

3059

Davacı ve Yürütmenin

Durdurulmasını İsteyen : Eğitim ve Bilim Emekçileri Sendikası (EĞİTİM-SEN)

Cinnah Cad. Willy Brandt Sk. No:13 Çankaya - ANKARA

Vekili : Av. Mehmet Rüştü Tiryaki - Aynı adreste

Karşı Taraf : Milli Eğitim Bakanlığı - ANKARA

İstemin Özeti : 24.06.2011 tarih ve 27974 sayılı Resmi Gazete'de

yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığı Eğitim Müfettişleri Başkanlıkları Yönetmeliği"nin; **7/1-c maddesinde** yer alan "Müfettiş yardımcılığı yarışma sınavının açıldığı yılın aralık ayının son gününde 40 yaşını doldurmamış olmak." ibaresinin; **7/1-d maddesinde** yer alan "Yarışma sınavına ikiden fazla katılmamış olmak." ibaresinin; "İllerin müfettiş ihtiyacının belirlenmesi" başlıklı **30/1. maddesinde** yer alan "250" ibaresinin; "Buldukları ilde sekiz yıl süre ile görev yapanların yer değiştirmeleri" başlıklı **31. maddesinin**; **33. maddesinin** 5. fıkrasında yer alan "31 inci maddenin birinci fıkrasındaki süre sınırlılığında" ibaresinin; Kur'an kursları, Bakanlığın denetimi ve gözetimi altında bulunan gerçek ve tüzel kişilere ait öğrenci yurtları, öğretimevleri ve akşam sanat okullarının, denetim görevi kapsamında çıkarılması nedeniyle, **54. maddesindeki** eksik düzenlemenin; **54/1-d maddesinde** yer alan "Vali tarafından verilecek diğer inceleme, araştırma ve soruşturma görevleri" ibaresinin; **60/1-a maddesinde** yer alan "Haklarında yapılan soruşturma sonucunda, müfettişlik görevinden alınmaları yönünde teklif getirilenlerin durumu Bakanlık makamına sunulur. Bakanlık makamınca müfettişlik görevinden alınması uygun görülenler, durumlarına uygun görevlere atanırlar." ibaresinin; **61/1. maddesinde** yer alan "haklarında yapılmış olan soruşturma sonucu getirilen teklif" ibaresinin, "Müfettiş ve müfettiş yardımcılarının yer değiştirmeleri" başlıklı **Geçici 2. maddesi** ile "Yer değiştirme takvimi" başlıklı **Geçici 7. maddesinin**, iptali istemiyle açılan davada yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Fetih Sayın

Düşüncesi : Dava konusu edilen Yönetmeliğin 7/1-c ve 7/1-d

maddelerinin Yönetmeliğin dayanağı olan Yasanın sınırlarını daraltıcı özellik taşımaları nedeniyle normlar hiyerarşisi kuralına aykırılık taşıdıkları; Yönetmeliğin 54. maddesinde eğitim müfettişlerinin görev alanının sayma suretiyle belirtilmiş olmasına karşın, bazı eğitim ve öğretim kurumlarına yer verilmemiş olması bakımından eksik düzenleme içerdiği; ayrıca 54/1-d hükmü ile eğitim müfettişlerinin Yasa hükümleri ile sınırları çizilen görev alanının dışında Valinin emrinde genel görevli müfettiş haline getirildiği, bu durumun ise üst hukuk normlarına aykırılık taşımanın yanı sıra özellikle müfettiş ihtiyacının belirlenmesine ilişkin Yönetmeliğin 30. maddesini de anlamsızlaştırdığı; belirtilen düzenlemelerin Anayasanın 128. maddesi hükmüne de aykırılık taşıdığı; bu nedenlerle Yönetmeliğin 7/1-c, 7/1-d ve 54. maddelerinin yürütülmesinin durdurulması isteminin kabulü, diğer hükümleri bakımından ise yürütmenin durdurulması isteminin reddinin gerekeceği düşünülmektedir.





