

T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/1488

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : Eğitim ve Bilim Emekçileri
Sendikası
(Eğitim - Sen)

Vekili : Av. Mahmut Nedim Eldem
Cinnah Cad. Willy Brandt Sk. No:13 Çankaya / ANKARA

Davalı : Milli Eğitim Bakanlığı / ANKARA

İsteğin Özeti : Davacı Sendika tarafından, 19.12.2010 günlü ve 27790 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri ve Sosyal Bilimler Liselerinin Öğretmenleri İle Güzel Sanatlar ve Spor Liselerinin Beden Eğitimi, Müzik ve Görsel Sanatlar/Resim Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik" in her türdeki Anadolu Lisesine yer verilmeyerek eksik düzenlendiğinden bahisle "Kapsam" başlıklı 2. maddesinin, "Atama yetkisi" başlıklı 16. maddesinin (b) fıkrasında yer alan "valiliklerce" ibaresinin, her türdeki Anadolu liselerinde görev yaptıktan sonra her hangi bir nedenle ayrılmış olan öğretmenlere yer verilmeyerek eksik düzenlendiğinden bahisle "Kazanılmış haklar" başlıklı Geçici 1. maddesinin ve Ek-1 Değerlendirme Formunun 2. sütununa karşılık gelen puan değerleri ile 5. sütununda yer alan "aynı yılda" ibaresinin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Elif Karakaş

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulmasına ilişkin istemin; 19.12.2010 günlü ve 27790 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri ve Sosyal Bilimler Liselerinin Öğretmenleri İle Güzel Sanatlar ve Spor Liselerinin Beden Eğitimi, Müzik ve Görsel Sanatlar/Resim Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik" in; Ek-1 Değerlendirme Formunun 2. sütununa karşılık gelen puan değerleri ile 5. sütununda yer alan "aynı yılda" ibaresi yönünden reddi; "Kapsam" başlıklı 2. maddesi, "Atama yetkisi" başlıklı 16. maddesinin (b) fıkrasında yer alan "valiliklerce" ibaresi ve "Kazanılmış haklar" başlıklı Geçici 1. maddesi yönünden ise kabulü gerektiği düşünülmüştür.

Danıştay Savcısı : Keziban Gülcan Kaya

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



e

T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/1488

TÜRK MİLLETİ ADINA

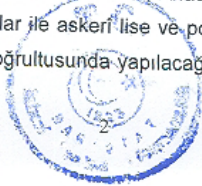
Hüküm veren Danıştay İkinci Dairesi'nce davalı idarenin birinci savunmasının geldiği görüldükçe işin gereği yeniden görüldü:

Dava; 19.12.2010 günlü ve 27790 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri ve Sosyal Bilimler Liselerinin Öğretmenleri İle Güzel Sanatlar ve Spor Liselerinin Beden Eğitimi, Müzik ve Görsel Sanatlar/Resim Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik" in her türdeki Anadolu Lisesine yer verilmeyerek eksik düzenlendiğinden bahisle "Kapsam" başlıklı 2. maddesinin, "Atama yetkisi" başlıklı 16. maddesinin (b) fıkrasında yer alan "valiliklerce" ibaresinin, her türdeki Anadolu liselerinde görev yaptıktan sonra her hangi bir nedenle ayrılmış olan öğretmenlere yer verilmeyerek eksik düzenlendiğinden bahisle "Kazanılmış haklar" başlıklı Geçici 1. maddesinin ve Ek-1 Değerlendirme Formunun 2. sütununa karşılık gelen puan değerleri ile 6. sütununda yer alan "aynı yılda" ibaresinin iptali istemiyle açılmıştır.

19.12.2010 günlü ve 27790 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri ve Sosyal Bilimler Liselerinin Öğretmenleri İle Güzel Sanatlar ve Spor Liselerinin Beden Eğitimi, Müzik ve Görsel Sanatlar/Resim Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmeliğin "Atama yetkisi" başlıklı 16. maddesinin (b) fıkrasında yer alan "valiliklerce" ibaresi ile Ek-1 Değerlendirme Formunun 2. sütununa karşılık gelen **puan değerleri** ile 5. sütununda yer alan "**aynı yılda**" ibaresinin iptali istemi yönünden, uyumsuzluğun niteliğine ve davanın durumuna göre, olayda 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 4001 sayılı Yasa ile değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında sayılan, idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması ve idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması koşullarının gerçekleşmediği anlaşılmıştır.

