

T.C.
SAKARYA
1. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/302
KARAR NO : 2018/510

DAVACI : EĞİTİMCİLER BİRLİĞİ SENDİKASI
VEKİLLERİ : AV. KADRIYE CANYURT-AV. HARUN KALE
Oğuzlar Mahallesi Av. Özdemir Özok Sokak No:5- Çankaya/ANKARA
DAVALI : BİLECİK ŞEYH EDEBALI ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜ- BİLECİK
VEKİLİ : AV. NAGİHAN AKSEL- AV.EMİNE TEMİZ
Şeyh Edebalı Üniversitesi Rektörlüğü Hukuk Müşavirliği- Merkez/BİLECİK

DAVANIN ÖZETİ : Bilecik Şeyh Edebalı Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların; (a) "değerlendirme ilkeleri" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasının(1) nolu bendinin (a), (b), (c), (ç) ve (d) alt bentleri ile (2) nolu bendinin (d) ve (e) nolu alt bendlerinin; (b) "başvurular" başlıklı 7 nci maddesinin, (c) "taleplerin değerlendirilmesi" başlıklı 8 inci maddesinin birinci fıkrasının, (d) "aday memurluk" başlıklı 9 uncu maddesinin kabulüne ilişkin 13/01/2017 tarih ve 147/9 sayılı Bilecik Seyh Edebalı Üniversitesi Senato kararının; 657 sayılı Kanun'un 74. maddesinde yer almayan şartlara yer verildiği, idarenin takdir yetkisini personellerin özel durumlarını dikkate alamayacak şekilde sınırlandığı, hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek bilahare iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ :Bilecik Şeyh Edebalı Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların belirlenme amacının; Üniversitelerinde yeterli sayıda idari personel bulunmadığı, Bilecik küçük bir il olduğundan KPSS ile yerleşme puanının düşük olduğu, personelin geçiş basamağı olarak kullandığı, aday memurluğu kaldırılan personelin başka kurumlarak naklen atanma isteği nedeniyle kurumsallaşmanın sağlanamadığı, eşitliğin ve şeffaflığın sağlanılmasının hedeflendiği, dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Sakarya 1. İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin esası hakkında gereği görüldü:

Dava; Bilecik Şeyh Edebalı Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların; (a) "değerlendirme ilkeleri" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasının(1) nolu bendinin (a), (b), (c), (ç) ve (d) alt bentleri ile (2) nolu bendinin (d) ve (e) nolu alt bendlerinin; (b) "başvurular" başlıklı 7 nci maddesinin, (c) "taleplerin değerlendirilmesi" başlıklı 8 inci maddesinin birinci fıkrasının, (d) "aday memurluk" başlıklı 9 uncu maddesinin kabulüne ilişkin 13/01/2017 tarih ve 147/9 sayılı Bilecik Seyh Edebalı Üniversitesi Senato kararının iptali istemiyle açılmıştır.

Anayasanın "Eğitim ve öğrenim hakkı ve ödevi" başlıklı 42. maddesinde; "Kimse, eğitim ve öğrenim hakkından yoksun bırakılamaz. Öğrenim hakkının kapsamı kanunla tespit edilir ve düzenlenir." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 74. maddesinin birinci fıkrasında "Memurların bu Kanun'a tabi kurumlar arasında kurumların muvafakatı ile kazanılmış hak dereceleri üzerinden veya 68. maddedeki esaslar çerçevesinde derece yükselmesi suretiyle, bulundukları sınıftan veya öğrenim durumları itibariyle girebilecekleri sınıftan, bir kadroya nakilleri mümkündür." hükmü yer almaktadır.



T.C.
SAKARYA
1. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/302
KARAR NO : 2018/510

Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına ilişkin Yönetmeliğin 13. maddesinde de "Memurun sağlık mazeretine dayanarak yer değiştirme talebinde bulunabilmesi için; kendisi, eşi, annesi, babası, bakmakla yükümlü olduğu çocukları ve yargı kararı ile vasi tayin edildiği kardeşinin hastalığının görev yaptığı yerde tedavisinin mümkün olmadığı veya mevcut görev yerinin söz konusu kişilerin sağlık durumunu tehlikeye düşüreceğini eğitim ve araştırma hastanesi veya üniversite hastanesinden alınacak sağlık kurulu raporu ile belgelendirmesi gerekir." kuralına yer verilmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükmü uyarınca, kurumlar arası nakil işlemi kurumların muvafakatı ile sağlanmakta olup, kurum amirlerinin muvafakat verip vermemek konusunda takdir yetkilerinin bulunduğu kuşkusuzdur. Ancak, idare kurduğu işlemlerde takdir yetkisini, kamu yararı ve hizmet gerekleri doğrultusunda kullanmak zorundadır. Bu bağlamda; idarenin, personelin başka bir kuruma nakline muvafakat verip vermeme yönündeki takdir yetkisinin, işlemin gerekçeleri dahilinde kamu yararı ve hizmet gerekleri bakımından değerlendirilmesi gerekmektedir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacı sendika tarafından, Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların; (a) "değerlendirme ilkeleri" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasının (1) nolu bendinin (a), (b), (c), (ç) ve (d) alt bentleri ile (2) nolu bendinin (d) ve (e) nolu alt bendlerinin; (b) "başvurular" başlıklı 7 nci maddesinin, (c) "taleplerin değerlendirilmesi" başlıklı 8 inci maddesinin birinci fıkrasının, (d) "aday memurluk" başlıklı 9 uncu maddesinin kabulüne ilişkin 13/01/2017 tarih ve 147/9 sayılı Bilecik Seyh Edebali Üniversitesi Senato kararının iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda; Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esaslar'ın dava konusu edilen maddeleri ayrı ayrı aşağıda incelenmiştir.

Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların; "değerlendirme ilkeleri" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasının (1) nolu bendinin (a), (b), (c), (ç) ve (d) alt bentleri ile (2) nolu bendinin (d) ve (e) nolu alt bendleri bakımından incelendiğinde;

Dava konusu Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esaslar'ın 5. maddesi; " Muvafakat taleplerinin değerlendirilmesinde aşağıdaki ilkeler dikkate alınır.

1) Muvafakat taleplerinin değerlendirilmesinde genel ilkeler;

a) Nakil talebinde bulunan memurun askerlik ve diğer ücretsiz izinler dışında Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinde en az 5 (beş) yıl fiilen çalışmış olması gerekir.

b) Üniversitemiz tarafından açılan görevde yükselme ve ünvan değişikliği sınavı sonucunda başarılı olup kurum içi ataması yapılan memur, yeni ünvana atandıktan sonra da Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinde en az 5 (beş) yıl fiilen çalışmış olması gerekir.

c) Muvafakat verilecek personel sayısı o yıl için Devlet Personel Başkanlığınca Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesine tahsis edilen açıktan atama izni kontenjanının %20'sinden fazla olamaz.

(Küsuratlar tama iblağ edilir)

ç) Bilecik İli içinde (ilçeler dahil) başka bir kuruma atanmak isteyen personelin nakil talepleri dikkate alınmaz.



T.C.
SAKARYA
1. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/302
KARAR NO : 2018/510

d) Ön lisans, lisans veya lisansüstü eğitimi muvafakat için gerekçe olarak kabul edilmez." hükmündedir.

Bu durumda, 657 sayılı Kanun'un 74. maddesinde 5 yıl boyunca personelin naklinin yapılamayacağına ilişkin bir düzenlemeye yer verilmediği, muvafakat talebi kabul edilecek personel sayısına kontenjan sınırlaması getirilmesinin ve il içi muvafakat taleplerinin dikkate alınmaması yolundaki düzenlemenin herhangi bir yasal dayanağı bulunmadığı, eğitim hakkının hernekadar 657 sayılı Yasa ve Yönetmelikte özür durumları arasında sayılmasa da Anayasa ile tanınan üstün bir hak olması sebebiyle bu özrün kayıtsız şartsız gerekçe oluşturamayacağı şeklinde yayımlanmasının Anayasa ile bağdaşmayacağı, eğitim özrünün olaya özgü olarak değerlendirilmesi gerektiği üst hukuk normlarına aykırı düzenleme yapılamayacağı, kamu hizmetinin bütünlüğü ve devamlılığı ilkesi gereğince, kamu görevlilerinin özel koşullarına göre verimliliklerinin en yüksek düzeyde olduğu ve hizmetinden en yüksek oranda yararlanılacak bir biçimde çalıştırılmaları kamu yararına daha uygun olduğundan dava konusu usul ve esasların 5 inci maddesinin birinci fıkrasının (1) nolu bendinin (a), (b), (c), (ç) ve (d) alt bentleri hukuka aykırı bulunmuştur.