Danıştay Savcısı : S. Sema Kabukçu

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından, istemin reddi gerekeceği düşünülmektedir.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Hüküm veren Danıştay İkinci Dairesince davalı idarenin birinci savunmasının geldiği görülmekle işin gereği görüldü:

Dava, davacı Sendika tarafından 24.06.2011 tarih ve 27974 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Millî Eğitim Bakanlığı Eğitim Müfettişleri Başkanlıkları Yönetmeliği"nin istemin özeti bölümünde belirtilen maddelerinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Dava konusu Yönetmelik'in Resmi Gazete'de yayımlandığı tarihte yürürlükte olan **3797 sayılı Millî Eğitim Bakanlığının Teşkilât ve Görevleri Hakkında Kanun'un** "Taşra Teşkilatı" başlıklı **53 üncü maddesinin** birinci fıkrasında; "Bakanlık, Bakanlıkların Kuruluş ve Görev Esasları Hakkında Kanun, Genel Kadro ve Usulü Hakkında Kanun Hükmünde Kararnameler ve İl İdaresi Kanunu hükümlerine uygun olarak taşra teşkilatı kurmaya yetkilidir." hükmüne, ikinci fıkrasında; "Her ilde ve ilçede bir millî eğitim müdürlüğü bulunur, ilçe millî eğitim müdürlükleri görev ve hizmetleri yürütürken, il millî eğitim müdürlüklerine karşı da sorumludur. İl ve ilçelerin sosyal ve ekonomik gelişme durumları, nüfusları ve öğrenci sayıları gözönünde bulundurularak bu müdürlükler farklı tip ve statülerde kurulabilir ve farklı yetkiler verilebilir. İş durumuna ve ihtiyaca göre Bakanlık ana hizmet birimleri, millî eğitim müdürlüklerine bağlı olarak ayrı il ve ilçe birimleri de kurulabilir." hükümlerine yer verildikten sonra 13.06.2010 tarih ve 27610 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren **5984 sayılı Yasa'nın** birinci maddesi ile değiştirilen üçüncü fıkrası ve yine bu yasa ile eklenen dördüncü fıkrasında ise; "İl millî eğitim müdürlükleri bünyesinde eğitim müfettişleri başkanlığı oluşturulur. Eğitim müfettiş yardımcıları, en az dört yıllık yüksek öğrenimli ve öğretmenlikte sekiz yıl ve daha fazla hizmeti olan öğretmenler arasından yarışma sınavı ile mesleğe alınırlar. Bu görevde üç yıllık yetiştirme dönemini takiben yapılacak yeterlik sınavında başarılı olanlar eğitim müfettişi kadrolarına atanırlar. Eğitim müfettişleri ve eğitim müfettiş yardımcılarının alanlarında uzmanlaşmaları için gerekli tedbirler alınır. Eğitim müfettişlerinin, her hizmet bölgesinde iki yıldan az olmamak üzere Millî Eğitim Bakanlığınca belirlenecek süreler kadar çalışmaları esastır.

Eğitim müfettişleri ve eğitim müfettiş yardımcılarının görev alanını; il ve ilçe millî eğitim müdürlükleri ve orta öğretim kurumlarının rehberlik ve denetimi ile bu kurumlarda görev yapan öğretmenlerin branşlara ilişkin inceleme ve araştırmaları hariç olmak üzere, her derece ve türdeki örgün ve yaygın eğitim kurumlarının rehberlik, işbaşında yetiştirme,





T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2011/6458

teftiş, denetim, değerlendirme, inceleme, araştırma ve soruşturma hizmetleri oluşturur. Hizmet bölgelerinin oluşturulması ve bu bölgelerdeki çalışma süreleri; eğitim müfettişleri başkanlığının görev, yetki ve sorumlulukları ile çalışmaları; eğitim müfettişleri ve eğitim müfettiş yardımcılarının nitelikleri, sınav ve yetiştirme şekilleri, atanmaları, görev, yetki ve sorumlulukları ile çalışma ve yer değiştirmelerine ilişkin usul ve esaslar yönetmelikle düzenlenir." hükümlerine yer verilmiştir.

Anılan Yasa hükmüne dayanılarak hazırlanan ve 24.06.2011 tarih ve 27974 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanmak suretiyle yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığı Eğitim Müfettişleri Başkanlıkları Yönetmeliği"nin davacı Sendika tarafından iptali istenilen hükümleri incelendiğinde ise **"Müfettiş yardımcılığına atanacaklarda aranacak şartlar"** başlıklı 7. maddesinde; "(1) Müfettiş yardımcılığına atanacaklarda aranacak şartlar şunlardır:

a) En az dört yıl süreli yüksek öğrenim mezunu olmak.

b) Başvuru tarihinde Bakanlık kadrolarında çalışıyor olmak.

