

T.C.
KASTAMONU
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/805
KARAR NO : 2012/965

DAVACI : Orhan İYİBİLGİN

VEKİLİ : Av. Yeliz DARENDE
Kuyudibi Tuğra İş Merkezi Merkez/KASTAMONU

DAVALI : Milli Eğitim Bakanlığı /ANKARA

VEKİLİ : Hukuk Müşaviri Sema DOĞRU - Aynı yerde

DAVANIN ÖZETİ : Kastamonu İli, Merkez Anadolu İmam Hatip Lisesi'nde meslek dersleri öğretmeni olarak görev yapan davacının, 20.03.2008 tarihinde Marmara Üniversitesi, Sosyal Bilimler Enstitüsü, Tefsir Bilim Dalında tezli doktora öğrenimini tamamladığından bahisle başöğretmen olma istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 14.09.2012 tarih ve 26525 sayılı davalı idare işleminin; alanında tezli doktora öğrenimini tamamladığı, Anayasa Mahkemesi kararı uyarınca başöğretmenliğe geçirilmesi gerektiği ileri sürülerek iptali ile idareye başvuru tarihinden itibaren yoksun kaldığı parasal hakların başvuru tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte tarafına ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Usul yönünden; davanın süre aşımı nedeniyle reddi gerektiği, esas yönünden ise; Anayasa Mahkemesi kararı ile ortaya çıkan boşluktan yararlanılarak başöğretmenlik unvanı verilemeyeceği, ayrıca maddi zarar ödenebilmesi için şartlar oluşmadığından maddi hakların ödenmesi talebinin de reddi gerektiği belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Kastamonu İdare Mahkemesi'nce gereği görüldü:

Davalı idarenin süre aşımı itirazı yerinde görülmeyle işin esasına geçildi.

Dava, Kastamonu İli, Merkez Anadolu İmam Hatip Lisesi'nde meslek dersleri öğretmeni olarak görev yapan davacının, 20.03.2008 tarihinde Marmara Üniversitesi, Sosyal Bilimler Enstitüsü, Tefsir Bilim Dalında tezli doktora öğrenimini tamamladığından bahisle başöğretmen olma istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 14.09.2012 tarih ve 26525 sayılı davalı idare işleminin iptali ile idareye başvuru tarihinden itibaren yoksun kaldığı parasal hakların başvuru tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte tarafına ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

5204 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu ve Devlet Memurları Kanununda Değişiklik Yapılmasına İlişkin Kanunun 1. maddesiyle, 1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu'nun 43. maddesine eklenen 3. fıkrada, "Kariyer basamaklarında yükselecekler değerlendirme puanlarına göre başarı sıralamasına alınır. Değerlendirmeye alınmak için sınav tam puanının en az % 60'ını almış olmak şartı aranır." hükmüne; 5. fıkrasında, "Alanında ya da eğitim bilimleri alanında tezli yüksek lisans öğrenimi tamamlamış öğretmenlerden uzman öğretmenlik, doktora öğrenimini tamamlamış olan öğretmenlerden ise başöğretmenlik için sınav şartı aranmaz. Bu durumda olan öğretmenler kıdem, hizmet içi eğitim, etkinlikler (bilimsel, kültürel, sanatsal ve sportif çalışmalar) ve sicil (iş başarımı) ölçütlerine göre



T.C.
KASTAMONU
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/805
KARAR NO : 2012/965

değerlendirilir." hükmüne; 6. fıkrasında, "Öğretmenlik kariyer basamaklarında yükseleceklerin gireceği sınav, sınava katılacaklarda aranacak en az çalışma süresi, hizmet içi eğitim veya lisansüstü eğitim nitelikleri, her bir değerlendirme ölçütüne ilişkin hususlar ve puan değerleri, alanında ya da eğitim bilimleri alanında tezli yüksek lisans veya **doktora öğrenimini tamamlamış olanlardan uzman öğretmenlik veya başöğretmenlik için aranacak kıdem, hizmet içi eğitim, etkinlikler (bilimsel, kültürel, sanatsal ve sportif çalışmalar) ve sicil (iş başarımı) şartları ve puan değerleri, branşlar temelindeki uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik sayıları, yükselmeye ilişkin usul ve esaslar ile diğer hususlar Maliye Bakanlığı ve Devlet Personel Başkanlığı'nın uygun görüşleri alınarak Milli Eğitim Bakanlığı'nca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir.**" hükmüne, 7. fıkra ise, "Toplam serbest öğretmen kadro sayısı içinde, başöğretmen oranı %10, uzman öğretmen oranı %20'dir. Bakanlar Kurulu bu oranları bir katına kadar yükseltmeye yetkilidir." hükmüne yer verilmiştir.