Aynı maddenin 2. numaralı bendinin (d) ve (e) alt bentleri; "2) Yukarıdaki kriterler sağlandıktan sonra yasal zorunluluk hallerinin değerlendirilmesinde;...d) Halen görev yaptığı görevden daha üst bir göreve yükselmesi veya kariyer ünvanlı bir kadroya atamasının yapılmış olması gerekir. Tüm bu durumlar değerlendirme kurulu tarafından karara bağlanır. e) Genel Sekreter, Genel Sekreter Yardımcısı, Daire Başkanı, Fakülte, Enstitü ve Yüksek Okul sekreterleri, Meslek Yüksek Okulu Sekreterleri, Hukuk Müşaviri gibi yönetici kadrosunda bulunan personel bu usul ve esasların kapsamı dışında olup, istekleri halinde hizmet ihtiyaçları dikkate alınarak kurum dışı muvafakat verilir. " hükmündedir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Memurların bir kurumdan diğerine nakilleri" başlıklı 74. maddesinin 1. fıkrasında, memurların bu Kanuna tabi kurumlar arasında kurumların muvafakatı ile kazanılmış hak dereceleri üzerinden veya 68. maddedeki esaslar çerçevesinde derece yükselmesi suretiyle, bulundukları sınıftan veya öğrenim durumları itibarıyla girebilecekleri sınıftan, bir kadroya nakillerinin mümkün olduğu hükme bağlanmıştır.

Anılan Kanun hükmü ile, memurların kurumlar arası nakil suretiyle atanmaları için her iki idarenin ortak iradesi zorunlu kılınmıştır. Memurların, gerek bulundukları sınıftan, gerekse öğrenim durumları itibarıyla girebilecekleri sınıftan bir kadroya kurumlar arası nakil suretiyle atanmaları konusunda idarelere tanınmış olan takdir yetkisinin, kadro ve ihtiyaç durumu ile personelin nitelikleri gözetilerek kullanılacağı açıktır.

Bu durumda; kamu görevlilerinin özel koşullarına göre verimliliklerinin en yüksek düzeyde olduğu ve hizmetinden en yüksek oranda yararlanılacak bir birimde çalıştırılmaları kamu yararına daha uygun olduğu gibi ilgililerin gördüğü eğitime uygun ve istediği bir alanda çalışmasının maddi ve manevi varlığının gelişmesine olumlu katkı sağlayacağı ve kamu hizmetinden beklenen faydanın artacağı açık olduğundan kariyer ünvanlı bir kadroya atanma şartının getirilmesinin ve sayma yolu ile belirtilen yönetici unvanlarının usul ve esaslar dışında bırakılmasının idarenin takdir yetkisi kapsamında olduğu, sonucuna varıldığından dolayı ile "değerlendirme ilkeleri" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasının (2) nolu bendinin (d) ve (e) alt bentleri hukuka uygun bulunmuştur.

Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine İlişkin Usul ve Esasların; "başvurular" başlıklı 7 nci maddesi bakımından incelendiğinde;



T.C.
SAKARYA
1. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/302
KARAR NO : 2018/510

Dava konusu işlemin "başvurular" başlıklı 7 nci maddesi; " Muvafakat talepleri her yıl en geç Nisan ayının son iş günü mesai bitimine kadar bu usul ve esasların ekindeki "Muvafakat Talep Formu" doldurularak bağlı bulunduğu birim amirliğine teslim edilmek suretiyle yapılır. Birim amirleri muvafakat talepleri ile ilgili görüşünü de belirterek talep formlarını Mayıs ayının ilk haftası içerisinde bir üst yazı ile Personel Dairesi Başkanlığı'na gönderir. Personel Dairesi Başkanlığı muvafakat taleplerini en geç Mayıs ayının ikinci haftası içerisinde Değerlendirme Kurulu'na intikal ettirir. Değerlendirme Kurulu muvafakat taleplerini değerlendirerek en geç Mayıs ayının son iş gününe kadar karara bağlar ve Rektör onayından sonra Üniversitenin internet sayfasında ilan edilir. Başvuru formunda yanlış ve gerçek dışı beyanda bulunan ya da belge sunduğu anlaşılan personelin başvuruları geçersiz sayılır ve haklarında yasal işlem başlatılır." hükmündedir.

657 sayılı Kanun'un 74. maddesinde memurların kurumlar arası nakil suretiyle atanmaları için her iki idarenin ortak iradesi zorunlu kılındığından, personelin naklen geçmek isteyeceği kurumun hangi dönemde nakille personel alacağını belirsiz olduğu, dolayısı ile muvafakat başvurularının sadece Mayıs ayı ile sınırlandırılması hukuka aykırı bulunmuştur.

Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların; "taleplerin değerlendirilmesi" başlıklı 8 inci maddesinin birinci fıkrası bakımından incelendiğinde;

Dava konusu Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esaslar'ın 8. maddesinin birinci fıkrası; "Taleplerin değerlendirilmesine geçilmeden önce, bu usul ve esasların 5/1-c bendi kapsamında o yıl için muvafakat verilecek kontenjan sayısı tespit edilir." hükmündedir.

