

T.C.

ESKİŞEHİR

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012 / 936

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINIİSTEYEN (DAVACI) : DİLBER ZEHRİ DENİZVEKİLİ : Av. MUSTAFA ALGAM

Alanönü Mh. Divan Cd. No:4 D:17 ESKİŞEHİR

KARŞI TARAF (DAVALI) : ESKİŞEHİR VALİLİĞİ

İSTEMİN ÖZETİ : 2011 yılında eş durumu özürlü nedeniyle Diyarbakır İli, Bismil İlçesi, Fatih İlköğretim Okulu'ndan Eskişehir İl Milli Eğitim Müdürlüğü emrine atanan davacının ihtiyaç fazlası olduğundan bahisle Eskişehir İli, Mihaliççık İlçesi, Kavak Şehit Ali Usta İlköğretim Okulu'na naklen atanmasına ilişkin 18.09.2012 günlü, 14581 sayılı Eskişehir Valiliği işleminin; ihtiyaç fazlası öğretmen olarak belirlenen davacının ataması yapılmadan önce il genelindeki münhal kadroların ilan edilmesi ve hizmet puanına göre bu eğitim kurumları arasında tercih yapma imkânının davacıya tanınması gerektiği, il emrindeki norm kadro fazlası öğretmenler ile bu grup dışında kalan norm kadro fazlası öğretmenlerin ayrı ayrı hizmet puanı sıralamasına tâbi tutulamayacağı, bunun Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 41. maddesine aykırılık oluşturacağı, dava konusu işlemle davacının eş durumu özürlünün değerlendirme dışı bırakıldığı, tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı ileri sürülerek iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Eskişehir İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 11.09.2012 günlü, 14111 sayılı yazısı ile il/ilçe emrinde norm fazlası bulunan sınıf öğretmenlerinin norm kadro açığı bulunan eğitim kurumlarına ihtiyaç ve tercihleri de dikkate alınarak hizmet puanı esasına göre atanacaklarının duyurulduğu ve hizmet puanları esas alınarak öğretmenlerin atamalarının gerçekleştirildiği, Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 41. maddesi uyarınca tesis edilen işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddedilmesi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Eskişehir 2. İdare Mahkemesi'nin dava dilekçesi ve ekindeki belgeler incelenerek davacı tarafın yürütmenin durdurulması istemi hakkında gereği görüldü:

Dava, 2011 yılında eş durumu özürlü nedeniyle Diyarbakır İli, Bismil İlçesi, Fatih İlköğretim Okulu'ndan Eskişehir İl Milli Eğitim Müdürlüğü emrine atanan davacının ihtiyaç fazlası olduğundan bahisle Eskişehir İli, Mihaliççık İlçesi, Kavak Şehit Ali Usta İlköğretim Okulu'na naklen atanmasına ilişkin 18.09.2012 günlü, 14581 sayılı Eskişehir Valiliği işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında; "Danıştay ve İdare Mahkemelerinin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız 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" hükme bağlanmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu, 1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu ve 3797 sayılı Milli Eğitim Bakanlığının Teşkilât ve Görevleri Hakkında Kanun'a dayanılarak hazırlanan ve 06.05.2010 günlü, 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanarak yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin "Özür Durumuna Bağlı Yer Değiştirmeler" başlıklı 35. maddesinin 5. fıkrasında "Özür durumundan yer değişikliği işlemlerinde; ilçe teşkilatı bulunmayan il merkezleri ve bu illerin diğer ilçelerinin, büyükşehir belediyesi statüsünde olan illerin ilçelerinin, beldeler ve köylerin her birinin ayrı bir yerleşim yeri olarak değerlendirileceği ve bu yerleşim yerleri arasında yer değişikliği yapılabileceği" öngörülmüş, 37. maddesinde de öğretmenlerin eş durumu özürlü binaen görev yer değişikliği istemlerinin değerlendirilmesine ilişkin usul ve esaslar düzenleme altına alınmıştır.

