

T.C.

VAN

**1. İDARE MAHKEMESİ**

ESAS NO : 2022/869

KARAR NO : 2022/2911

**DAVACI** : ..... Temsilen EĞİTİM ve BİLİM EMEKÇİLERİ SEND. :

**VEKİLİ** AV. ....

**DAVALI** : VAN VALİLİĞİ

**VEKİLİ** : AV. ....

**DAVANIN ÖZETİ** : Davacı tarafından, Tuşba ilçesi, ..... İlköğretim Okulunda okul müdürü olarak görev yapmakta iken 686 sayılı OHAL KHK'sı ile görevine son verildiği ve 01/02/2022 tarihinde OHAL İşlemleri İnceleme Komisyonu Kararı ile görevine iade edilerek sınıf öğretmeni olarak atamasının yapıldığından görevine son verilmeden önce müdür olarak görev yaptığından branşına uygun normu boş olan okul müdürlüğü kadrolarının tercihi açılarak okul müdürü olarak tekrar atamasının yapılması istemiyle yapılan başvurunun reddini konu alan Van Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğünce tesis edilen 17/02/2022 tarih ve 43814288 sayılı işlemin; kamu görevinden çıkarılmadan önce müdürlük kadrosunda görev yaptığı fakat görevine iade olduktan sonra sınıf öğretmeni olarak atamasının yapıldığı, işlemin dayanağı olan maddenin Anayasaya aykırı olduğundan iptaline karar verildiği, iptal kararından sonra kanunda ihraç olmadan önceki kadro ve pozisyonlara atamanın yapılacağı belirtildiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Davacı tarafından her ne kadar Anayasa Mahkemesi tarafından iptal edilen ve iptalden sonra yasa hükmünde geçen "... eski kadro veya pozisyonlarına...." ifadesinde kullanılan "veya" kelimesi bir zorunluluğu değil sadece tercihi sunduğu, davacı asıl görevi olan ve kamu görevine başladığı tarihten beri icra ettiği eski görevi sınıf öğretmenliği olup eski kadrodaki görevine atamasının yapıldığı, davacının talep ettiği müdürlük görevi asıl öğretmenlik görevi dışında icra edilen ek bir görev mahiyetinde olduğu, idareci görevini üstlenen kişilerin bu görevi çalışma hayatlarının sonuna kadar yapacakları veya bu görevlerde çalışma süreleri boyunca hak kazandıkları bir pozisyon olmadığı, benzer dosyalarda davanın reddine ilişkin kararların istinaf mahkemelerince uygun bulunduğuna ilişkin emsal kararların bulunduğu, belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Van 1. İdare Mahkemesince, dava dosyası incelenerek için gereği görüldü:

Dava, davacı tarafından; Tuşba ilçesi, ..... İlköğretim Okulunda okul müdürü olarak görev yapmakta iken 686 sayılı OHAL KHK'sı ile görevine son verildiği ve 01/02/2022 tarihinde OHAL İşlemleri İnceleme Komisyonu Kararı ile görevine iade edilerek sınıf öğretmeni olarak atamasının yapıldığından görevine son verilmeden önce müdür olarak görev yaptığından branşına uygun normu boş olan okul müdürlüğü kadrolarının tercihi açılarak okul müdürü olarak tekrar atamasının yapılması istemiyle yapılan başvurunun reddini konu alan Van Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğünce tesis edilen 17/02/2022 tarih ve 43814288 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