**c) Müfettiş yardımcılığı yarışma sınavının açıldığı yılın aralık ayının son gününde 40 yaşını doldurmamış olmak.**

ç) En az üç yılı Bakanlığa bağlı resmi eğitim kurumlarında olmak üzere toplam en az sekiz yıl öğretmenlik hizmeti bulunmak.

**d) Yarışma sınavına ikiden fazla katılmamış olmak.**

(2) Bu maddenin birinci fıkrasının (ç) bendinde belirtilen sekiz yıllık sürenin hesabında resmi eğitim kurumları ve özel okullarda yönetici ve öğretmen olarak geçirilen süreler ile askerlik hizmetini temel askerlik eğitiminden sonra Bakanlığımıza bağlı eğitim kurumlarında öğretmen olarak yerine getirenlerin bu süreleri birlikte değerlendirilir." hükmüne; **"İllerin müfettiş ihtiyacının belirlenmesi"** başlıklı 30. maddesinde; "(1) Müfettişlerin ülke genelinde dengeli dağılımının sağlanabilmesi bakımından, illerin müfettiş ihtiyacı, 250 personele bir müfettiş olacak şekilde her yıl atama ve yer değiştirme dönemi öncesinde makam onayı ile belirlenir." hükmüne; **"Buldukları ilde sekiz yıl süre ile görev yapanların yer değiştirmeleri"** başlıklı 31. maddesinde; "(1) Müfettişlerin, aynı ilde kesintisiz çalışma süreleri sekiz yıldan fazla olamaz.

(2) İlgili yılın 1 Eylül tarihi itibarıyla buldukları ilde kesintisiz sekiz yıl süre ile görev yapanların görev yerleri, buldukları ilin dâhil olduğu hizmet bölgesindeki duyurusu yapılan diğer illerden birine ya da istemeleri halinde buldukları hizmet bölgesinin dışındaki duyurusu yapılan diğer hizmet bölgelerindeki illerden birine olacak şekilde değiştirilir. Bu madde kapsamında bulunup yer değiştirme isteğinde bulunmayan müfettişlerin görev yerleri, buldukları hizmet bölgesindeki illerden birine olacak şekilde Bakanlık tarafından belirlenir.

(3) İkinci fıkradaki sekiz yıllık sürenin hesabında Eğitim Müfettişleri Başkanlığı, Başkan Yardımcılığı, İnceleme ve Değerlendirme Komisyonu Görevlerinde geçen süreler de dâhil edilir.





T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2011/6458

(4) Başkan ve başkan yardımcılığı ile inceleme ve değerlendirme komisyonlarında görevli iken 1 Eylül tarihi itibarıyla buldukları ilde sekiz yıllık çalışma süresini dolduranların da görev yerleri bu madde kapsamında değiştirilir.

(5) Bu madde kapsamında görev yerleri değiştirilecekler ile ilgili duyuru, Personel Genel Müdürlüğünce her müfettişin bilgi sahibi olabileceği bir şekilde ilgili yılın en geç 15 Nisan tarihine kadar yapılır. Duyuruda, müfettişlerin buldukları il'e/hizmet bölgesine göre atanabilecekleri il veya iller/hizmet bölgesi veya hizmet bölgeleri; bu illere/hizmet bölgelerine atama yapılabilecek kadro sayıları, başvuru tarihi, başvuru süresi, başvuru şekli, başvuruda istenecek belgeler ile gerekli diğer hususlara yer verilir.

(6) Bu madde kapsamında yapılacak atama işlemleri tercihleri de dikkate alınarak puan üstünlüğüne göre ilgili yılın en geç 15 Mayıs tarihine kadar sonuçlandırılacak şekilde Personel Genel Müdürlüğünce yapılır.

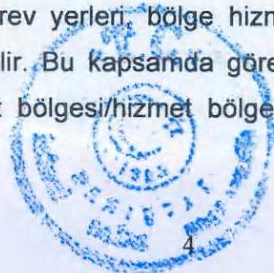
(7) Bu madde kapsamında görev yeri değiştirilen müfettişler ayrıldıkları tarihten itibaren sekiz yıllık süre geçmeden, sağlık durumu özrü hariç bu Yönetmelikle belirlenen iller arası diğer yer değiştirmeler kapsamında ayrıldıkları il'e tekrar atanma isteğinde bulunamazlar.