Söz konusu Kanun'un yürürlüğe girmesinden sonra 02.09.2004 tarihinde 5204 sayılı Kanun'un birinci ve ikinci maddelerinin Anayasa'ya aykırı olduğu iddiasıyla Anayasa Mahkemesi'ne iptal davası başvurusunda bulunulması üzerine 18.03.2009 günlü, 27173 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Anayasa Mahkemesi'nin 21.05.2008 günlü E:2004/83, K:2008/107 sayılı kararıyla; 5204 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu ve Devlet Memurları Kanununda Değişiklik Yapılmasına İlişkin Kanunun 1. maddesiyle, 1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu'nun 43. maddesinin sonuna eklenen 6. fıkra yönünden, "...sınava katılacaklarda aranacak en az çalışma süresi,...", "...alanında ya da eğitim bilimleri alanında tezli yüksek lisans veya doktora öğrenimini tamamlamış olanlardan uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik için aranacak kıdem,...", "...branşlar temelindeki uzman öğretmenlik veya başöğretmenlik sayıları,...", "...ile diğer hususlar..." ibarelerinin Anayasa'ya aykırı olduğundan iptaline, kalan bölümün Anayasa'ya aykırı olmadığına ve iptali isteminin reddine, anılan fıkranın iptal edilen ibareleri nedeniyle uygulama olanağı kalmayan kalan bölümün de 2949 sayılı Anayasa Mahkemesi'nin Kuruluşu ve Yargılama Usulleri Hakkında Kanun'un 29. maddesinin ikinci fıkrası gereğince iptaline karar verildiği, yine 5204 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu ve Devlet Memurları Kanununda Değişiklik Yapılmasına İlişkin Kanunun 1. maddesiyle, Milli Eğitim Temel Kanunu'nun 43. maddesinin sonuna eklenen 7.fıkra da yer alan "Toplam serbest öğretmen kadro sayısı içinde, başöğretmen oranı % 10, uzman öğretmen oranı % 20'dir. Bakanlar Kurulu bu oranları bir katına kadar yükseltmeye yetkilidir." hükmünün hukuk devleti ve eşitlik ilkesine aykırı olduğu gerekçesiyle iptaline karar verildiği, iptal edilen kuralın doğuracağı hukuksal boşluk kamu yararını ihlal edici nitelikte görülerek iptal hükmünün kararın Resmî Gazete'de yayımlanmasından başlayarak bir yıl sonra yürürlüğe girmesinin uygun görüldüğü; ancak, bu süre içerisinde yasamaorganının bu konuda yeni bir düzenleme yapmadığı anlaşılmaktadır.

Dava dosyasının incelenmesinden, Kastamonu İli, Merkez Anadolu İmam Hatip Lisesi'nde meslek dersleri öğretmeni olarak görev yapan davacının, 20.03.2008 tarihinde Marmara Üniversitesi, Sosyal Bilimler Enstitüsü, Tefsir Bilim Dalında tezli doktora öğrenimini tamamladığından bahisle başöğretmen olma istemiyle yaptığı 04.09.2012 günlü başvurusunun dava konusu işlemlerle reddedildiği bunun üzerine bu işlemin iptali ile işlem nedeniyle yoksun kaldığı parasal hakların yasal faiziyle birlikte ödenmesi istemiyle görülmekte olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.



T.C.
KASTAMONU
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/805

KARAR NO : 2012/965

Dava konusu işlemin hukuka uygunluğu kapsamında, Anayasa Mahkemesi'nin yukarıda anılan kararının değerlendirilmesi gerekmektedir.

5204 sayılı Kanun'un yedinci fıkrasında öngörülen kadro sınırlamasını, "... Kuralda, kariyer basamaklarında yükselme koşullarının tümünü sağlasa bile, %20 ve %10'luk sınırlama nedeniyle bütün öğretmenler yükselme olanağına sahip olamayacaklardır. Bakanlar Kurulu'na tanınan bu oranları bir katına kadar yükseltme yetkisinin kullanılmasında da aynı sonuçla karşılaşılacaktır.

Anılan oranlar dolduğunda geride kalan öğretmenler, boşalma olana kadar yüzde yüz başarı elde etseler bile, uzman ve/veya başöğretmen hakkını elde edemeyeceklerdir. Bu durum ise yığılmalara, tıkanmalara ve çalışma hayatında olumsuzluklara neden olabilecektir. Öngörülen kontenjanlardaki yüzdelere giren son kişilerle aynı değerlendirme puanına sahip olanların kontenjan dışında kalmaları hali hukuk devleti ve eşitlik ilkeleriyle bağdaşmamaktadır." gerekçesiyle iptal edilmiştir.