Hukuk düzeni, en üstünde evrensel hukuk ilkeleri ve Anayasanın yer aldığı, kanun, tüzük, yönetmelik ve diğer düzenleyici işlemlerden oluşan normlar hiyerarşisinden oluşmakta ve her norm geçerliliğini bir üst normdan almaktadır. Bu nitelikleri gereği bir hukuk normunun dayandığı üst hukuk normlarına aykırı hüküm içermesi mümkün değildir.

Bu durumda, memurların, gerek bulundukları sınıftan, gerekse öğrenim durumları itibariyle girebilecekleri sınıftan bir kadroya kurumlar arası nakil suretiyle atanmaları konusunda idarelere tanınmış olan takdir yetkisini, kadro ve ihtiyaç durumu ile personelin nitelikleri gözetilerek kullanılacağı açık olmakla birlikte kontenjan sayısı tespit etme üst hukuk normu yönünden aykırı hükümler içerdiğinden dava konusu işlemin "taleplerin değerlendirilmesi" başlıklı 8 inci maddesinin birinci fıkrası hukuka aykırı bulunmuştur.

Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların; "aday memurluk" başlıklı 9 uncu maddesi bakımından incelendiğinde;

Dava konusu Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personele Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esaslar'ın 9. maddesi; "657 sayılı Devlet Memurları Kanunu m.54/2'de "Aday olarak atanmış Devlet memurunun adaylık süresi bir yıldan az iki yıldan çok olamaz ve bu süre içinde aday memurun başka kurumlara nakli yapılamaz" düzenlemesine yer verilmiş olduğundan, Üniversitemize aday memur olarak atanmış bulunan personelin adaylık süresi 2 (iki) yıl olarak uygulanır" hükmündedir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Adaylığa kabul edilme:" başlıklı 54. maddesi; "Sınavlarda başarılı olanlardan Devlet memurluğuna girmek isteyenler başarı listesindeki sıraya ve 47 nci maddeye göre



T.C.
SAKARYA
1. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/302
KARAR NO : 2018/510

ilan edilen kadro sayısı kadar, kurumlarınca memur adayı olarak atanırlar.

Aday olarak atanmış Devlet memurunun adaylık süresi bir yıldan az iki yıldan çok olamaz ve bu süre içinde aday memurun başka kurumlara nakli yapılamaz." hükmündedir.

Bu durumda, anılan Kanun hükmü ile, aday memurluk süresi belirlenirken alt ve üst sınırı tespit edilmiş olup, aday memurluk süresinin 2 yıl olarak uygulanması idarenin takdir yetkisi kapsamında olduğu, dolayısı ile iptali istenilen işlemin "aday memurluk" başlıklı 9 uncu maddesi hukuka uygun bulunmuştur.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu Bilecik Şeyh Edebali Üniversitesinden Diğer Kamu Kuruluşlarına Naklen Geçmek İsteyen İdari Personle Muvafakat Verilmesine ilişkin Usul ve Esasların; (a) "değerlendirme ilkeleri" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasının (1) nolu bendinin (a), (b), (c), (ç) ve (d) alt bentleri, "başvurular" başlıklı 7 nci maddesi, "taleplerin değerlendirilmesi" başlıklı 8 inci maddesinin birinci fıkrasının **iptaline**, davanın (a) "değerlendirme ilkeleri" başlıklı 5 inci maddesinin (2) nolu bendinin (d) ve (e) nolu alt bentleri ile "aday memurluk" başlıklı 9 uncu maddesi yönünden ise reddine, dava kısmen iptal kısmen ret ile sonuçlandığından, aşağıda dökümü yapılan 337,85-TL yargılama giderinin yarısı olan 168,92-TL'nin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, diğer yargılama giderinin davacı üzerinde bırakılmasına, kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan A.A.Ü.T uyarınca belirlenen 1.090.00-TL vekalet ücretinin davacıdan alınarak davalı idareye verilmesine, aynı Tarife uyarınca belirlenen 1.090.00-TL vekalet ücretinin de davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra taraflara iadesine, kararın tebliğinden itibaren **30 (otuz) gün** içerisinde **İstanbul Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf yolu** açık olmak üzere, 31/05/2018 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
İLTER EKŞİ
37995

Üye
AZİME KAHRAMAN
165664

Üye
YENER SEFERİNOĞLU
195195

YARGILAMA GİDERLERİ (DAVACI) :

Başvurma Harcı :	31,40 TL
Karar Harcı :	31,40 TL
Y.D. Harcı :	51,70 TL
Vekalet Harcı :	4,60 TL
Y.D İtiraz Harcı :	85,70 TL
Posta Gideri :	133.05 TL

TOPLAM : 337,85 TL