7075 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabul Edilmesine Dair Kanunun "Kararların Uygulanması" başlıklı **10. maddesinde**; kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan teşkilattan çıkarılan ya da ilişkisi kesilenlere ilişkin başvurunun kabulü halinde kararın, kadro veya pozisyonunun bulunduğu kuruma, yükseköğretim kurumlarında kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanları için Yükseköğretim Kurulu Başkanlığına bildirileceği; kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanmasının esas olduğu, **ancak müdür yardımcısı veya daha üstü ile bunlara eşdeğer yöneticilik görevinde bulunmakta iken kamu görevinden çıkarılmış olanların atanmalarında, söz konusu yöneticilik görevlerinden önce bulundukları kadro ve pozisyon unvanlarının dikkate alınacağı**; öngörülmüştü. Ancak "**ancak müdür yardımcısı veya daha üstü ile bunlara eşdeğer yöneticilik görevinde bulunmakta iken kamu görevinden çıkarılmış olanların atanmalarında, söz konusu yöneticilik görevlerinden önce bulundukları kadro ve pozisyon unvanları dikkate alınır.**" hükmü, Anayasa Mahkemesi'nin (24/3/2020 tarih ve 31078 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan) 24/12/2019 günlü ve E:2018/159, K:2019/93 sayılı kararıyla iptal edilmiş olup mevzuatın güncel hali "Kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan teşkilattan çıkarılan ya da ilişkisi kesilenlere ilişkin başvurunun kabulü hâlinde karar, kadro veya pozisyonunun bulunduğu kuruma, yükseköğretim kurumlarında kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanları için Yükseköğretim Kurulu Başkanlığına bildirilir. Kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanması

## 1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2022/869

KARAR NO : 2022/2911

esastır." şeklindedir.

05/02/2021 tarih ve 31386 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Millî Eğitim Bakanlığına Bağlı Eğitim Kurumlarına Yönetici Seçme ve Görevlendirme Yönetmeliğinin **5. maddesinde**; Yönetici olarak görevlendirileceklerde aranılan genel şartlar arasında "Yöneticiliğe ilk defa görevlendirilecekler bakımından bu Yönetmelikte belirtilen sınavlarda başarılı olmak" şartının arandığı, aynı yönetmeliğin **15. maddesinde**; "... Yöneticiliğe ilk defa görevlendirme yazılı sınav, Ek-1'de yer alan Değerlendirme Formu üzerinden yapılacak değerlendirme ve Ek-3'te yer alan Sözlü Sınav Formu üzerinden yapılacak sözlü sınav sonuçlarına göre yapılır." hükmüne, **32. maddesinde ise**; "(1) Yöneticiler dört yılına görevlendirilir. (2) Aynı unvanla aynı eğitim kurumunda sekiz yıldan fazla süreyle yönetici olarak görev yapılamaz. ..." hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacı Tuşba ilçesi, ..... İlköğretim Okulunda okul müdürü olarak görev yapmakta iken 686 sayılı OHAL KHK'sı ile görevine son verildiği, görevine son verilmesi işlemine karşı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu'na yaptığı başvurunun kabul edilmesi üzerine görevine 01/02/2022 tarih ve 42433296 sayılı Bakanlık onayı ile sınıf öğretmeni olarak iade edildiği, bunun üzerine 04/02/2022 tarihli dilekçesi ile Van İl Milli Eğitim Müdürlüğü'ne başvuru yaparak görevine son verilmeden önce kadrolu müdür olarak görev yaptığı ve bütün özlük hakları ile görevine iade edildiği bu sebeple Resmi Gazete'de yayımlanan Anayasa Mahkemesi kararı da esas alınarak branşına uygun normu boş olan okul müdürlüğü kadrolarına okul müdürü olarak atanma talebinde bulunduğu, dilekçeye herhangi bir işlem yapılamadığı gerekçesiyle başvurunun reddini konu alan 17/02/2022 tarih ve 43814288 sayılı işlemin Van Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğüne tesis edilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Anayasa Mahkemesi'nin (24/3/2020 tarih ve 31078 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan) 24/12/2019 günlü ve E:2018/159, K:2019/93 sayılı kararıyla;

