

T.C.
TEKİRDAĞ
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2013/1411

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : İZMİR İLİ MİLLÎ EĞİTİM BAKANLIĞI TEMSİLEN EĞİTİMCİLER BİRLİĞİ
SENDİKASI (EĞİTİM BİR SEN)

VEKİLİ : AV. KADRIYE CANYURT
Gmk Bulvarı S.Daniş Tunalıgil Sok. No:3/13 Maltepe
Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : YÜKSEK ÖĞRENİM KREDİ VE YURTLAR KURUMU
GENEL MÜDÜRLÜĞÜ

VEKİLİ : AV. MERVE İREM ŞAHİN
Söğütözü Mahallesi 2176.Sokak No:25 Kat:8 (Hukuk Müşavirliği)
Çankaya/ANKARA

İSTEMİN ÖZETİ : Davacının ... /urt müdürlüğünde müdür yardımcısı olarak görev yapan davacının, eşinin Tekirdağ ... görev yaptığı ve çocuklarının eğitim durumu nedeniyle Tekirdağ il merkezindeki yurt müdürlüğüne müdür yardımcısı olarak atanmak istemiyle yaptığı 15.08.2013 günlü başvurunun cevap verilmeyerek zimnen reddine ilişkin işlemin; kızının Tekirdağ Anadolu Lisesine kayıt yaptırdığı, eşinin ... ur Komutanlığı emrinde astsubay olarak görev yaptığı, müşterek konutun Tekirdağ ilinde bulunduğu, küçük çocuğunun bu yıl okula başladığı, aile bütünlüğünün korunması gerektiği, eşinin zorunlu bölge hizmeti kapsamında çalıştığı, eşinin naklen atanma imkanının bulunmadığı, işlemin hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ve öncelikle yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının ... müdür yardımcısı olarak görevliyken eş durumu nedeniyle 2011/6. ayda ... eşinin atamasının yapıldığı, il merkezinde boş kadro olmaması nedeniyle atamasının yapılamayacağı belirtilerek davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Tekirdağ İdare Mahkemesince işin gereği görüşüldü:

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun, 05/07/2012 gün ve 28344 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 6352 sayılı Kanunun 57. maddesiyle değişik 27/2. maddesinde; Danıştay veya idari mahkemelerin idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilecekleri, yürütmenin durdurulması kararlarında idari işlemin hangi gerekçelerle açıkça hukuka aykırı olduğunun ve işlemin uygulanması halinde doğacak telafisi güç ve imkansız zararların neler olduğunun belirtileceği hüküm altına alınmıştır.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 41. maddesinde; "Aile, Türk toplumunun temelidir ve eşler arasında eşitliğe dayanır. Devlet, ailenin huzur ve refahı ile özellikle ananın ve çocukların korunması ve aile planlamasının öğretimi ile uygulanmasını sağlamak için gerekli tedbirleri alır, teşkilatı kurar..." hükmüne yer verilmiş, 128. maddesindeyse; Memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işlerinin kanunla düzenleneceği belirtilmiştir.

T.C.
TEKİRDAĞ
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2013/1411

Yüksek Öğretim Kredi ve Yurtlar Kurumu Genel Müdürlüğü merkez ve taşra teşkilatında çalışan personelin hak ve yükümlülükleri ile çalışma esaslarını düzenleyen Yüksek Öğretim Kredi Ve Yurtlar Kurumu Personel Yönetmeliği'nin 14. maddesinde "Kurum personel rejimi ile ilgili olarak çıkarılacak Kanun yürürlüğe girinceye kadar, bu yönetmelikte yer almayan diğer hususlarda 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun ilgili hükümleri ile birlikte ek, geçici, ek geçici maddeleri ve bu Kanun hükümlerine göre çıkarılan genel yönetmelikler uygulanır." hükmü yer almıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanun'unun 2. maddesinde; "Bu Kanun, Devlet memurlarının hizmet şartlarını, niteliklerini, atanma ve yetiştirilmelerini, ilerleme ve yükselmelerini, ödev, hak, yüküm ve sorumluluklarını, aylıklarını ve ödeneklerini ve diğer özlük işlerini düzenler. Bu Kanunda öngörülen yönetmelikler Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulur." denildikten sonra, 17. maddesinde; "Devlet memurları, bu kanun ve bu kanuna dayanılarak yayınlanan tüzük ve yönetmeliklere göre tayin ve tesbit olup yürürlükte bulunan hükümlerin kendileri hakkında aynen uygulanmasını istemek hakkına sahiptirler." düzenlemesine yer verilmiş, anılan Kanun'un 72. maddesinde; "...Yeniden veya yer değiştirme suretiyle yapılacak atamalarda; aile birimini muhafaza etmek bakımından kurumlar arasında gerekli koordinasyon sağlanarak memur olan diğer eşin de isteği halinde ataması, atamaya tabi tutulan memurun atandığı yere 74 ve 76 ncı maddelerde belirtilen esaslar çerçevesinde yapılır. Yer değiştirme suretiyle atanmaya tabi memurun atandığı yerde eşinin atanacağı teşkilatın bulunmaması ya da teşkilatı olmakla birlikte niteliğine uygun münhal bir görev bulunmaması ve ilgilinin de talebi halinde, bu personele eşinin görev süresi ile sınırlı olmak üzere aşağıdaki şartlarda izin verilebilir...Memurların atanamayacakları yerler ve bu yerlerdeki görevler ile kurumların özellik arz eden görevlerine atanabilmeleri için hangi kademelerde ne kadar hizmet etmeleri gerektiği ve yer değiştirme ile ilgili atama esasları Devlet Personel Başkanlığınca hazırlanacak bir yönetmelikle belirlenir. Kurumlar atamaya tabi olacak personeli için bu yönetmelik esaslarına göre Devlet Personel Başkanlığının görüşünü almak suretiyle bir personel ve atama planı hazırlar." hükümlerinin kurala bağlanmasının ardından aynı Kanun'un 74. maddesinde memurların kurumlar arası naklen atamalarına, 76. maddesindeyse memurların görevlerinin ve görev yerlerinin değiştirilmesine ilişkin usul ve esaslar hüküm altına alınmıştır.

