

T.C.
KIRIKKALE
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2008/848
KARAR NO : 2009/373

DAVACI : SABRİ GÜNDÜZ
VEKİLİ : AV. GÖKHAN COŞKUN
Cumhuriyet Cad. 12/1 - /KIRIKKALE

DAVALI : MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI - ANKARA

DAVANIN ÖZETİ : Kırıkkale Merkez Hasan Ali Yücel İlköğretim Okulu'nda sınıf öğretmeni olan davacının, yapılan değerlendirme sonucunda Kırıkkale Milli Eğitim Müdürlüğü Şube Müdürlüğü görevine atanmasının, Sabri Acar'ın atanması suretiyle uygun görülmemesine ilişkin Milli Eğitim Bakanlığı'nın 17.09.2008 tarih ve 81512 sayılı işleminin; davalı idarenin mahkeme kararını uyguluyor gibi gözükerek aksi yönde işlem tesis ettiği, ataması yapılan Sabri Acar'ın şube müdürlüğü sınavını kazanmadığı, takdir yetkisinin keyfi olarak kullanıldığı, kamu yararına uygun olmadığı ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Yönetmelikte belirtilen tipte ve sürede eğitim kurumu müdürlüğü hizmeti bulunanların, görevde yükselme sınavına katılmadan ilçe milli eğitim müdürlüğüne, milli eğitim müdür yardımcılığına, bakanlık şube müdürlüğüne atanabileceklerinin açıkça ifade edildiği; ilçe milli eğitim müdürlüğü ya da milli eğitim müdür yardımcılığı görevine atanabilenlerin, bu görevlerin alt görevi olan il veya ilçe milli eğitim şube müdürlüğü görevine atamalarının mümkün olduğu, boş olan bir idari kadro üzerinde idarenin tasarrufta bulunabileceği konusunda takdir hakkı bulunduğu, bir görevin yürütülmesi konusunda idarenin işlem tesisi için yargı yoluyla zorunlu tutulmasına Anayasa'nın 125/4. maddesi karşısında imkan bulunmadığı, hukuka uygun işlem tesis edildiği öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Kırıkkale İdare Mahkemesi'nce davacı vekilinin istemi üzerine önceden belirlenerek taraflara bildirilen 28.04.2009 tarihli açık duruşmaya davacı ile vekilinin ve davalı idareyi temsilen Kırıkkale Milli Eğitim Müdürlüğü Şube Müdür Yardımcısı M.Ali Karadağ'ın geldiği görülerek, taraflara usulüne uygun söz verilip dinlendikten sonra duruşmaya son verilerek gereği görüldü:

Dava, Kırıkkale Merkez Hasan Ali Yücel İlköğretim Okulu'nda sınıf öğretmeni olan davacının, yapılan değerlendirme sonucunda Kırıkkale Milli Eğitim Müdürlüğü Şube Müdürlüğü görevine atanmasının, Sabri Acar'ın atanması suretiyle uygun görülmemesine ilişkin Milli Eğitim Bakanlığı'nın 17.09.2008 tarih ve 81512 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Memurların kurumlarınca görevlerinin ve yerlerinin değiştirilmesi" başlıklı 76. maddesinde; kurumların, görev ve unvan eşitliği gözetmeden kazanılmış hak aylık dereceleriyle memurları buldukları kadro derecelerine

T.C.
KIRIKKALE
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2008/848
KARAR NO : 2009/373

eşit veya 68. maddedeki esaslar çerçevesinde daha üst, kurum içinde aynı veya başka yerlerdeki diğer kadrolara naklen atayabilecekleri kuralı yer almaktadır.

Anılan madde ile memurların naklen atanmaları konusunda idareye takdir yetkisi tanındığı açık olup, bu yetkinin ancak kamu yararı ve hizmet gerekleri göz ardı edilerek kullanıldığının kanıtlanması ya da idari yargı merciince saptanması halinde sözü edilen bu durumun dava konusu idari işlemin sebep ve maksat yönlerinden hukuka aykırılığı nedeniyle iptalini gerektireceği yerleşmiş yargısal içtihatlarla kabul edilmiş durumdadır.

04.03.2006 tarihli, 26098 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Personeli Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Yönetmeliği'nin işlem tarihi itibarıyla yürürlükte olduğu şekliyle 5.maddesinde, merkez ve taşra teşkilatı şube müdürü, yönetim hizmetleri grubu içinde görevde yükselmeye tabi kadrolar arasında sayılmış; 6.maddesinde, görevde yükselme yoluyla atama yapılabilmesi için aranacak genel şartlar arasında, " görevde yükselme sınavında başarılı olmak" şartı da sayılmış; 7.maddesinin 1/a bendinde, şube müdürü kadrosuna atanabilmek için aranan özel şartlar yer almış, 24.maddesinde, " (1) Bu Yönetmeliğin 5 inci maddesinde belirtilen görevler arasındaki geçişler aşağıdaki esaslara göre yapılır.

a) En az iki yıl il veya ilçe milli eğitim şube müdürlüğü görevinde bulunanlar ile (A) tipi eğitim kurumlarında asaleten müdür olarak en az üç yıl hizmeti bulunanlar, ilçe milli eğitim müdürü, il milli eğitim müdür yardımcısı, Bakanlık şube müdürlüğü görevlerine,

b) (A) tipi eğitim kurumlarında müdür olarak en az sekiz yıl hizmeti bulunanlar ilçe milli eğitim müdürlüğü görevine,

c) (B) tipi eğitim kurumlarında müdür olarak en az beş yıl hizmeti bulunanlar ilçe milli eğitim müdürlüğü görevine,

ç)...

d)...