- ▶ "(...) OHAL KHK'ları ile kamu görevinden çıkarılanların çıkarılma sebebi, bu kişilerin terör örgütlerine veya sözü edilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti, aidiyeti, iltisakı veya bunlarla irtibatının bulunmasıdır. Komisyon, kamu görevinden çıkarılanlar tarafından yapılan başvuruları sebep unsuru yönünden değerlendirecek ve kamu görevinden çıkarma koşullarının oluşmadığı durumlarda başvurunun kabulüne karar verecektir. Bu durumda Komisyona yapılan başvuruların kabulü, kamu görevinden çıkarılanların terör örgütlerine veya sözü edilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti, aidiyeti, iltisakı veya bunlarla irtibatının bulunmadığı anlamına gelmektedir. Ancak kural uyarınca yöneticilik görevinde bulunmakta iken kamu görevinden çıkarılmış olanlar Komisyon kararına rağmen yöneticilik görevlerine atanamayacaklardır.
- ▶ Komisyon kararıyla kamu görevinden çıkarma işleminin sebep unsuru tamamen ortadan kalktığı halde yönetici pozisyonunda iken kamu görevinden çıkarılan ve Komisyon kararı sonrasında yeniden kamu görevine dönen kişilerin atanmasında yöneticilik görevlerinden önce bulundukları kadro ve pozisyon unvanlarının dikkate alınmasını öngören kural, bu kişilerin üyelik, mensubiyeti, aidiyet, iltisak veya irtibatlarına daire şüphelerin tam olarak ortadan kalkmadığı izlenimini oluşturmaktadır. Bu durum, kişilerin meslek hayatlarında kişisel gelişimlerinin, üçüncü kişilerle olan ilişkilerinin ve itibarlarının olumsuz şekilde etkilenmesine sebebiyet verebilir.
- ▶ Kanun'da, bu izlenimin oluşmasını engelleyecek bir güvenceye yer verilmediği gibi bu kişilerin kamu görevinden çıkarılmadan önceki pozisyonlarına atanmamasına neden olacak hukuki ve fiili bir zorunluluk da gösterilmemiştir. Kuralda, yönetici pozisyonunda görev yapmakta iken kamu görevinden çıkarılan kişilerin, idari gerekler de gözetilmeden kategorik olarak yeniden yönetici pozisyonuna atanamayacağı belirtilmektedir. Kural, bu haliyle idareye kamu hizmetlerinin gerekleri ve etkinliği kapsamında bir değerlendirme yapma imkanı da tanımamaktadır.
- ▶ Bu çerçevede kuralda terör örgütlerine veya devletin milli güvenliğine karşı faaliyette bulunduğu Milli Güvenlik Kurulunca karar verilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti, aidiyeti, iltisakı veya bunlarla irtibatının bulunmadığı kabul edilen bu kişilerin yöneticilik görevlerine atanmamasına neden olabilecek fiili veya hukuki bir zorunluluk belirtilmeden, kişilerin anılan görevlere atanması yönünde idareye bir takdir yetkisi tanınmadan ve emredici bir hükümle anılan kişilerin zorunlu olarak yöneticilik görevlerinden önceki görevlere atanacağını öngörülmesinin kamu hizmetinin etkin ve sağlıklı bir biçimde yürütülmesi amacını gerçekleştirmek bakımından zorunlu bir toplumsal ihtiyaca karşılık gelmediği anlaşılmaktadır. Anılan kişilerden yönetici olarak istifade edilmesi kamu hizmetinin etkin ve sağlıklı bir biçimde yürütülmesi amacını gerçekleştirmek

## 1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2022/869

KARAR NO : 2022/2911

*bakımından daha yararlı görülmesi durumunda bile kural uyarınca kategorik olarak bu kişilerin yöneticilik pozisyonunda değerlendirilmesi mümkün olmayacaktır. Bu anlamda kuralın anılan amaca ulaşılması bakımından elverişli bir araç öngörmediği de açıktır.*

- Bu yönleriyle kuralla özel hayata saygı gösterilmesi hakkına getirilen sınırlama demokratik toplum düzeninin gereklerine uygun olmadığı gibi ölçülülük ilkesini de ihlal etmektedir.
- Açıklanan nedenlerle kural Anayasa'nın 13. ve 20. maddelerine aykırıdır." gerekçesiyle iptal edilmiştir.

