

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : Tüm Eğitim Çalışanları
Sendikası

Vekili : Av. Gökşen Poyraz
Kültür Mah. Dr. Mediha Eldem Sok. No:71
Daire:12 - Çankaya/ANKARA

Davalı : Başbakanlık - ANKARA

İsteğin Özeti : Davacı Sendika, 31.8.2013 günlü ve 28751 sayılı

Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 1. maddesiyle değiştirilen aynı Yönetmeliğin 2. maddesinin 2. fıkrasının (g) bendinde yer alan "ilçe idare şube başkanları ile bunlarla aynı düzeydeki diğer görevlere" ibaresinin; 4. maddesi ile değiştirilen 8. maddesinde yer alan "ve sözlü" ibaresinin; 9. maddesiyle eklenen sözlü sınav başlıklı 12/A maddesinin ve "Başarı sıralaması" başlıklı 12/B maddesinde yer alan "sözlü sınav" ibaresinin; 5. maddesiyle değiştirilen 9. maddesinde yer alan "yazılı sınavdan önce duyurulur" ve "sadece biri için" ibaresinin; 7. maddesi ile yürürlükten kaldırılan 11. maddesinin, görevde yükselme eğitim sonrası başarılı olanların 3 ay içerisinde atanmalarına ilişkin kısmı ile puanların eşit olması halinde tercih için konulan kriterlerin kaldırılmasına ilişkin kısmı yönünden ve 11. madde ile yürürlükten kaldırılan Yönetmeliğin 14. maddesinin iptalini ve yürütmesini durdurulmasını istemektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Işın Aka Delice

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Beşinci Dairesince davalı idarenin savunmasının geldiği görülerek işin gereği yeniden düşünüldü:

Davalı idarenin usule ilişkin itirazları yerinde görülmemekle işin esasına geçildi;

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 124. maddesinde; Başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzel kişilerinin, kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla yönetmelikler çıkartabileceği hüküm altına alınmıştır.

Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin dayanağı olan 657 sayılı Yasa'nın "Temel İlkeler" başlıklı 3. maddesinde, "Sınıflandırma", "Kariyer" ve "Yeterlik" ilkeleri bu Kanunun temel ilkeleri olarak belirlenmiş; kariyer ilkesi, Devlet memurlarına yaptıkları hizmetler için lüzumlu bilgilere ve yetiştirme şartlarına uygun şekilde, sınıfları içinde en yüksek derecelere kadar ilerleme imkanı sağlamak; yeterlik ilkesi ise, Devlet kamu hizmetleri görevlerine girmeyi, sınıflar içinde ilerleme ve yükselmeyi, görevin sona erdirilmesini yeterlik sistemine dayandırmak ve bu sistemin eşit imkanlarla uygulanmasında Devlet memurlarını güvenliğe sahip kılmak olarak tanımlanmıştır.

657 sayılı Yasa, Devlet memurluğunu bir meslek olarak kabul etmekte ve bunlara, sınıfları içinde en yüksek derecelere kadar ilerleme imkanı sağlanmasını, sınıflar içinde ilerleme ve yükselme işlemlerinin yeterlik sistemine dayandırılmasını öngörmektedir. Yukarıda adı geçen Genel Yönetmeliğin 1. maddesinde, bu Yönetmeliğin amacının, liyakat ve kariyer ilkeleri çerçevesinde, hizmet gerekleri ve personel planlaması esas alınarak personelin görevde yükselme ve unvan değişikliklerine ilişkin usul ve esasları belirlemek olduğu belirtilmiştir. Bu iki ilkenin temelinde, objektif kurallar çerçevesinde işin ehline verilmesi ve hak etme düşüncesi yatmakta olup, kamu hizmetlerinin etkin ve verimli bir şekilde görülmesinin gereklerinden biri de hizmetin yetişmiş, ehil kamu görevlilerince yerine getirilmesidir.

T.C.
DANIŞTAY
BEŞİNCİ DAİRE

Esas No : 2013/7936

31.8.2013 günlü, 28751 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin, dava konusu 1. maddesinde, 15/3/1999 tarihli ve 99/12647 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin "Kapsam" başlıklı 2 nci maddesinin ikinci fıkrasının (g) bendinde yer alan "ilçe müdürü kadrolarına" ibaresi " ilçe idare şube başkanlıkları ile bunlarla aynı düzeydeki diğer görevlere" şeklinde değiştirilmiştir.

