

T.C.
BURSA
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
Y.D. İtiraz No : 2012/239

3301

YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMİ HAKKINDA

VERİLEN KARARA İTİRAZ EDEN (DAVACI)

: HASAN AKGÜL adına EĞİTİM-SEN.

VEKİLİ

: AV. BEDİA BORAN BULUT

Cinnah Caddesi Willy Brandt Sokak
No:13 - Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI)

: BURSA VALİLİĞİ

İSTEMİN ÖZETİ

: Bursa İli, Yıldırım İlçesi Peyami Safa

İlköğretim Okulu'nda müdür yardımcısı olarak görev yapan davacının, aynı görevle Bursa İli Osmangazi İlçesi Bısaş İlköğretim Okulu'na atanmasına yönelik 21/10/2011 tarihli 51060 sayılı işlemin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada; Bursa 2. İdare Mahkemesi'nce verilen 17/02/2012 gün ve E: 2011/1643 sayılı yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin kararın itirazın incelenerek kaldırılması isteminden ibarettir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

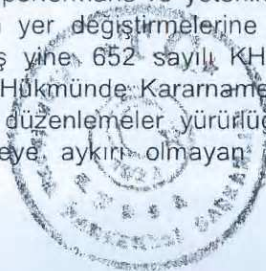
Hüküm veren Bursa Bölge İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, Bursa İli, Yıldırım İlçesi Peyami Safa İlköğretim Okulu'ndamüdür yardımcısı olarak görev yapan davacının, zorunlu yer değiştirme kapsamında Bursa İli, Osmangazi İlçesi Bısaş İlköğretim Okulu'na müdür yardımcısı olarak atanmasına ilişkin 21/10/2011 tarih ve 51060 sayılı atama kararnamesinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

(Mülga)3797 sayılı Milli Eğitim Bakanlığı Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun'un 56.maddesi uyarınca çıkarılan ve 03.08.2009 tarihli ve 24318 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren ve dava konusu işlemin tesis edildiği tarihte de yürürlükte bulunan Millî Eğitim Bakanlığı Eğitim Kurumları Yöneticilerinin Atama ve Yer Değiştirmelerine İlişkin Yönetmeliğin "Zorunlu yer değiştirme suretiyle atamalar" başlıklı 22. maddesinin 3. fıkrasında; "Eğitim kurumu müdür başyardımcıları ile müdür yardımcılarında bulundukları eğitim kurumunda görev yaptıkları yönetim kademesinde aralıksız asaleten 8 yıllık çalışma süresini tamamlayanların görev yerleri, durumlarına uygun eğitim kurumları olacak şekilde bu Yönetmelik ekinde yer alan EK-2 Yönetici Değerlendirme Formu üzerinden yapılacak değerlendirme sonucu puan üstünlüğü esasına göre değiştirilir." kuralına yer verilmiştir.

14.09.2011 tarihli ve 28054 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Millî Eğitim Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin 37. maddesinin 7. fıkrasında; "İl millî eğitim müdürü, ilçe millî eğitim müdürü, okul ve kurum müdürü olarak görev yapanların yer değiştirmeleri, hizmet süreleri, performans ve yeterlikleri dikkate alınarak bölge hizmeti ve rotasyon esasına göre yapılır. Bunların yer değiştirmelerine ilişkin usûl ve esaslar yönetmelikle belirlenir." hükmü yer almıştır.

02.11.2011 tarih ve 28103 Mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Aile ve Sosyal Politikalar Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname ile Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararname'nin 78/e maddesiyle 652 sayılı KHK'nin 37/7. maddesi; "İl millî eğitim müdürü, il eğitim denetmeni, ilçe millî eğitim müdürü, il ve ilçe millî eğitim müdürlükleri şube müdürü, okul ve kurum müdürü ile okul ve kurum müdür başyardımcısı ve yardımcısı olarak görev yapanların yer değiştirmeleri, hizmet süreleri, performans ve yeterlikleri dikkate alınarak bölge hizmeti ve rotasyon esasına göre yapılır. Bunların yer değiştirmelerine ilişkin usûl ve esaslar yönetmelikle belirlenir." şeklinde yeniden düzenlenmiş yine 652 sayılı KHK'nin "Düzenleyici İşlemler" başlıklı Geçici 6. maddesinde ise; " Bu Kanun Hükmünde Kararnamenin uygulanmasına ilişkin düzenlemeler bir yıl içinde yürürlüğe konulur. Bu düzenlemeler yürürlüğe girinceye kadar mevcut düzenlemelerin bu Kanun Hükmünde Kararnameye aykırı olmayan hükümlerinin uygulanmasına devam olunur."