(8) Bu madde kapsamında yapılacak yer değiştirmelerde, duyurusu yapılan her il'e atama yapılabilecek müfettiş sayısının belirlenmesinde duyuru tarihi itibarıyla emekli, istifa, başka görevlere atanma gibi nedenlerle müfettişlik görevinden ayrılanlardan boşalacak kadrolar ile bu kapsamda görev yerleri değiştirilecek müfettiş sayıları birlikte değerlendirilir.

(9) Aylıksız izinli olanlar ile seçimler nedeniyle görevlerinden istifa edenlerden, eski görevlerine geri dönenler bakımından 8 yıllık sürenin hesabında aylıksız izine ayrılmadan ya da istifa etmeden önce o ilde göreve başlamış oldukları tarih esas alınır." şeklindeki hükümlere; "**Buldukları hizmet bölgesindeki çalışma süresini tamamlayanların yer değiştirmeleri**" başlıklı 33. maddesinde;"(1) Müfettişlerin her bir hizmet bölgesinde bu Yönetmelikle belirlenen zorunlu çalışma süresi kadar çalışarak bölge hizmetlerini yerine getirmeleri esastır.

(2) Buldukları hizmet bölgesindeki çalışma süresini tamamlayanlara ilişkin yer değiştirme duyurusu; Personel Genel Müdürlüğünce her müfettişin bilgi sahibi olabileceği bir şekilde ilgili yılın en geç 15 Nisan tarihine kadar yapılır. Duyuruda, müfettişlerin buldukları hizmet bölgesine göre atanabilecekleri hizmet bölgesi/hizmet bölgeleri, bu bölgelerde atama yapılabilecek kadro sayıları, başvuru tarihi, başvuru süresi, başvuru şekli, başvuruda istenecek belgeler ile diğer hususlara yer verilir.

(3) Buldukları hizmet bölgesi için öngörülen bölge hizmetini ilgili yılın 1 Eylül tarihi itibarıyla tamamlayanların görev yerleri, bölge hizmetini yapmadıkları hizmet bölgelerinden birine olacak şekilde değiştirilir. Bu kapsamda görev yerleri değiştirilecek müfettişler, bölge hizmetini yapmadıkları hizmet bölgesi/hizmet bölgeleri ile sınırlı olmak kaydıyla duyurusu





T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2011/6458

yapılan illerin tamamını öncelik sırasına göre tercih etmek suretiyle başvuruda bulunurlar. Başvuruda bulunan müfettişlerin atamaları, atanmak istedikleri il'in müfettiş ihtiyacı sınırlılığında tercihleri de dikkate alınarak hizmet puanı üstünlüğüne göre ilgili yılın en geç 15 Temmuz tarihinde sonuçlandırılacak şekilde Personel Genel Müdürlüğüne belirlenecek takvim çerçevesinde yapılır. Bu fıkra kapsamında yapılacak yer değiştirmelerde, duyurusu yapılan her il'e atama yapılabilecek müfettiş sayısının belirlenmesinde emekli, istifa, başka görevlere atanma gibi nedenlerle müfettişlik görevinden ayrılanlardan boşalacak kadrolar ile bölge hizmetini yapmak üzere görev yerleri değiştirilecek müfettiş sayıları birlikte değerlendirilir.

(4) Müfettiş yardımcısı iken, yeterlik sınavı sonucu buldukları illere müfettiş olarak atananlar; atandıkları ilin bulunduğu hizmet bölgesindeki bölge hizmetini tamamlayanların diğer hizmet bölgelerindeki bölge hizmetlerini tamamlamak üzere yer değiştirme suretiyle atamaları bu maddenin üçüncü fıkrası kapsamında yapılır.

(5) Dördüncü veya beşinci hizmet bölgelerinden birinde ya da her iki bölgede bölge hizmetlerini tamamlayan müfettişler istemeleri durumunda, birinci, ikinci ve üçüncü hizmet bölgeleri için öngörülen bölge hizmetlerini yerine getirip getirmediklerine bakılmaksızın **31 inci maddenin birinci fıkrasındaki süre sınırlılığında** buldukları ilde kalmak ya da dördüncü ve beşinci hizmet bölgelerindeki diğer illerden birine atanmak isteyebilirler. Bu istekler illerin müfettiş ihtiyacı çerçevesinde Bakanlıkça değerlendirilir. Başvuru sayısının ihtiyaçtan fazla olması durumunda, hizmet puanı en düşük olan müfettişten başlanmak üzere, ihtiyaç fazlası müfettişlerin atamaları, bölge hizmetini yapmadıkları hizmet bölgelerindeki illerden birine yapılır. Ancak bu şekilde dördüncü ve beşinci hizmet bölgelerinde geçirilen fazla çalışma süreleri diğer hizmet bölgelerinde geçmiş sayılmaz.