(2)...

(3)...

(4)...

(5) Gruplar arası görevde yükselme niteliğindeki geçişler ve alt gruptan üst gruplara geçişler görevde yükselme eğitimi ve sınavına tabidir. Ancak, Bakanlıkta veya diğer kamu kurum kuruluşlarında daha önce bulunulan görevler ile bu görevlerle aynı düzey görevlere veya alt görevlere, ilgilinin talebi olması halinde, görevde yükselme eğitimi ve sınavına tabi tutulmadan ve hizmet şartı aranmadan atama yapılabilir" hükmü getirilmiştir.

Yönetmelikte 12.12.2008 tarihli, 27078 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan yönetmelikle değişiklikler yapılmış ve 25.maddesinin 1/c bendinde, (A) tipi eğitim kurumlarında asaleten müdür olarak en az 3 yıl veya (B) tipi eğitim kurumlarında asaleten müdür olarak en az 5 yıl yada (A) tipi ve (B) tipi eğitim kurumu müdürlüğünde toplam en az 4 yıl asaleten görev yapanların şube müdürlüğü görevine atanabilecekleri (bu madde Danıştay'da dava konusu edilmiştir.) düzenlenmiş ise de, işlemin tesis tarihi (17.09.2008) itibarıyla bu uyuşmazlıkta uygulanma imkanı bulunmadığı açıktır.

Dosyanın incelenmesinden, Kırıkkale Merkez Zübeyde Hanım İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapmakta iken kazandığı sınav sonucunda Mardin Derik İlçe Milli Eğitim Şube Müdürü olarak atanan ve 28.07.2003 tarihinde şube müdürü görevine başlayan

T.C.
KIRIKKALE
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2008/848
KARAR NO : 2009/373

davacının, eşinin sağlık özrü nedeniyle Kırıkkale'ye öğretmen olarak atanması üzerine 12.07.2005 tarihinde başvurarak Kırıkkale'ye Şube Müdürlüğü veya bir üst göreve atanma isteminin, Kırıkkale Valiliği'nin 26.07.2006 tarihli işlemiyle uygun bulunmaması üzerine açtığı davada bu işlemin Mahkememizin 15.06.2007 tarihli E:2006/1363, K:2007/545 sayılı kararıyla iptal edildiği; iptal gerekçesinde, atanma talebinin hangi nedenle uygun görülmediğinin ortaya konulmadığı, eş durumunun değerlendirilmediği, boş kadro olup olmadığının ortaya konulmadığı, atamanın Milli Eğitim Bakanlığı'nın yetkisinde olduğunun belirtildiği, bu kararımızın temyiz edilmeksizin kesinleşmiş olduğu; bu arada anılan dava devam ederken, davacının istemi üzerine 26.09.2006 tarihinde Kırıkkale Hasan Ali Yücel İlköğretim Okulu'na öğretmen olarak atandığı ve 10.10.2006 tarihinde görevine başlamış olduğu, bahsi geçen "iptal" kararından sonra davacının 08.10.2007 tarihinde, karar doğrultusunda Kırıkkale Milli Eğitim Müdür Yardımcılığı veya Şube Müdürlüğüne atanma istemli başvurusunun Milli Eğitim Bakanlığı'nın 12.11.2007 tarih ve 71450 sayılı işlemi ile reddi üzerine açılan dava sonucunda, "davacının başvuru dilekçesinin gerekirse Valilik görüşü alınmak suretiyle varsa diğer başvurular ile birlikte değerlendirilmesi gerekirken, boş kadro olmasına rağmen, atama yapılmamasının somut gerekçeleri ortaya konulmadan reddedilmesinde hukuka uyarlık bulunmadığı gerekçesiyle Mahkememizin 31.07.2008 tarih ve E:2007/1031, K:2008/724 sayılı kararıyla iptal edildiği ve dava dosyasının henüz Danıştay'dan dönmemiş olduğu, bilahare Kırıkkale Valiliği'nin, K:2008/724 sayılı karar gereğince davacının şube müdürlüğüne atanmasını 08.09.2008 tarihli yazıyla Bakanlığa teklif ettiği, yine Kırıkkale Valiliği'nin 18.08.2009 tarihli yazısıyla şube müdürlüğünde geçici görevli olan A tipi okul müdürü olarak 2000-2008 yılları arasında görev yapan Necati Doğan ile yine A tipi okulda 2004-2008 yıllarında görev yapmış olan Sabri Acar'ın da şube müdürlüğüne atanmasının teklif edildiği, bu şahıslarla davacının birlikte değerlendirilerek her üçünün de asaleten atanma şartlarını taşıdıkları belirtilerek dava konusu 17.09.2008 tarihli Bakanlık işlemi Sabri Acar'ın atanması uygun bulunarak, davacının atanmasının yapılmadığı, ataması teklif edilen Necati Doğan ve şube müdürlüğüne atanan Sabri Acar'ın görevde yükselme sınavına katılmadıkları, Kırıkkale Milli Eğitim Müdürlüğü Şube Müdürü kadrosunun işlemin tesis tarihi itibarıyla ve son haliyle boş ve dolu sayısının araştırılması amacıyla alınan 12.03.2009 tarihli ara kararımıza davalı idarenin verdiği cevaptan, işlem tarihinden önce Mahkememiz kararı uyarınca atanmaları iptal edilen Fatma Zengin, İbrahim Akbulut ve Dursun Saray'ın 26.02.2008 tarihinde şube müdürlüğünden alınmaları ile 5 adet norm kadrodan 3'ünün boşaldığı, bir kadroya 16.01.2008 tarihinde Haydar Yurdakul'un, diğerine 25.06.2008 tarihinde Ali Eroğlu'nun atandığı, 24.07.2003 tarihinden itibaren geçici görevli olan Ahmet Orçun'un, 05.08.2008 tarihinde vekaleten görevlendirildiği, 03.05.2007 tarihinden itibaren geçici görevli olan Nusret Kılıç'ın ise 16.01.2008'de tarihinde norm fazlası şube müdürü olarak görevlendirildiği, dava konusu işlemin 17.09.2008 tarihinde tesisinden sonra mahkeme kararı uyarınca 15.01.2009 tarihinde M.Seçer Bereket'in atandığı anlaşılmıştır.

