemlerin yürütülmesinin durdurulmasına, 07.11.2008 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan  
Kamuran  
ERBUĞA

Üye  
Murat  
CEBECİ

Üye  
Ayfer  
ÖZDEMİR

Üye  
Ayla  
GÜNENÇ

Üye  
Yükseİ  
ÖZTÜRK

**ASLI GİBİDİR.**