Dolayısıyla, bu karar uyarınca uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik için kadro sınırlama getirilemeyeceği anlaşılmaktadır. Bu durumda şartları taşıyan kişilerin kadroya bakılmaksızın uzman veya başöğretmenliğe geçirilmesi gerekmektedir.

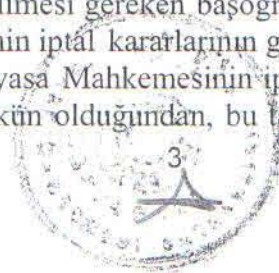
Aynı şekilde Anayasa Mahkemesi'nin bu kararında, ilgili Kanun'un 6. fıkrasında yer alan, "alanında ya da eğitim bilimleri alanında tezli yüksek lisans veya doktora öğrenimini tamamlamış olanlardan uzman öğretmenlik veya başöğretmenlik için aranacak kıdem" hükmünün de, yasama yetkisinin devri niteliğinde olduğu gerekçesiyle iptaline karar vermiştir.

Bütün bu anlatımlar sonucunda, davacının alanında doktora öğrenimini tamamlamış olması nedeniyle sınavdan muaf olduğu, ayrıca başöğretmenlik için kontenjan sınırlaması olmadığı, doktora eğitimini tamamlayan için aranılan kıdem nasıl olacağı konusunda yasama organınca şu ana kadar herhangi bir düzenleme yapılmadığı görülmektedir.

Anayasa Mahkemesi'nin, 7. fıkrada yer alan kadro sınırlamasını iptal etmesi nedeniyle, gerek sınavla girecek öğretmenler gerekse doktora eğitimi mezunu öğretmenler açısından kadro şartı aranmayacaktır. Ancak normal öğretmenler açısından sınav açılması ve sınavda başarılı olunması zorunludur. Doktora eğitimi görmüş öğretmenlerin ise sınavdan muaf olmaları nedeniyle bir sınav takvimi ilanına gerek bulunmamaktadır. Bu şekilde bir başvuru üzerine kıdem şartının da iptal edilmiş ve halen bir düzenleme yapılmamış olması karşısında, Anayasa Mahkemesi kararından sonra, henüz yasal düzenleme yapılmamış gerekçelerle veya 1-20.9.2006 tarih dönemi dışında başvuruda bulduklarından bahisle başvurularının reddedilmesi hukuken mümkün değildir. Kanunun mevcut haline göre taleplerin değerlendirilmesi zorunludur. Kanunun mevcut halinde ise davacının baş öğretmenliğe geçişini engelleyen herhangi bir yasal düzenleme bulunmamaktadır.

Bu durumda alanında doktora eğitimini tamamlamış olan (mezuniyet tarihi 1-20.9.2006 döneminde sonra olsa bile), kadro sınırlaması da bulunmayan davacının, baş öğretmenliğe geçme istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan, davacıya verilmesi gereken başöğretmenlik unvanının geçmişe yürütülerek tanınması "Anayasa Mahkemesinin iptal kararlarının geriye yürümeyeceği" hükmü uyarınca hukuken mümkün olmayıp, Anayasa Mahkemesinin iptal kararından sonra davacının yaptığı başvuru üzerine tanınması mümkün olduğundan, bu tarihten (davacının başvuru tarihinden)



T.C.
KASTAMONU
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/805
KARAR NO : 2012/965

İtibaren başöğretmenlik unvanı verilmesi ve yine bu tarihten itibaren unvana dayalı mali haklarının ödenmesi gerekmektedir.

Diğer yandan, davacının idareye başvuru tarihi olan 04/09/2012 tarihinden itibaren hesaplanacak mali ve özlük haklarının yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin iptaline, tazminat isteminin kabulü ile davacının idareye başvurduğu 04/09/2012 tarihinden itibaren yoksun kaldığı mali ve özlük hakların tahakkuk tarihlerinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan yargılama giderleri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi Uyarınca belirlenen 600,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere, 27/12/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
AHMET DEMİR
94878

Üye
BEKİR DURAN
97746

Üye
HAYRİ BAHÇEKAPILI
118413

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı :	21,15 TL
Karar Harcı :	21,15 TL
Vekalet Harcı :	3,30 TL
Posta Gideri :	30,00 TL
+	
TOPLAM :	75,60 TL

ASLİNİN AYNISI
BAŞKAN