Yukarıda yer verilen Yönetmeliğin 6.maddesinde, görevde yükselme yoluyla atama yapılabilmesi için gerekli şartlar arasında "görevde yükselme sınavında başarılı olmak" şartı da sayılmış olup, şube müdürü kadrosuna atanabilmek için aranacak şartların belirlendiği 7.maddede A tipi ya da B tipi kurumlarda okul müdürlüğü yapmış olma şartı öngörülmemiştir. İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü, İl Milli Eğitim Müdür ve Müdür Yardımcısı ve Bakanlık Şube Müdürlüğü görevlerine atanabilme şartları arasında ise görevde yükselme

T.C.
KIRIKKALE
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2008/848

KARAR NO : 2009/373

sınavında başarılı olmak yer almamıştır. A ve B tipi okullarda yine yönetmelikte belirtilen sürelerde görev yapanların bu görevlere doğrudan atanabilmesi mümkündür. Bu halde, sayılan görevlere atanabilme şartlarına sahip olanların hiyerarşik kademede daha altta olan şube müdürü (merkez ve taşra) kadrosuna her durumda atanabileceğinin kabul edilmesi halinde, idarenin tercih etmemesi durumunda görevde yükselme sınavında başarılı olanların hiçbir zaman atanamamaları durumunun ortaya çıkması mümkün olduğu gibi, yönetmelikte sınav ile atanabilecek bir kadro olarak belirlenen şube müdürlüğüne yönetmeliğe aykırı olarak atama yolunun açılması söz konusu olacaktır.

Bu durumda, şube müdürlüğü sınavını kazanarak atandığı bu kadroda bir süre görev yapan ve eşinin sağlık özrü nedeniyle Kırıkkale'ye öğretmen olarak atanmaya razı olan davacının, şube müdürlüğü kadrosuna yeniden atanması şartlarına sahip olduğu ve daha önce açtığı davalarda da iptal kararları verilmesine rağmen, işlem tarihi itibarıyla yürürlükte olan yönetmelik hükümlerine göre şube müdürü olarak atanma şartlarına haiz olmayan (görevde yükselme sınavına girmediğinden) Sabri Acar'ın atanması suretiyle davacının atanmamasına ilişkin dava konusu 17.09.2008 tarihli 81512 sayılı işlemde hukuka ayarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 102,70 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 500,00 TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya ödenmesine, tebligat avansından artan kısmın isteği halinde davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'da temyiz yolu açık olmak üzere 28/04/2009 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
HASAN DEMİR
37791

Üye
FİKİRİYE DOĞRU
38032

Üye
ÖNDER ARSLAN
101094

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>	:	
Başvurma Harcı :		14,00 TL
Karar Harcı :		14,00 TL
Y.D. Harcı :		22,90 TL
Vekalet Harcı :		2,30 TL
Posta Gideri :		49,50 TL
<hr/>		
TOPLAM :		102,70 TL.

ASLI GIBİDİR

V.K.22.05.2009