Yine aynı Yönetmeliğin "İhtiyaç Fazlası Öğretmenlerin Yer Değiştirmeleri" başlığını taşıyan 41. maddesinde "(1) Eğitim kurumunun ya da bölümün 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 bölümün 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 çalışması 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. (3)

Herhangi bir nedenle istihdam alanı daralan öğretmenler ile görevli oldukları eğitim kurumlarında norm kadro esasları çerçevesinde öğretmen norm kadro sayısının azalması üzerine hizmet puanı üstünlüğüne göre yapılacak değerlendirme sonucunda hizmet puanı en az olandan başlamak üzere norm kadro fazlası olarak belirlenir. Norm kadro fazlası olarak belirlenen bu öğretmenler; öncelikle görevli oldukları yerleşim yerindeki ya da ilçedeki eğitim kurumları olmak üzere il içinde alanlarında norm kadro açığı bulunan eğitim kurumlarına tercihleri de dikkate alınarak hizmet puanı üstünlüğüne göre atanırlar. (4) Genel hayatı etkileyen deprem, sel, yangın ve benzeri doğal afetler nedeniyle olağanüstü durumların olduğu yerlerdeki eğitim kurumlarının öğretmen ihtiyacı öncelikle bu madde kapsamında bulunan ihtiyaç fazlası öğretmenlerle karşılanır. İhtiyacın bu şekilde karşılanamaması durumunda valiliklerce gerekli önlemler alınır. (5) Bu madde kapsamında il içinde yapılan atamalarla fazlalığın giderilememesi durumunda valiliklerce fazlalığın giderilmesine yönelik il içinde yapılacak yer değiştirmeler, zamana bağlı olmaksızın en geç mart ayı sonuna kadar tamamlanması gerekmektedir. Bu şekilde yapılacak yer değiştirmeler, duyurusu yapılan eğitim kurumlarına öğretmenlerin tercihleri de dikkate alınarak hizmet puanı üstünlüğüne göre yapılır. Fazla konumdaki öğretmenlerden herhangi bir kuruma atanmak üzere başvuruda bulunmayanların görev yerleri, il içinde valiliklerce isteklerine bakılmaksızın belirlenir." kuralına yer verilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden, Diyarbakır İli, Bismil İlçesi, Fatih İlköğretim Okulu'nda sınıf öğretmeni olarak görev yapmakta olan davacının görev yerinin, eşinin Eskişehir İli'nde vergi müfettişi olarak görev yapıyor olması nedeniyle 25.08.2011 tarihli Milli Eğitim Bakanlığı işlemleriyle Eskişehir/Büyükşehir olarak değiştirildiği ve davacının Eskişehir İl Millî Eğitim Müdürlüğü emrine atandığı, Eskişehir İl Millî Eğitim Müdürlüğü'nün 11.09.2012 günlü, 14111 sayılı yazısıyla, il/ilçe emrinde norm fazlası bulunan sınıf öğretmenlerinin norm kadro açığı bulunan eğitim kurumlarına Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 41. maddesi uyarınca ihtiyaç ve tercihleri de dikkate alınarak hizmet puanı esasına göre atanacaklarının duyurulduğu, davacının bu duyuru kapsamında 3 okul tercihinde bulunduğu fakat hizmet puanının yeterli olmaması nedeniyle tercih dışı Eskişehir İli, Mihalicçık İlçesi, Kavak Şehit Ali Usta İlköğretim Okulu'na atamasının yapıldığı, 18.09.2012 günlü, 14581 sayılı dava konusu işleme davacının anılan okula ataması yapıldıktan sonra Eskişehir İl Millî Eğitim Müdürlüğü tarafından tesis edilen 22.10.2012 günlü, 17171 sayılı işleme Eskişehir İli'nde görev yapan norm kadro fazlası öğretmenlerin kadro açığı bulunan eğitim kurumlarına tercih ve hizmet puanı esasına göre atanacaklarının duyurulduğu, daha önce Eskişehir İl Millî Eğitim Müdürlüğü'nün 11.09.2012 günlü, 14111 sayılı yazısı kapsamında münhal olarak ilan edilmeyen ve aralarında Eskişehir/Büyükşehir'de yer alan okullardaki kadroların da bulunduğu çok sayıda sınıf öğretmenliği kadrosunun 22.10.2012 günlü, 17171 sayılı işleme münhal olarak ilan edildiği ve norm kadro fazlası öğretmenlerin tercihlerine sunulduğu anlaşılmaktadır.

Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 35. maddesinin 5. fıkrası uyarınca büyükşehir belediyesi statüsünde olan illerin ilçeleri ayrı bir yerleşim yeri olarak değerlendirileceğinden; özür durumuna bağlı yer değiştirmeler bakımından Eskişehir/Büyükşehir ile Eskişehir, Mihalicçık İlçesi'nin farklı yerleşim yerleri olduğu açıktır.