Dava, dava konusu Yönetmeliğin "Kapsam" başlıklı 2. maddesi yönünden incelendiğinde;

5.11.1999 günlü, 23867 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan ve dava konusu Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla yürürlükte bulunan Milli Eğitim Bakanlığı Anadolu Liseleri Yönetmeliği'nin 6. maddesinde, okulun amacının, öğrencilerin ilgi, yetenek ve başarılarına göre yüksek öğretim programlarına hazırlanmalarını, yabancı dili, dünyadaki bilimsel ve teknolojik gelişmeleri izleyebilecek düzeyde öğrenmelerini sağlamak olduğu; "Tercih ve Başvuru" başlıklı 9. maddesinde, bu okullarda öğrenim görmek isteyen ilköğretim 8 inci sınıf öğrencilerinin, Yönergeyle belirlenen usul ve esaslar ile kılavuz/kılavuzlardaki açıklamalar doğrultusunda **yerleştirmeye esas puana göre** tercihte bulunacakları; "Nakiller" başlıklı 11. maddesinde de, merkezi yerleştirmeye öğrenci alan ve genel ortaöğretim programı uygulayan resmî fen liseleri, sosyal bilimler liseleri, Anadolu öğretmen liseleri ve bu okullarla aynı programı uygulayan özel okullar ile askeri lise ve polis kolejlerinden bu okullara öğrenci nakillerinin bu madde hükümleri doğrultusunda yapılacağı ve diğer resmî ve özel ortaöğretim



T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE

Esas No : 2011/1488

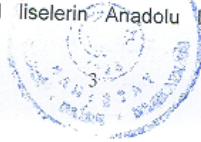
kurumlarından Anadolu liselerine öğrenci naklinin yapılmayacağına hükme bağlandı; Milli Eğitim Bakanlığı Anadolu Öğretmen Liseleri Yönetmeliği, Anadolu Mesleki ve Teknik Orta Öğretim Kurumları Yönetmeliği, Anadolu Sağlık Meslek Liseleri Yönetmeliği ve Anadolu İmam Hatip Liseleri Yönetmeliğinde de öğrenci seçimi yönünden paralel düzenlemelerin getirildiği görülmektedir.

Aralık 1999 tarihli, 2507 sayılı Tebliğler Dergisinde yayımlanan Milli Eğitim Bakanlığı Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına İlişkin Yönetmelikte ise, her türdeki resmi Anadolu liselerine öğretmen atamalarının "sınav" ile yapılması gerektiği kurala bağlanmıştır.

20.10.2006 günlü, 26325 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik" ile de, daha önce fen liseleri, sosyal bilimler liseleri, güzel sanatlar liseleri ile her türdeki Anadolu lisesi öğretmenlerinin seçimi ve atamalarına ilişkin olarak farklı yönetmeliklerde yer alan farklı kuralların, tüm bu liselerin öğrencilerinin özel yöntemlerle seçilmesinden kaynaklanan kimi duraksamaların giderilmesi ve bu konuda birlik sağlanması amaçlarıyla bir araya getirildiği ve anılan okullara öğretmen atamalarının sınavla yapılacağına düzenlendiği, bu Yönetmeliği yürürlükten kaldıran ve 19.9.2009 günlü, 27354 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri, Sosyal Bilimler Liseleri, Güzel Sanatlar ve Spor Liseleri ile Her Türdeki Anadolu Liseleri Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik" te de sınav şartının korunduğu anlaşılmaktadır.