(6) Müfettişlerin bu madde kapsamında yer değiştirme suretiyle yapılacak atamaları, tercihleri de dikkate alınarak puan üstünlüğüne göre yapılır. Atama sonuçları, atama işlemlerinin tamamlandığı tarihten itibaren en geç beş gün içinde Personel Genel Müdürlüğü İnternet sitesinde yayınlanır ve aynı zamanda valiliklere gönderilir." hükmüne; "**Görev alanları**" başlıklı **54. maddesinde**; "(1) Müfettiş ve müfettiş yardımcılarının görev alanlarını;

a) İl ve ilçe millî eğitim müdürlüklerinin rehberlik ve denetimi ile il millî eğitim müdürü hakkındaki inceleme, soruşturmalar hariç olmak üzere, bu kurumlarda görev yapan diğer personel hakkındaki inceleme ve soruşturma işleri,

b) Resmî ortaöğretim kurumlarının rehberlik ve denetimi ile bu kurumlarda görev yapan öğretmenlerin branşlarıyla ilgili denetimlerine ilişkin inceleme ve soruşturmaları hariç olmak üzere, bu kurumlarda görev yapan yönetici, öğretmen ve diğer personel hakkındaki inceleme ve soruşturma işleri,

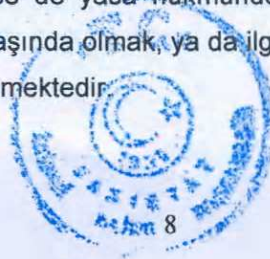




kadrolarına atanırlar. **İlköğretim müfettişlerinin ve yardımcılarının görev, yetki ve sorumlulukları ile çalışma usulü, nitelikleri, yetiştirme şekli ve atanmalarına ilişkin esas ve usuller yönetmelikle düzenlenir.**” şeklindeki düzenlemeye yer verilmiş olup bu hükmün iptali istemiyle **Anayasa Mahkemesinin** 2008/3 esas nosuna kayden açılan davada verilen 05.03.2009 tarih ve K:2009/44 sayılı kararla; ilköğretim müfettişlerinin Milli Eğitim Bakanlığı ile statüer ilişkileri, 3.4.1998 günlü, 4359 sayılı Yasa ile eğitim-öğretim hizmetleri sınıfında belirlenen kadroları ve nitelikleri gözetildiğinde Anayasa'nın 128. maddesi kapsamında devletin genel idare esaslarına göre yükümlü olduğu asli ve sürekli görevleri yürüten kamu görevlisi oldukları; itiraz konusu kuralın birinci, ikinci ve üçüncü tümceleriyile, Anayasa'nın 123. maddesi hükmünün gereği olarak merkezi idarenin taşra teşkilatında yasayla oluşturulan İlköğretim Müfettişleri Başkanlıklarına bağlı kadrolara dört yıllık yüksek öğrenim mezunu öğretmenlerden yarışma sınavını kazananlardan üç yıllık staj sonucunda yeterlik sınavında başarılı olanların atanmasının öngörüldüğü; Anayasa'nın 128. maddesinin ikinci fıkrası hükmünün gereği olarak 3797 sayılı Yasa'nın 53. maddesinin üçüncü fıkrasının birinci, ikinci ve üçüncü tümcelerinde ilköğretim müfettişlerinin ve yardımcılarının nitelikleri yasayla belirtildiğinden Anayasa'ya aykırılık bulunmadığı, bu nedenle iptal isteminin reddinin gerektiği; **itiraz konusu Yasa'nın 53. maddesinin üçüncü fıkrasının son tümcesinde ise, Anayasa'nın 128. maddesinin ikinci fıkrası gereğince yasayla düzenlenmesi zorunlu olan ilköğretim müfettişlerinin ve yardımcılarının görev, yetki ve sorumlulukları ile çalışma usulü, nitelikleri, yetiştirme şekli ve atanmalarına ilişkin esas ve usullerin belirlenmesinin yönetmeliğe bırakıldığı; Anayasa'nın 7. maddesi gereğince yasa koyucunun temel ilkeleri koymadan, çerçeveyi çizmeden yürütmeye yetki vermemesi, sınırsız, belirsiz bir alanı, yönetimin düzenlemesine bırakmaması gerektiği** belirtilerek iptal edilmiştir.