Uyuşmazlıkta davacı daha önce Diyarbakır İli, Bismil İlçesi'nde görev yapmakta iken eş durumu mazeretine binaen 25.08.2011 günlü Millî Eğitim Bakanlığı işlemleriyle Eskişehir/Büyükşehir'e atanmış olup; dava konusu işleme eş durumu mazereti dikkate alınmayan davacının, özür durumuna bağlı yer değiştirmeler açısından farklı bir yerleşim yerine atandığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda Millî Eğitim Bakanlığı tarafından özür durumu kapsamında kabul edilen ve Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 37. maddesi uyarınca Eskişehir/Büyükşehir'e atanmasına neden olan eş durumu mazereti dikkate alınmaksızın davacının başka bir yerleşim yerine atanması yönünde tesis edilen dava konusu işleme hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmaktadır.

Öte yandan 25.08.2011 günlü Millî Eğitim Bakanlığı işlemleriyle Eskişehir İl Millî Eğitim Müdürlüğü'ne atanan davacının "ihtiyaç fazlası öğretmen durumunda" olmasının, "Eğitim kurumunun ya da bölümün 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"ndan kaynaklanmadığı, dolayısıyla davacının Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 41. maddesinin 1. fıkrası kapsamında bulunmadığı açıktır.

Bu durumda davacının, Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 41. maddesinin 3. fıkrası uyarınca "herhangi bir nedenle istihdam alanı daralan öğretmenler" ve 5. fıkrası uyarınca "il içinde yapılan atamalarla fazlalığı giderilemeyen öğretmenler" kapsamında değerlendirilmesi ve davacının atamasının anılan fıkralar doğrultusunda tercihleri de dikkate alınarak hizmet puanı üstünlüğüne göre yapılması gerekmektedir.

Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 41. maddesinde "herhangi bir nedenle istihdam alanı daralan öğretmenler" ve "il içinde yapılan atamalarla fazlalığı giderilemeyen öğretmenler" ile "kadrosu bir okulda olmakla birlikte norm kadro fazlası durumunda bulunan öğretmenler" açısından herhangi bir ayrıma gidilmemiş olup; bu öğretmenlerin tamamı bakımından aynı atama esasları (tercihlerin de dikkate alınması suretiyle hizmet puanı üstünlüğüne göre atama) benimsenmiştir.

Olayda davacının da aralarında bulunduğu il/ilçe emrindeki ihtiyaç fazlası öğretmenlerin

ataması gerçekleştikten sonra, 22.10.2012 tarihinde Eskişehir İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nce (halen kadrosu bir eğitim kurumunda olup da) norm kadro fazlası olan öğretmenlerin atanmaları için tercih alınmaya başlanmış ve bu süreçte daha önce il/ilçe emrindeki ihtiyaç fazlası öğretmenlere tercih hakkı tanınmayan çok sayıda okuldaki sınıf öğretmenliği kadrosu münhal olarak gösterilmiştir.

Bu durumda her ikisi de Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değıştirme Yönetmeliğinin 41. maddesinin 3. ve 5. fıkraları kapsamında bulunan il/ilçe emrindeki ihtiyaç fazlası öğretmenler ile norm kadro fazlası olan öğretmenler arasında farklı uygulama yapılmasını haklı kılacak bir neden yokken, diğeri bir ifadeyle anılan Yönetmelik hükümleri uyarınca **hem il/ilçe emrindeki ihtiyaç fazlası öğretmenlerin hem de norm kadro fazlası öğretmenlerin tercihleri de dikkate alınarak hizmet puanı üstünlüğüne göre il içindeki münhal kadrolara atanmaları gerekirken** ; il içinde münhal bulunan çok sayıda kadro olmasına rağmen, bu kadrolar için aralarında davacının da bulunduğu il/ilçe emrindeki ihtiyaç fazlası öğretmenlere tercih hakkı tanınmaksızın tesis edilen işlemde bu yönüyle de hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmaktadır.

Öte yandan dava konusu işlemin davacının aile bütünlüğünü bozan niteliği dikkate alındığında, uygulanması durumunda telafisi güç zararlara sebebiyet verebileceği kanaatine varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinde yer alan şartların birlikte gerçekleştiği dava dosyasının incelenmesinden anlaşıldığından davacının yürütmenin durdurulması isteminin KABULÜNE, dava konusu işlemin yürütmesinin dava sonuçlanıncaya kadar teminat aranmaksızın durdurulmasına, bu karara karşı tebliğ tarihini izleyen günden itibaren 7 gün içerisinde Mahkememiz aracılığıyla Eskişehir Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itiraz isteminde bulunulabileceği hususunun taraflara duyurulmasına, 29.11.2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

BAŞKAN	Üye	Üye
AYŞE	ADEM	EMRE
BAŞARAN	ÇOBAN	AKBULUT
32645	107162	107229

Bu döküman elektronik imzalıdır !