

T.C.

ADANA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1476

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : GÜLSEREN ÜNÜVAR**[VEKİLİ] : AV. MUHSİN ÖZKALE**

İnönü Cad., Güneş Plaza, Kat:1, No:102-Seyhan/ADANA

KARŞI TARAF (DAVALI) : ADANA VALİLİĞİ-ADANA**[VEKİLİ] : AV. BİLGE TARGAN-Aynı yerde**

İSTEMİN ÖZETİ : Adana İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nde ihtiyaç fazlası Öğretmen olarak görev yapan davacının, Adana İli, Saimbeyli İlçesi, Karakuyu İlköğretim Okuluna atanmasına ilişkin 08.09.2012 tarihli ve 35907 sayılı davalı idare işleminin; aile bütünlüğünün bozulduğu, objektif kriterlere göre yapılmadığı ileri sürülerek iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : K adrosu il emrinde olan öğretmenlerin, hizmet puanı düşük olanlardan başlanılarak öğretmen ihtiyacı bulunan okullara atamalarının yapıldığı, il emri uygulamasının artık yürürlükte olmadığı, dava konusu işlemin ihtiyaç doğrultusunda tesis edildiği ve hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Adana 2. İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; Adana İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nde ihtiyaç fazlası Öğretmen olarak görev yapan davacının, Adana İli, Saimbeyli İlçesi, Karakuyu İlköğretim Okuluna atanmasına ilişkin 08.09.2012 tarihli ve 35907 sayılı davalı idare işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması i stemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında; "Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilecekleri, uygulanmakla etkisi tükenecek olan idari işlemlerin yürütülmesinin, savunma alındıktan sonra yeniden karar verilme üzere, idarenin savunması alınmaksızın da durdurulabileceği, yürütmenin durdurulması kararlarında idari işlemin hangi gerekçelerle hukuka açıkça aykırı olduğu ve işlemin uygulanması halinde doğacak telafisi güç veya imkânsız zararların neler olduğunun belirtilmesinin zorunlu olduğu, sadece ilgili kanun hükmünün iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine başvurulduğu gerekçesiyle yürütmenin durdurulması kararı verilemeyeceği hükmüne bağlanmış bulunmaktadır.

06.05.2010 günlü ve 27573 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin "Özür Durumuna Bağlı Yer Değiştirmeler" bölümü altında "Özür durumuna bağlı yer değiştirmeler" başlıklı 35. maddesinin, 1. fıkrasında; "Öğretmenler, sağlık, eş ve öğrenim durumu özürleri nedeniyle özür gereklerinin karşılanabileceği yerlere yer değiştirme isteğinde bulunabilirler. Ancak bu özürler nedeniyle yer değişikliği istekleri, hizmet gerekleri ile özür durumlarının birlikte karşılanması temeline değerlendirilir." hükmüne yer verildiği görülmekte olup aynı Yönetmeliğin 36. maddesinde; sağlık durumu özrü, 37.maddesinde; eş durumu özrü, 38. maddesinde ise; öğrenim özrü düzenleme altına alınmıştır.

Yine aynı Yönetmeliğin "İhtiyaç fazlası öğretmenlerin yer değiştirmeleri" başlıklı 41. maddesinde de; "(1) Eğitim kurumunun ya da bölümünün kapanması, program değişikliği, Talim ve Terbiye Kurulunun öğretmenliğe atanacakların tespitine ilişkin kararıyla ders kaldırılması ya da norm kadro esasları gereğince yapılacak düzenlemeler sonucu öğretmen fazlalığı oluşması hâlinde; eğitim kurumunun ya da bölümünün kapatılması veya program değişikliği sonucunda bu eğitim kurumlarında görevli öğretmenler, yeni eğitim kurumu açılarak öğrencilerin taşınması hâlinde bu eğitim kurumlarına, öğrenci azlığı nedeniyle kapatılan eğitim kurumlarında ya da bölümlerde görevli olanlar ise açık norm kadro bulunması hâlinde öncelikle öğrencilerin taşındığı eğitim kurumları olmak üzere il içinde alanlarında ihtiyaç duyulan eğitim kurumlarına özür durumları ve tercihleri de dikkate alınmak suretiyle atanırlar. (2) Bu şekilde yapılan atamalarla fazlalığın giderilememesi hâlinde bu durumdaki öğretmenler tercihleri de dikkate alınmak suretiyle öncelikle il içinde alanlarında ihtiyaç duyulan eğitim kurumlarına atanırlar. Bunlardan il içinde alanlarında ihtiyaç bulunmayanlar, buldukları ilde çalışılması gereken süre şartı aranmaksızın tercihleri doğrultusunda yer değiştirme döneminde il dışına atamaları yapılabilir. Bunlardan zorunlu çalışma yükümlülüğü bulunanlar, alanlarında ihtiyaç bulunan zorunlu çalışma yükümlülüğü öngörülen hizmet alanlarına atanırlar..." hükmüne yer verilmiş bulunmaktadır.