Anayasa Mahkemesi'nin anılan iptal hükmünden sonra 5984 sayılı "Milli Eğitim Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun ile Devlet Memurları Kanununda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun" yürürlüğe konulmak suretiyle ilköğretim Müfettişliği kadroları iptal edilerek Eğitim Müfettişliği kadroları ihdas edilmiş ve ilköğretim müfettişleri 657 sayılı Devlet Memurları Kanununda Eğitim Öğretim Hizmetleri sınıfı içinde sayılır iken, değişiklik sonrası ihdas edilen Eğitim Müfettişliği kadroları Genel İdare Hizmetleri sınıfına dahil edilmiş ve 3797 sayılı Yasanın 53. maddesinin 3. fıkrası yukarıda yer verildiği şekilde değiştirilmiş ve ayrıca dördüncü fıkra eklenmek suretiyle Eğitim Müfettişleri ile ilgili olarak temel düzenlemelere yer verilmiştir.

Bununla birlikte her ne kadar anılan 53. maddede Eğitim Müfettişleri ile ilgili temel düzenlemelere yer verilmiş ise de yasa hükmünde eğitim müfettiş yardımcılığı kadrosuna atanabilmek için en fazla 40 yaşında olmak, ya da ilgili sınava ikiden fazla girmemiş olmak gibi bir koşula yer verilmediği görülmektedir.





T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2011/6458

Yukarıda gerekçesine yer verilen Anayasa Mahkemesi kararında da belirtildiği üzere, kamu görevlilerinin nitelikleri ile ilgili ana düzenlemelerin yasa ile yapılması zorunludur.

Ayrıca normlar hiyerarşisi kuralı uyarınca alt hukuk normlarının dayanakları olan üst hukuk normlarının kapsamını daraltıcı ya da genişletici düzenlemeler içermeyeceği, onlara aykırı olamayacakları da açıktır.

Bu nedenle yasa ile düzenlenmesi gerekirken Yasa'da yer verilmeyen yaş koşuluna ve katılınabilecek sınav sayısına Yönetmelik hükmünde yer verilmek suretiyle Yasa hükmünün kapsamının daraltılması sonucunu doğuran düzenleme normlar hiyerarşisi kuralına aykırılık taşıdığından, Yönetmeliğin **7/1-c maddesinde** yer alan "Müfettiş yardımcılığı yarışma sınavının açıldığı yılın aralık ayının son gününde 40 yaşını doldurmamış olmak." ibaresi ile **7/1-d maddesinde** yer alan "Yarışma sınavına ikiden fazla katılmamış olmak." ibaresinin hukuka ve mevzuata açıkça aykırı olduğu, uygulanması halinde telafisi güç zararların oluşmasına yol açacağı; Yönetmeliğin iptali istenilen diğer hükümleri bakımından ise 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 4001 sayılı Yasa ile değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında sayılan koşulların gerçekleşmemiş olduğu sonucuna varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 4001 sayılı Yasa ile değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında öngörülen koşulların gerçekleşmiş olması nedeniyle 24.06.2011 tarih ve 27974 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığı Eğitim Müfettişleri Başkanlıkları Yönetmeliği"nin; **7/1-c maddesinde** yer alan "Müfettiş yardımcılığı yarışma sınavının açıldığı yılın aralık ayının son gününde 40 yaşını doldurmamış olmak." ibaresinin yürütülmesinin durdurulmasına **oyçokluğuyla**, **7/1-d maddesinde** yer alan "Yarışma sınavına ikiden fazla katılmamış olmak." ibaresinin yürütülmesinin durdurulmasına **oybirliğiyle**, Yönetmeliğin **54-1/d** maddesinin yürütülmesinin durdurulması isteminin reddine **oyçokluğuyla**, diğer hükümleri bakımından yürütmenin durdurulması yönündeki istemin reddine ise **oybirliğiyle**, 19.10.2011 tarihinde karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Kamuran	Ayla	Ali İhsan	Yılmaz	Halil
ERBUĞA	GÜNENÇ	ŞAHİN	AKÇİL	YILMAZ
		(X)	(XX)	(XX)