657 sayılı Kanun'un 2. ve 72. maddelerine dayanılarak çıkarılan Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına Dair Yönetmeliğin 4. maddesinin (a) bendinde; "Yer değiştirme suretiyle atamalarda kadro imkanları gözönünde bulundurulur." şeklindeki genel kurala yer verildikten sonra aynı yönetmeliğin "Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarda Gözönünde Bulundurulacak Hususlar" başlıklı 9. maddesinin 1. fıkrasında da ; "Yer değiştirme suretiyle atanmalar, ...boş kadro durumu gözönünde bulundurularak kurumlarınca hazırlanan bir plan dahilinde yapılır." denilerek 4/a maddesindeki boş kadro durumuna ilişkin temel ilkeye atf yapılmış, ancak, yine 9. maddenin son fıkrasında; "İlgili mevzuatı uyarınca zorunlu yer değiştirmeye tabi tutulan eğitim ve öğretim hizmetleri sınıfı, mülki idare amirliği hizmetleri sınıfı ve emniyet hizmetleri sınıfına giren memurlar, **Türk Silahlı Kuvvetlerine mensup subay ve astsubaylar, hakim ve savcılar ile bu Yönetmeliğin ek 1 inci maddesi kapsamına girenlerin görev süresiyle sınırlı olmak üzere atandıkları yere, memur olan eşinin atanmasında mevzuatı uyarınca yürürlüğe konulan norm kadro sayılarına ilişkin hükümler uygulanmaz.**" hükmü getirilerek, Yönetmeliğin 4/a ve 9/1. maddelerinde belirtilen genel kuralın istisnaları ortaya konulmuştur.

T.C.
TEKİRDAĞ
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2013/1411

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının ... Yurt Müdür Yardımcısı olarak görev yapmaktayken eşinin ... atanlığına astsubay olarak atanması nedeniyle veya ... Yurt Müdürlüğü emrine atanmak istemiyle yaptığı 14.06.2011 günlü başvuru üzerine ... Yurt Müdürlüğü emrine aynı günlü işlemle atamasının yapıldığı, davacının 15.08.2013 günlü görev yaptığı birime yaptığı başvuruyla eşinin il merkezinde görev yapmaya devam ettiğinden bahisle Tekirdağ Merkez Yurt Müdürlüğü emrine Müdür Yardımcısı olarak atanma isteğinin cevap verilmeyerek zımnen reddi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda davalı idarece savunma dilekçesinde işlemin gerekçesi olarak boş norm kadro bulunmaması gösterilmekte ve buna ilişkin norm kadro cetveli sunulmakta olup; yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden; Anayasamızda imkanlar dahilinde aile bütünlüğünü sağlayacak tedbirleri alma yükümlülüğünün idareye verildiği, kamu görevlilerine ilişkin düzenlemelerde de bu anayasal güvenceye uygun olarak bir takım hükümlerin oluşturulduğu, bu yapılırken; bir yandan zorunlu hizmet süresiyle ilgili yükümlülükleri ortadan kalkan kamu görevlilerinin isteğe bağlı atama taleplerinin değerlendirilmesinde ayrı; sağlık, eş, öğrenim vb. mazeretleri olan kamu görevlilerinin atama taleplerinin değerlendirilmesinde ayrı kurallar getirilirken, diğer yandan da mevzuatta sayılan bir takım kurumların özellik arzeden hizmetlerini zorunlu atamaya tabi olarak yürüten kamu görevlileriyle evli olan memurlar için özür durumu yer değiştirme talepleriyle ilgili olarak istisnai kurallara yer verildiği görülmektedir.

Dosya muhteviyatı bilgi ve belgeler, yukarıdaki mevzuat hükümleri ile açıklamalar çerçevesinde değerlendirildiğinde; 657 sayılı Kanun'un 17. maddesinde ifadesini bulan memurluk güvencesi kapsamında yürürlükteki mevzuat hükümlerinin kendisine uygulanmasını talep etme hakkı olan davacının, halen yürürlükte olan Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına Dair Yönetmeliğin istisnai düzenlemeler içeren 9/son maddesinde belirtilen **Türk Silahlı Kuvvetlerine mensup astsubay olan** eşinin görev yeri olan Tekirdağ il merkezine kadro şartı aranmaksızın atanması gerekirken, boş kadro olmaması gerekçe gösterilerek talebinin reddi yolundaki işlemde mevzuata uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Mevzuata aykırı bulunan işlemin uygulanması halinde davacının Anayasal güvence altına alınan aile bütünlüğü bozulacağı kaçınılmaz olduğundan, ilgili yönünden telafisi güç ve imkansız zararlar doğuracağı da açıktır.

Açıklanan nedenlerle, açıkça hukuka aykırı olan ve ve uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğuracağı anlaşılan dava konusu işlemin, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27/2. maddesi uyarınca teminat aranmaksızın **dava sonuna kadar yürütmesinin durdurulmasına**, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içinde Edirne Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 19/02/2014 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
İSMAİL UĞUR
94873

Üye
ABDURRAHİM AY

Üye
ERCAN OBUT
40604

101104
ASLI GİBİDİR

3/3