Yapılan bu değişiklikle, taşra teşkilatında yaygın olan ilçe idare şube başkanlıkları kadrolarının görevde yükselme sınavına tabi kadrolar kapsamından çıkarılması, devamında muğlak bir ifadeyle aynı bende eklenen, "bunlarla aynı düzeydeki diğer görevlere" ibaresiyle ilçe idare şube başkanlıkları kadroları ile aynı düzeyde olan kadroların açıkça sayılmaksızın, bu kadrolara yapılacak atamalarda Yönetmelik hükümlerinin uygulanmayacağına düzenlenmesi, böylece Yönetmeliğin kapsamından çıkarılan kadroların belirsiz bir şekilde genişletilmesi, dolayısıyla ilçe idare şube başkanlıkları ve bunlarla aynı düzeyde olduğu varsayılan diğer görevlere objektif kurallar çerçevesinde atama yapılmasının ortadan kaldırılması 657 sayılı Yasa'nın temel ilkeleri olarak belirlenmiş olan kariyer ve liyakat ilkesine ve Genel Yönetmeliğin amacına, dolayısıyla hukuka aykırı bulunmuştur.

Öte yandan, Genel Yönetmeliğin Ek 1. maddesinde yer alan, kurumların aynı unvana veya bu unvanın bulunduğu aynı alt gruptaki diğer unvanlara veya daha alt unvanlara naklen atama yapabilecekleri hükmü uyarınca, dava konusu düzenlemeye dayanılarak Yönetmelik hükümlerinin uygulanmayacağı kadrolara atanacak personelin, görevde yükselme sınavı kapsamında bulunan ve sınavsız olarak atandıkları unvanla aynı veya alt gruptaki diğer unvanlara, görevde yükselme sınavına tabi olmaksızın atanmaları olanaklı hale geldiğinden, dava konusu düzenleme, kariyer, liyakat ve eşitlik ilkelerine uygun olmayan atamalara da sebep olacağından bu yönüyle de hukuka aykırı bulunmaktadır.

Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 9. maddesinde, Genel Yönetmeliğe, 12 nci maddesinden sonra gelmek üzere 12/A, 12/B, 12/C olmak üzere 3 madde eklenmiş, "Sözlü Sınav" başlığı ile eklenen 12/A maddesinde şube müdürü, müdür ve bunlarla aynı düzeydeki diğer görevlere atanacaklar yönünden, yazılı sınavda başarılı olmaları şartıyla sonrasında sözlü sınava tabi tutulmaları kural olarak belirlenmiş, "Başarı sıralaması" başlıklı 12/B maddesinde ise, "Görevde yükselme suretiyle ilan edilen boş kadro veya pozisyon sayısı kadar atama yapılmasında başarı puanı esas alınır. Başarı puanı, şube müdürü, müdür ve bunlarla aynı düzeydeki diğer kadrolara atanacaklar için sözlü sınav; diğer kadro veya pozisyonlara atanacaklar için yazılı sınav puanı esas alınmak suretiyle tespit edilir ve kurumların resmi internet sitesinde ilan edilir.

Görevde yükselme sınavında başarılı olmalarına rağmen, ilan edilen kadro veya pozisyon sayısı nedeniyle ataması yapılamayacak personelden en fazla asıl aday sayısı kadar personel, kurumlarca ihtiyaç duyulması halinde başarı sıralaması listesinde yedek olarak belirlenebilir" hükmüne yer verilmiştir.

Böylelikle sayılan bazı unvanlara sadece sözlü sınav ile belirlenen başarı puanı diğer kadrolara ise yazılı sınav ile elde edilen başarı puanı esas alınarak atama yapılacağı belirtilmiştir.