Yukarıda anılan Yönetmeliği yürürlükten kaldıran 19.12.2010 günlü ve 27790 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren dava konusu "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri ve Sosyal Bilimler Liselerinin Öğretmenleri ile Güzel Sanatlar ve Spor Liselerinin Beden Eğitimi, Müzik ve Görsel Sanatlar/Resim Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik" in "Kapsam" başlıklı 2. maddesinde ise, "Bu Yönetmelik, Milli Eğitim Bakanlığına bağlı resmi fen liseleri, sosyal bilimler liseleri öğretmenleri ile güzel sanatlar ve spor liselerinin beden eğitimi, müzik ve görsel sanatlar/resim öğretmenlerinin seçimi ve atamalarına ilişkin usul ve esasları kapsar." hükmüne yer verilmesiyle her türdeki Anadolu liselerinin kapsam dışına çıkarıldığı, böylelikle, anılan okullara yapılacak öğretmen atamaları yönünden sınav şartının kaldırıldığı görülmektedir.

Davalı idarece, anılan düzenlemeye gerekçe olarak; Bakanlıkça 2005-2006 eğitim-öğretim yılından itibaren ortaöğretimde kalitenin artırılması, mesleki ve teknik ortaöğretime daha fazla öğrencinin yönlendirilmesi, ortaöğretimde okul çeşitliliği yerine program çeşitliliğini esas alan bir yapıya geçilmesine karar verilmesiyle genel liselerin kademeli olarak Anadolu lisesine dönüştürülmesine başlandığı ve Ortaöğretim Genel Müdürlüğünün 6.5.2010 tarihli ve 2010/30 sayılı Genelgesi doğrultusunda 2013 yılı sonuna kadar tamamlanmak üzere genel liselerin Anadolu lisesine dönüştürülmesine yönelik



T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/1488

çalışmaların hızla devam ettiği, 2010 yılı itibarıyla genel liselerin Anadolu liselerine dönüştürülmesi sonucunda genel lise sayısının azalacağı, 2013 yılı itibarıyla Anadolu lisesi sayısının genel liselerin çok üzerinde olacağı, bu durumda Anadolu liselerine sınavla öğretmen alınmasına devam edilmesi halinde sınava girmeyen ya da sınavda yeterince başarılı olamayan öğretmenlerin Anadolu liseleri dışında kalan mesleki ve teknik eğitim kurumlarına atanmak zorunda kalacakları, bunun da eğitim sisteminde sıkıntı yaratacağı, ayrıca Anadolu lisesine dönüştürülen kurumların genel lise bölümünde daha önce atanıp görev yapan öğretmenlerin bulunduğunu, bunun yanı sıra aynı kurum bünyesinde açılan Anadolu lisesine sınavla atanan öğretmenlerin bulunduğunu, dolayısıyla genel lise ve Anadolu lisesinin aynı bünyede olduğu kurumlarda öğretmen fazlalığı oluşmaması için Anadolu lisesi bölümüne atama yapılmaması bakımından Anadolu liselerine atanacak öğretmenlerin seçme ve sınav gibi değerlendirmeler dışında tutulması gerektiği ileri sürülmüştür.

Yukarıda sözü edilen 2010/30 sayılı Genelge ile genel liselerin Anadolu liselerine dönüştürülmesi çalışmalarının 2010-2011, 2011-2012, 2012-2013 öğretim yıllarına yayılarak 2013 yılında tamamlanmasının öngörüldüğü, dava tarihi itibarıyla devam eden süreçte Anadolu lisesi-genel lise ayrımının sürdüğü anlaşılmaktadır.

Öte yandan, Milli Eğitim Bakanlığı Ortaöğretim Kurumlarına Geçiş Yönergesi hükümlerine göre hazırlanan "2011 Ortaöğretim Kurumlarına Geçiş Sistemi Tercih ve Yerleştirme Kılavuzu"nda, Fen Liselerine, Sosyal Bilimler Liselerine, **Anadolu Liselerine** ve tüm mesleki ve teknik ortaöğretim kurumlarının **Anadolu** programları ile Adalet Meslek Lisesi Programlarına 2011-2012 öğretim yılı için, 6.,7. ve 8. sınıf seviye belirleme sınavı puanı ile yıl sonu başarı puanından elde edilen sınıf puanı esas alınarak hesaplanan ortaöğretime yerleştirme puanına göre (OYP) öğrenci yerleştirileceği, sınavla öğrenci alan bu okul türlerine OYP'si 196 ve üzeri olan öğrencilerin tercih yapabileceği, bu puanın altında olan öğrencilerin tercihte bulunamayacağı kurala bağlanmıştır.