Yukarıda alıntısına yer verilen mevzuat hükmünde, her ne kadar kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanmasının esas olduğu belirtilmiş ise de; uyuşmazlığın çözümü bakımından (idarece iptal edilen hükme uygun bir şekilde davacı önceki göreve iade edildiği anlaşıldığından) Anayasa Mahkemesi'nin mezkur iptal kararının da görülmekte olan iş bu davaya hukuki etkisinin ortaya konulması gerekmektedir.

Anayasa Mahkemesince bir kanunun veya kanun hükmünde kararnamenin tümünün ya da bunların belirli hükümlerinin Anayasa'ya aykırı bulunarak iptal edilmiş olduğu bilindiği halde eldeki davaların Anayasa'ya aykırılığı saptanmış olan kurallara göre görüşülüp çözümlenmesi ve aynı şekilde idarelerce de işlemlerin Anayasa'ya aykırı bulunarak iptal edilmiş olduğu bilinen hükümlere göre tesis edilmesinin, Anayasa'nın üstünlüğü prensibine ve hukuk devleti ilkesine aykırı düşeceği izahıtan varestedir. Aksine bir durum, Anayasa'nın 153. maddesinde yer alan Anayasa Mahkemesi kararlarının bağlayıcı olduğu yönündeki hükme aykırılık oluşturacaktır.

Bu veriler ışığında, yukarıda alıntısına yer verilen mevzuat hükmünde kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanmasının esas olduğu belirtilmiş iken davacının eski kadro ve pozisyonu olan okul müdürlüğü kadrosuna atanmamasının mevzuata aykırılık teşkil ettiği, aynı şekilde idarece davacının Anayasa Mahkemesince iptal edilen hükme göre önceki görevine iade edildiğinin anlaşıldığı ancak bu durumun ise Anayasa'ya aykırılığı saptanmış bir yasa hükmüne istinaden tesis edilmiş olması da hukuka aykırılık taşıdığı, davacının yazılı sınav ile sözlü sınav şartlarını sağlamak suretiyle ihraz ettiği okul müdürlüğü kadro ve pozisyonuna atanmaması hak ve nesafet kurallarıyla bağdaşmadığından dolayı tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

**Açıklanan nedenlerle;**

1. Dava konusu işlemin **İPTALİNE**,
2. Aşağıda dökümü yapılan 67860-TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine,
3. Artan gider avansının talep edilmesi hâlinde derhâl, talep edilmemesi hâlinde ise hükmün kesinleşmesinden sonra re'sen davacıya iadesine,
4. Kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgarî Ücret Tarifesi uyarınca takdir olunan 5.500,00-TL vekâlet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine,
5. Kararın tebliğini izleyen günden itibaren **30 gün içinde Erzurum Bölge İdare Mahkemesine istinaf kanun yolu açık olmak üzere**, 30/11/2022 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.

Başkan  
EMRAH IŞIK  
182257

Üye  
MUAMMER ALDEMİR  
178443

Üye  
AYKUT RESULOĞLU  
182306

| YARGILAMA GİDERİ |   | :         |
|------------------|---|-----------|
| Başvuru Harcı    | : | 80,70 TL  |
| Karar Harcı      | : | 80,70 TL  |
| YD Harcı         | : | 133,00 TL |
| YD İtiraz Harcı  | : | 220,70 TL |
| Vekalet Harcı    | : | 11,50 TL  |
| Dosya Gömleği    | : | 7,00 TL   |
| Posta Gideri     | : | 145,00 TL |
| TOPLAM           | : | 678,60 TL |