Sözlü sınav, yazılı sınavı tamamlayıcı nitelikte, bilgi ve liyakatı ölçmek, adayın mesleğe uygun yeteneğe ve kültürel birikime sahip olup olmadığını belirlemek amacıyla yapılmaktadır. Bu çerçevede, sözlü sınavın temel amacı, yazılı sınav yapılmak suretiyle nesnel bir biçimde tespit edilenler arasında en başarılı adaydan başlayarak en uygun olanların seçilmesidir. Diğer tüm idari işlemlerin yargısal denetiminde olduğu gibi sözlü sınavın da yetki, şekil, sebep, konu ve maksat yönlerinden yargısal denetiminin yapılabilmesi esas olmalıdır.



T.C.
DANIŞTAY
BEŞİNCİ DAİRE

Esas No : 2013/7936

Bu nedenle, dava konusu Yönetmeliğin 9. maddesi ile aynı Yönetmeliğe "Başarı sıralaması" başlığı ile eklenen 12/B maddesinin 1. fıkrası hükmünde geçen "sözlü sınav" ibaresi, yazılı sınavı tamamlayıcı nitelikte olması gereken sözlü sınavın, seçimin tek belirleyicisi olarak düzenlenmesi, bu haliyle somut olarak değerlendirilebilecek ve adaylar arasında objektifliği sağlayabilecek nesnel bir değerlendirme ölçütü olan yazılı sınavdaki başarı puanının değerlendirme dışı bırakılarak, başarı sıralamasının yalnızca başarı kriterleri daha muğlak sözlü sınav sonuçlarına göre oluşturulması, Anayasa'nın 2. maddesinde belirtilen Hukuk Devleti ilkesiyle bağdaşmayacak şekilde etkin yargısal denetiminin yapılmasının engellenmesi nedeniyle hukuka aykırıdır.

Dava konusu edilen Yönetmeliğin iptali istenilen diğer düzenlemelerinin yürütülmesinin durdurulması istemine gelince, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 6352 sayılı Kanun'la değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında öngörülen koşullar gerçekleşmemiş olduğundan bu hükümlere ilişkin olan yürütmenin durdurulması istemleri yerinde görülmemiştir.

Dava konusu Yönetmelik hükümlerinin ülke çapında ve tüm kurumlarda uygulanan Genel Yönetmeliğin ilgili hükümlerini değiştirmesi ve kurumlara kendi yönetmeliklerinde buna uygun düzenleme yapma zorunluluğu getirmesi nedeniyle, hukuka aykırı oldukları saptanan maddelerin uygulanmaya devamı nedeniyle hukuka aykırı atama ve uygulamalara sebep olabileceğinden telafisi güç zararlara yol açacaktır.

Açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27. maddesinin 6352 sayılı Yasayla değişik 2. fıkrasında öngörülen koşulların birlikte gerçekleştiği anlaşıldığından, 31.8.2013 günlü 28751 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 1. maddesi ile aynı Yönetmeliğin 2. maddesinin ikinci fıkrasının (g) bendine eklenen "ilçe idare şube başkanlıkları ile bunlarla aynı düzeydeki diğer görevlere" ibaresi ile değişiklik yapan Yönetmeliğin 9. maddesi ile Yönetmeliğe eklenen 12/B maddesine ilişkin bölümünün ilk fıkrasında yer alan "sözlü sınav" ibaresinin yürütülmesinin durdurulmasına; değişiklik yapan Yönetmeliğin 4. maddesi ile değişik 8. maddesinin, 5. madde ile değiştirilen 9. maddesinin, 7. madde ile yürürlükten kaldırılan 11. maddesinin, 11. madde ile yürürlükten kaldırılan 14. maddesinin ve değişiklik yapan Yönetmeliğin 9. maddesi ile eklenen 12/A maddesi ile 12/B maddesinin yürütülmesinin durdurulmayan kısmı yönünden ise 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 6352 sayılı Kanun'la değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında öngörülen koşullar gerçekleşmemiş olduğundan yürütmenin durdurulması isteminin reddine, kararın bildirim tarihini izleyen günden itibaren yedi (7) gün içinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kuruluna itiraz edilebileceğinin taraflara duyurulmasına, 06/03/2014 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan
Mustafa B.
KILIÇHAN
(X)

Üye
Esen
EROL
(XX)

Üye
Hayrettin
KADIOĞLU

Üye
Bedrettin
IŞILDAK

Üye
Resul
ÇOMOĞLU