Buna göre, her türdeki Anadolu liselerine öğrenci seçiminde, fen liseleri ve sosyal bilimler liselerinde de uygulanan sınavla dayalı puan üstünlüğü kriterinin esas alındığı, genel liselere öğrenci alımında ise her hangi bir koşul aranmadığı görülmektedir.

Bu durumda, öğrencilere bir yabancı dil öğretmek, yurt içinde ve yurtdışında yabancı dilden faydalanarak bilimsel ve teknolojik gelişmeleri izleyebilmek, öğrencilerin ilgi, yetenek ve başarılarına göre yüksek öğretim programlarına hazırlanmalarını sağlamak amacıyla kurulmuş olan ve öğrencileri özel yöntemle seçilen Anadolu liselerinde görev yapacak öğretmenlerin de, emsalleri içinde temayüz etmiş olanlar arasından seçilmesi gerektiği tabii olup, öğrencileri aynı yöntemle seçilen fen liseleri, sosyal bilimler liseleri ile Anadolu liseleri arasında öğretmen atamaları yönünden ayrıma gidilerek dava konusu Yönetmelikte her türdeki Anadolu lisesi öğretmenlerine yer verilmemesinde hukuka uyulmuş bulunmamaktadır.

Dava konusu Yönetmeliğin "**Kazanılmış haklar**" başlıklı Geçici 1. maddesi yönünden;



T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/1488

Anılan Geçici 1. madde, "(1) Bu Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihte bu Yönetmelik kapsamında sayılan eğitim kurumlarına ilgili mevzuatı uyarınca atanmış olanların kazanılmış hakları saklıdır.

(2) Bu Yönetmelik kapsamında sayılan eğitim kurumlarında görev yapmakta iken, bu Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihten önce herhangi bir nedenle görevlerinden ayrılmış olanlardan kapsamda sayılan eğitim kurumlarına yeniden atanmak isteyenler hakkında bu Yönetmelik hükümlerine göre işlem yapılır.

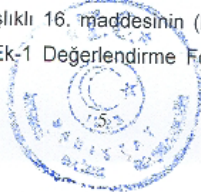
(3) Bu Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihten önce ilgili mevzuata göre her türlü Anadolu liselerine yazılı, sözlü ya da mülakat/uygulama sınavları sonucuna göre atanarak bu liselerde görev yapan öğretmenler, 19 uncu madde kapsamındaki atamalar için bu Yönetmelik kapsamında sayılan eğitim kurumlarına başvuruda bulunabilirler. Bu öğretmenlerin başvuru ve atamaları, 19 uncu madde kapsamında belirtilen adaylar ile birlikte değerlendirilir.

(4) Güzel sanatlar ve spor liselerinin müzik, görsel sanatlar/resim ve beden eğitimi öğretmenliklerine daha önce bu eğitim kurumlarında görev yapmış olan öğretmenler başvurabilir." hükmünü taşımaktadır.

Dava konusu Yönetmeliğin "Yeniden atama" başlıklı 19. maddesinin 1. fıkrasında, "Bu Yönetmelik kapsamında sayılan eğitim kurumlarında görevli iken çeşitli nedenlerle kapsam dışındaki eğitim kurumlarına atanananlar ile 23 üncü madde gereğince kapsam dışındaki kurumlara atanananlar, bu Yönetmelikte belirtilen şartları taşımaları kaydıyla ve yapılacak duyuruya göre bu Yönetmeliğin ekinde yer alan EK-1 Değerlendirme Formu üzerinde yapılacak değerlendirme sonucu oluşacak puan üstünlüğüne göre tekrar kapsamda sayılan eğitim kurumlarına atanabilirler." hükmü yer almakta olup; söz konusu Yönetmeliğin "Kapsam" başlıklı 2. maddesinin, her türdeki Anadolu Liselerine yer verilmemesinde hukuka uyarlık bulunmadığı gerekçesiyle eksik düzenleme nedeniyle Dairemizce yürütülmesinin durdurulması karşısında, anılan 19. madde hükmünün her türdeki Anadolu liseleri öğretmenlerine de uygulanacağı tabiidir.