KARŞI OY (X)

Dava konusu Yönetmeliğin dayanağı olduğu belirtilen **3797 sayılı Millî Eğitim Bakanlığının Teşkilât ve Görevleri Hakkında Kanun'un 53 üncü maddesine 5984 sayılı Yasa'nın** birinci maddesi ile eklenen dördüncü fıkrasında; **eğitim müfettişleri ve eğitim müfettiş yardımcılarının görev alanını**; il ve ilçe millî eğitim müdürlükleri ve orta öğretim kurumlarının rehberlik ve denetimi ile bu kurumlarda görev yapan öğretmenlerin branşlara ilişkin inceleme ve soruşturmaları hariç olmak üzere, her derece ve türdeki örgün ve yaygın **eğitim kurumlarının** rehberlik, işbaşında yetiştirme, teftiş, denetim, değerlendirme, inceleme, araştırma ve soruşturma hizmetlerinin oluşturduğu kesin bir şekilde hükme bağlanmıştır.

Öte yandan Anayasa Mahkemesinin anılan kararında da yer verildiği üzere, 5442 sayılı İl İdaresi Kanunu'nun 9. maddesinin (D) bendi gereğince, valinin, ilde Devletin ve hükümetin temsilcisi ve ayrı ayrı her bakanın mümessili ve bunların idari ve siyasi yürütme vasıtası olması sıfatıyla, adli ve askeri teşkilat dışında kalan bütün devlet daire, müessese ve işletmelerini, özel işyerlerini, özel idare, belediye, köy idareleriyle bunlara bağlı tekml müesseseleri denetleyip, teftiş edebileceği; bu denetleme ve teftişi Bakanlık veya genel müdürlük müfettişleriyle veya bu dairelerin amir ve memurlarıyla da yaptırabileceği gibi, 4483 sayılı Memurlar ve Diğer Kamu Görevlilerinin Yargılanması Hakkında Kanun gereğince, Devletin ve diğer kamu tüzel kişilerinin genel idare esaslarına göre yürüttükleri kamu hizmetlerinin gerektirdiği asli ve sürekli görevleri ifa eden memurlar ve diğer kamu görevlilerinin görevleri sebebiyle işledikleri suçlar hakkında yapılacak ön incelemede, eğitim müfettişlerinin de görevli olmaları mümkün bulunmakta ise de, 5442 ve 4483 sayılı Yasalar gereğince verilen kimi yetki ve görevlerin, eğitim müfettişliğinin görev, yetki ve sorumluluk alanının çerçevesini belirlediği söylenemez.

Bu nedenle, dava konusu edilen Yönetmeliğin 54/1-d maddesinde "**Vali tarafından verilecek diğer inceleme, araştırma ve soruşturma görevleri**" şeklinde yer verilen düzenlemenin, 3797 sayılı Yasa'nın 53. maddesinin dördüncü fıkrasında açıkça belirtilen görev tanımını ve 4483 sayılı Yasa'da yer alan düzenlemeyi aşan bir nitelik taşıdığı; eğitim müfettişlerine il dahilindeki her türlü kurum ve kuruluşta inceleme, araştırma ve soruşturma görevi verilmesine imkan tanıyarak, yasalarla düzenlenmemiş, sınırları belirsiz bir görev alanı oluşturulduğu, bu nedenle Yönetmeliğin bu hükmünün anılan mevzuat hükümlerine ve hukuka açıkça aykırı olduğu, yürütmesinin durdurulması isteminin kabulü gerektiği görüşüyle aksi yönde oluşan çoğunluk görüşüne katılmıyorum.





**KARŞI OY (XX)**

Yönetmeliğin 7/1-c maddesindeki "Müfettiş yardımcılığı yarışma sınavının açıldığı yılın aralık ayının son gününde 40 yaşını doldurmamış olmak" koşulunun yargısal denetimden geçen önceki Yönetmelikte de bulunduğu, yeni bir durum yaratmayan benzeri düzenleme bakımından 2577 sayılı Yasanın 27. maddesinin 2. fıkrasında belirtilen koşulların oluşmadığı, yürütmesinin durdurulması yolundaki istemin reddinin gerekeceği görüşü ile aksi yönde oluşan çoğunluk görüşüne katılmıyoruz.

Üye  
Yılmaz AKÇİL

Üye  
Halil YILMAZ



F/S