

T.C.
HATAY
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/2279

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : HANİFE BURCU ASILİSKENDE

VEKİLİ : AV. İLHAMİ BOŞÇA

Cumhuriyet Meydanı Besim Yıcel İşh. K:4/11
İskenderun/HATAY

KARŞI TARAF (DAVALI) : HATAY VALİLİĞİ

VEKİLİ : AV. EDİP MULLAKÜTÜKÇÜ

Atatürk Caddesi Mustafa Raslı İ. Esmeli Psj. No:17
Antakya/HATAY

İSTEMİN ÖZETİ

: Hatay İli, İskenderun İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü emrinde Matematik öğretmeni olarak görev yapan davacının, norm kadro fazlası olarak belirlendiğinden bahisle Hatay İli, Kırıkhan İlçesi Kız Teknik ve Meslek Lisesine atanmasına ilişkin 28.11.2012 tarih ve 44805 sayılı davalı idare işleminin; eşinin askeri personel olarak görev yaptığı, eş durumu özrüünün gözetilmediği bu nedenle hukuka aykırı olduğu iddialarıyla yürütmesinin durdurularak iptali istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ

: Dava konusu işlemin Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği ilgili maddeleri doğrultusunda tesis olunduğu, davacının norm kadro fazlası öğretmen olduğu, ancak norm kadro fazlası öğretmen atamalarında atanmak üzere başvurmadığından re'sen dava konusu atama işleminin yapıldığı, işlemin hukuka uygun olarak hakkaniyet ölçülerinde gerçekleştirildiği belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Hatay İdare Mahkemesince işin gereği görüşüldü:

Dava, Hatay İli, İskenderun İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü emrinde Matematik öğretmeni olarak görev yapan davacının, norm kadro fazlası olarak belirlendiğinden bahisle Hatay İli, Kırıkhan İlçesi Kız Teknik ve Meslek Lisesine atanmasına ilişkin 28.11.2012 tarih ve 44805 sayılı davalı idare işleminin yürütmesinin durdurularak iptali istemiyle açılmıştır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın "Ailenin Korunması"nu düzenleyen 41. maddesinde; "Aile, Türk toplumunun temelidir ve eşler arasında eşitliğe dayanır. Devlet, ailenin huzur ve refahı ile özellikle ananın ve çocukların korunması ve aile planlamasının öğretimi ile uygulanmasını sağlamak için gerekli tedbirleri alır, teşkilatı kurar." hükmüne yer verilmiş, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun yer değiştirme suretiyle atamalarla ilişkin 72. maddesinde; Yeniden veya yer değiştirme suretiyle yapılacak atamalarda; aile birimini muhafaza etmek bakımından kurumlar arasında gerekli koordinasyonun sağlanacağı ve memur olan diğer eşin de isteği halinde atamasının, atamaya tabi tutulan memurun atanacağı yere 74 ve 76. maddelerde belirtilen esaslar gözetilerek yapılacağı kurala bağlanmıştır.

Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atamalarına Dair Yönetmeliğin 9. maddesinde; "Yer değiştirme suretiyle atanmalar, Devlet Memurlarının dengeli bir şekilde dağılımını sağlamak için öğrenimi, uzmanlığı, iş tecrübesi, mesleki bilgisi gibi özellikleri ile boş

T.C.
HATAY
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/2279

kadro durumu gözönünde bulundurularak kurumlarınca hazırlanan bir plan dahilinde yapılır.

Yapılacak atamalarda; aile birimini muhafaza etmek bakımından eş ve sağlık durumları ilgili kurumlar arasında gerekli koordinasyon sağlanarak dikkate alınır.

Aynı kurumda çalışıp da her ikisi de yer değiştirmeye tabi olan eşlerden ast durumunda olanın görev yeri üst durumda olana bağlı olarak değiştirilir.

Farklı kurumlarda çalışıp da her ikisi de yer değiştirmeye tabi olan eşlerden unvan, kadro ve görev bakımından daha aşağıda bulunanın görev yeri yukarıda bulunana bağlı olarak değiştirilir.

Aynı veya farklı kurumlarda çalışıp da eşlerden birinin yer değiştirmeye veya bu yönetmelik hükümlerine göre yer değiştirmeye tabi olmaması hallerinde, yer değiştirmeye tabi olmayan veya özel yönetmeliklerine göre yer değiştirmeye tabi olanların görev ve unvanı ile hizmetin özelliği dikkate alınır. Bu yönetmelik hükümlerine göre zorunlu yer değiştirmeye tabi tutulan memurun, memur olan eşinin yer değiştirme talebi öncelikle yerine getirilir.