Öte yandan 10.08.1999 günlü ve 23782 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Millî Eğitim Bakanlığına Bağlı Okul ve Kurumların Yönetici ve Öğretmenlerinin Norm Kadrolarına İlişkin Yönetmeliğin "Tanımlar"

başlıklı 4/h. maddesinde; "Norm kadronun; kapsama dahil okul ve kurumlarda bulunması gereken yönetici ve öğretmen sayısını ifade edeceği belirtilmiş olup aynı Yönetmeliğin 5. maddesinin (b) bendinde; "Personel boyutunda atıl kapasite yaratılmaması, var olan atıl kapasitenin ihtiyaç duyulan okul ve kurumlara yönlendirilmesine zemin oluşturarak verimliliğe dönüştürülmesi" hususu bu Yönetmelikte düzenlenen esas ve usullerin belirlenmesinde temel ilkelerden biri olarak düzenlenmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının, özür durumu nedeniyle 21.01.2011 tarihinde Gaziantep ilinden Adana İl Milli Eğitim Müdürlüğü emrine atandığı, akabinde 12 yıllık kesintili zorunlu eğitim sistemi nedeniyle çok sayıda öğretmenin norm kadro fazlası durumuna düştüğü, bunun yanında davacının da aralarında bulunduğu Adana il emrine farklı özür gruplarından Bakanlık ataması ile gelen 185 adet ihtiyaç fazlası öğretmenin daha bulunduğu, bu öğretmenlerden 75'inin kadrolu olarak Adana il merkezi dışındaki öğretmen ihtiyacı bulunan okullara atandığı, 110'nun ise 2012-2013 eğitim ve öğretim yılının birinci yarıyılına kadar merkez ve yakın ilçelerdeki İlçe Milli Eğitim Müdürlüklerine geçici görevlendirmelerinin yapıldığı, davacının da bu kapsamda görevlendirilmeyip Adana İli, Saimbeyli İlçesi, Karakuyu İlköğretim Okuluna atandığı ve bu işlemlerden sonrada Adana İl merkezinde birçok eğitim kurumuna çok sayıda ücretli sınıf öğretmeni görevlendirildiği ve davacı tarafından da kendisinin atanmasına ilişkin işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer verilen hükümler birlikte değerlendirildiğinde, öğretmenlerin personel boyutunda atıl kapasite yaratılmaması, var olan atıl kapasitenin ise ihtiyaç duyulan okul ve kurumlara yönlendirilmesine zemin oluşturarak verimliliğe dönüştürülmesi temel ilkelerden biri olarak benimsenmiş olup, buna yönelik olarak ise kapsama dahil okul ve kurumlarda bulunması gereken yönetici ve öğretmen sayısının tespitinin yapılması esasları belirlenmiş, bu esaslar çerçevesinde norm kadro fazlası olan öğretmenlerin il içinde alanlarında norm kadro açığı bulunan eğitim kurumlarına atanacakları düzenlenmiştir.

Bu bağlamda, davalı idarece, eğitim sisteminde varolan sorunların çözülmesi, ihtiyaçların belirlenmesi ve giderilmesi, belirlenen amaçların gerçekleştirilebilmesi için personel rejimi noktasında gerekli planlamaların yapılması gereklidir.

Uyumsuzlukta ise; her ne kadar davalı idare tarafından, davacının il merkezinde ihtiyaç fazlası öğretmen olduğu ve anılan atama işleminin ihtiyaç nedeniyle tesis edildiği ileri sürülmekte ise de, davaya konu atama işleminden çok kısa bir süre sonra Adana il merkezinde çok sayıda ücretli sınıf öğretmeni görevlendirmesinin yapıldığı ve bu görevlendirmelerden bir çoğunun nedeninin "norm kadro ihtiyacı" olarak belirtildiği, dolayısı ile de planlama hatası nedeniyle il merkezinde davalı idarenin tasarrufu ile oluşabilen alan değişikliği veya yine idarenin başkaca bir tasarrufu ile oluşabilecek öğretmen ihtiyacının davalı idarece öngörülmediği, anılan ihtiyacın daha sonra ücretli öğretmenlerle giderilmeye çalışıldığı, söz konusu ücretli öğretmen görevlendirmelerinin bu kapsamda yapılan atama işlemlerinden kısa bir süre sonra gerçekleştirilmesinin davalı idarece personel rejiminin düzenli ve gerçekçi bir biçimde yapılmadığını gösterdiği, hizmet etkinliğinin sağlanması için idarece objektif kriterler esas alınmak suretiyle gerekli ve gerçekçi bir personel planlaması yapılması gerekirken bu yapılmadan tesis edildiği anlaşılan dava konusu işlemin hukuka uygun olmadığı sonucuna varılmaktadır.

Ayrıca a çıkça hukuka aykırı olan dava konusu işlemin hiç tesis edilmemiş gibi bir olgunun gerçekleşebilmesini önleyici her durumun, telafisi güç ya da imkansız zarar sayılması gerektiğinden davaya konu işlemin sadece il merkezinden başka bir ilçeye taşınma gerekliliği açısından bile davacı yönünden telafisi güç zararlar doğuracağı da açıktır.

Diğer taraftan, davaya konu işlemin yürütmesinin durdurulmuş olması davacının hiçbir suretle il içinde ihtiyaç bulunan diğer eğitim kurumlarına atanamayacağı anlamına gelmeyip, davalı idarece Adana İl merkezindeki sınıf öğretmeni ihtiyacının tespit edilip anılan ihtiyacın öncelikle daha önceki dönemlerde özür durumuna bağlı olarak Adana İl Milli Eğitim Müdürlüğü emrine atanıp merkezde ihtiyaç fazlası olan öğretmenlerden objektif kriterler esas alınarak karşılandıktan sonra, bu şekilde yapılan atamalarla fazlalığın giderilememesi hâlinde ise arta kalan öğretmenlerin yine objektif kriterler esas alınarak ihtiyaç duyulan İl içindeki diğer eğitim kurumlarına atabilecekleri de açıktır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin, uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27/2. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin **durdurulmasına**, kararın tebliğ tarihini izleyen 7 gün içerisinde Adana Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 25/12/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye
MEHMET	ÖZCAN	HAKAN
TORUN	ŞEVİK	MANAV
37965	101808	103144

m/o.7.1.13-8