T.C.
BURSA
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
Y.D. İtiraz No : 2012/239

hükmüne yer verilmiştir.

Yukarıda metni anılan mevzuat hükümleri değerlendirildiğinde, okul müdür başyardımcıları ile okul müdür yardımcılarının, 03.08.2009 tarihinde yürürlüğe giren Millî Eğitim Bakanlığı Eğitim Kurumları Yöneticilerinin Atama ve Yer Değiştirmelerine İlişkin Yönetmeliğin 22/3 maddesi uyarınca zorunlu yer değiştirme suretiyle atamaya dahil oldukları, bu yönetmelik yürürlükte iken 14.09.2011 tarihinde yürürlüğe giren ve 3797 sayılı kanunu yürürlükten kaldıran 652 sayılı Millî Eğitim Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin 37. maddesinin 7. fıkrasında, zorunlu yer değiştirmeye tabi olan personelin sayma suretiyle belirtildiği, bu personel arasında okul müdür başyardımcıları ile okul müdür yardımcılarının bulunmadığı, daha sonra 652 sayılı KHK'nın 37/7. fıkrasının 662 sayılı KHK ile değiştirildiği ve okul müdür yardımcılığı ile okul müdür başyardımcılarının zorunlu yer değiştirmeye tabi personel arasına alındığı anlaşılmaktadır.

Dava konusu olayda, Bursa İli, Yıldırım ilçesi Peyami Safa İlköğretim Okulu'nda müdür yardımcısı olarak görev yapan davacının, Millî Eğitim Bakanlığı Eğitim Kurumları Yöneticilerinin Atama ve Yer Değiştirmelerine İlişkin Yönetmeliğin 22/3 maddesinde öngörülen 8 yıllık çalışma süresini doldurduğundan bahisle Bursa İli Osmangazi ilçesi Bısaş İlköğretim Okulu'na 21.10.2011 tarihli valilik oluru ile müdür yardımcısı olarak naklen atandığı anlaşılmaktadır.

Dava konusu işlem, Millî Eğitim Bakanlığı Eğitim Kurumları Yöneticilerinin Atama ve Yer Değiştirmelerine İlişkin Yönetmeliğin 22/3 maddesine uygun ise de; bu yönetmelik hükmünden sonra yürürlüğe giren ve bu yönetmelik hükmü ile çelişen 652 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 37/7 maddesinde, sayma suretiyle belirlenmiş olan zorunlu yer değiştirmeye tabi personel arasında okul müdür yardımcılarının sayılmadığı görüldüğünden, normlar hiyerarşisine göre yönetmelik hükümlerinin yasa hükümlerine aykırı olamayacağı, böyle bir aykırılığın meydana geldiğinin tespiti halinde de yasa hükmünün öncelikle uygulanması gerektiği tartışmadan varestedir. Bu noktadan hareketle, dava konusu işlemin, 652 sayılı Millî Eğitim Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin 37/7 maddesine aykırı olduğu anlaşılmaktadır.

652 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 37/7 maddesi, 02.11.2011 tarihinde yürürlüğe giren 662 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 78/e maddesiyle değiştirilerek zorunlu yer değiştirmeye tabi personel arasına okul müdür yardımcılığı da dahil edilmiş ise de, dava konusu işlemin tesis edildiği (21.10.2011) tarihten sonra yapılan bu değişikliğin dava konusu işleme yasal dayanak olması mümkün değildir.

Açıklanan nedenlerle; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 6.fıkrası uyarınca davacı tarafından yapılan itirazın kabulü ile Bursa 1. İdare Mahkemesi'nce yürütmenin durdurulması isteminin reddi yolunda verilen 17.02.2012 günlü ve E:2011/1643 sayılı kararın kaldırılmasına, açıkça hukuka aykırı olan ve uygulanması halinde telafisi güç zararlara sebebiyet verebilecek nitelikte bulunan dava konusu işlemin, 2577 sayılı Yasanın 4001 sayılı Kanunla değişik 27 nci maddesi uyarınca teminat aranmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, 21.03.2012 gününde oybirliği ile karar verildi.

Başkan
ERTUĞRUL YILMAZ
27479

Üye
ENGİN KAZAK
37913

Üye
MAHMUT ŞAHİN
38564