İlgili mevzuatı uyarınca zorunlu yer değiştirmeye tabi tutulan eğitim ve öğretim hizmetleri sınıfı, mülki idare amirliği hizmetleri sınıfı ve emniyet hizmetleri sınıfına giren memurlar, Türk Silahlı Kuvvetlerine mensup subay ve astsubaylar, hakim ve savcılar ile bu Yönetmeliğin ek 1. maddesi kapsamına girenlerin görev süresiyle sınırlı olmak üzere, atanacakları yere, memur olan eşinin atanmasında mevzuatı uyarınca yürürlüğe konulan norm kadro sayılarına ilişkin hükümler uygulanmaz.", 28. maddesinde: "...Özel Yönetmeliklerde bu Yönetmelik'e aykırı hükümler yer alamaz..." hükümlerine yer verilmiştir.

Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 41'inci maddesinin (1)'inci fıkrasında, eğitim kurumunun ya da bölümünün kapatılması, 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 öğretmenlerin, yeni eğitim kurumu açılarak öğrencilerin taşınması hâlinde bu eğitim kurumlarına, öğrenci azlığı nedeniyle kapatılan eğitim kurumlarında ya da bölümlerde görevli olanların ise açık norm kadro bulunması hâlinde öncelikle öğrencilerin taşındığı eğitim kurumları olmak üzere il içinde alanlarında ihtiyacı duyulan eğitim kurumlarına özür durumları ve tercihleri de dikkate alınmak suretiyle atanacakları kurala bağlanmış, aynı maddenin (3)'üncü fıkrasında ise, "Herhangi bir nedenle istihdam alan 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." kuralına yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, eş durumu özrü kapsamında Hatay İli, İskenderun İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü emrine Matematik öğretmeni olarak atanan davacının, norm kadro fazlası öğretmen olarak belirlenmesi üzerine, dava konusu işlemlerle Hatay İli, Kırıkhan İlçesi Kız Teknik ve Meslek Lisesine re'sen atandığı, davacı tarafından, dava konusu işlemler, eşinin askeri personel

T.C.
HATAY
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/2279

olarak görev yaptığı, eş durumu özrünün gözetilmediği bu nedenle hukuka aykırı olduğu iddialarıyla dava konusu işlemin iptali istemiyle bakılan davanın açılışı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına Dair Yönetmeliğin 28. maddesinde; "Özel Yönetmeliklerde bu Yönetmeliğe aykırı hükümler yer alamaz" kuralına yer verilmiş olup, anılan Yönetmeliğin 9. maddesinde de; ilgili mevzuatı uyarınca zorunlu yer değiştirmeye tabi tutulan eğitim ve öğretim hizmetleri sınıfı, mülki idare amirliği hizmetleri sınıfı ve emniyet hizmetleri sınıfına giren memurlar, Türk Silahlı Kuvvetlerine mensup subay ve astsubaylar, hakim ve savcılar ile bu Yönetmeliğin ek 1. maddesi kapsamına girenlerin görev süresiyle sınırlı olmak üzere, atandıkları yere, memur olan eşinin atanmasında mevzuatı uyarınca yürürlüğe konulan norm kadro sayıları ile ilişkin hükümlerin uygulanmayacağına hüküm altına alınması karşısında, yukarıda mevrine yer verilen Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına Dair Yönetmelik hükümleri uyarınca eşi zorunlu yer değiştirmeye tabi bir görevde bulunan davacının eşinin görevli olduğu yere atamasının yapılmasında önceliğinin bulunduğu gibi, gerek Anayasanın amir hükmü ve gerekse yasal ve diğer idari düzenlemeler ile aile bütünlüğünün korunmasının esas alındığı açık olduğundan, yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri ile getirilen düzenlemelerin amacına aykırı olarak tesis olunan dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, gerek Anayasa'nın 41. maddesindeki ailenin huzuru ve refahının sağlanması, gerekse, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 72. maddesinde ifade edilen aile biriminin muhafaza edilmesi gerektiğine ilişkin hükümler de dikkate alındığında, dava konusu işlemin uygulanması halinde, davacının aile bütünlüğü sağlanamayacak olma neticesinde telafisi ve giderilmesi güç zararlar doğacağı da muhakkaktır.

Açıklanan nedenlerle, hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Adana Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 01/02/2013 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
HİDAYET ERKEÇ
94911

Üye
LEVENT AKDOĞAN
101785

Üye
MURAT ÖCAL
103137

M.Ö.
S.S.F1/02(ç)