Bu durumda, Yönetmeliğin dava konusu geçici 1. maddesinde, Bu Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihten önce ilgili mevzuata göre her türlü Anadolu liselerine yazılı, sözlü ya da mülakat/uygulama sınavları sonucuna göre atanarak bu liselerde görev yapmakta iken çeşitli nedenlerle kapsam dışındaki eğitim kurumlarına atanananların, 19 uncu madde kapsamındaki atamalar için bu Yönetmelik kapsamında sayılan eğitim kurumlarına başvuruda bulunabileceklerine dair düzenlemeye yer verilmemesinde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; 19.12.2010 günlü ve 27790 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri ve Sosyal Bilimler Liselerinin Öğretmenleri İle Güzel Sanatlar ve Spor Liselerinin Beden Eğitimi, Müzik ve Görsel Sanatlar/Resim Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmeliğin; "Atama yetkisi" başlıklı 16. maddesinin (b) fıkrasında yer alan "valiliklerce" ibaresi yönünden oyçokluğuyla, Ek-1 Değerlendirme Formunun 2. sütununa karşılık gelen



e

T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/1488

puan değerleri ile 5. sütununda yer alan "aynı yılda" ibaresinin iptali istemi yönünden oybirliğiyle, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 4001 sayılı Kanunla değişik 27 nci maddesinin 2. fıkrasında öngörülen koşullar gerçekleşmemiş olduğundan yürütmenin durdurulması isteminin reddine, "Kapsam" başlıklı 2. maddesi ile "Kazanılmış haklar" başlıklı Geçici 1. maddesi yönünden ise, anılan Kanunda öngörülen koşulların gerçekleşmiş olması nedeniyle yürütmenin durdurulması isteminin kabulüne oybirliğiyle, 12.7.2011 tarihinde karar verildi.

Başkan Vekili	Üye	Üye	Üye	Üye
Murat	Ayfer	Nurben	Ercan	Yılmaz
CEBECİ	ÖZDEMİR	ÖMERBAŞ	AHI	AKÇİL
(X)		(X)		



T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/1488

KARŞI OY(X):

19.12.2010 günlü ve 27790 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Milli Eğitim Bakanlığına Bağlı Fen Liseleri ve Sosyal Bilimler Liselerinin Öğretmenleri İle Güzel Sanatlar ve Spor Liselerinin Beden Eğitimi, Müzik ve Görsel Sanatlar/Resim Öğretmenlerinin Seçimi ve Atamalarına Dair Yönetmelik" in "Atama yetkisi" başlıklı 16. maddesinde, bu Yönetmelik kapsamında sayılan eğitim kurumlarına, İller arası yer değiştirme suretiyle yapılacak atamaların Bakanlıkça; İl içinde ilk defa, yeniden ya da yer değiştirme suretiyle yapılacak öğretmen atamalarının ise valiliklerce yapılacağı hüküm altına alınmıştır.

Anılan düzenleme ile kapsama dahil eğitim kurumlarına ilk defa yapılacak öğretmen atamalarında valiliklerin yetkili kılınması nedeniyle, seçme sınavını kazanan adayların ülke genelinde, görev yaptıkları il dışındaki kapsama dahil okulları tercih etme olanağı ortadan kaldırılmış olup; ülke genelinde kapsama dahil eğitim kurumları sayısının illerin gelişmişlik durumuna ve nüfusuna göre farklılık arz etmesi, bazı illerde sayıca az olan kapsama dahil eğitim kurumlarının bazı illerde fazla olması, adayın görevde bulunduğu ilde branşında boş kadro bulunmaması durumunda sınavı çok yüksek bir puanla kazanmış olsa dahi atanma şansının bulunmaması gibi hususların eşit koşullarda yarışma hakkını engellediği, bu durumun da hakkaniyetle bağdaşmadığı sonucuna varıldığından, Yönetmeliğin dava konusu 16. maddesinin (b) fıkrasında yer alan "**valiliklerce**" ibaresinin de yürütmesinin durdurulması gerektiği görüşüyle çoğunluk kararına katılmıyoruz.

Başkan Vekili
Murat CEBECİ

Üye
Nurben ÖMERBAŞ

