

T.C.
DANIŞTAY
BEŞİNCİ DAİRE
Esas No : 2010/2927

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen :

Memur Sendikaları Konfederasyonu (Memur-Sen)

Vekili : Av. Abdülhamit GÖL - GMK Bulvarı Özveren Sok. No:9/4
Demirtepe/ANKARA

Davalı : Başbakanlık - ANKARA

İsteğin Özeti : Davacı sendika tarafından; 12.3.2010 günlü 27519 sayılı

Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 7. maddesiyle değiştirilen, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin 9. maddesinin birinci fıkrasında yer alan; "Ancak, başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede yıllık izin kullanılmaz." cümlesi ile ikinci fıkrasında bulunan "Görevde yükselme eğitime katılacakların sayısı, duyurulan boş kadro veya pozisyon sayısının üç katını geçemez. Üç katından az istekli bulunması halinde, ... Duyurulan kadro veya pozisyon sayısının üç katından fazla personelin başvurması halinde, bu Yönetmeliğin ekinde yer alan Personel Değerlendirme Formunda belirtildiği şekilde puanlama yapılmak suretiyle, toplam puanı en fazla olandan başlamak üzere, kadro veya pozisyon sayısının üç katı kadar personel belirlenerek eğitime alınır." ibarelerinin, anılan Yönetmeliğin 9. maddesiyle değiştirilen 11. maddesinin ikinci fıkrasının (d) bendinde yer alan, "Aylıksız izinde olanlar dahil" ibaresinin, aynı Yönetmeliğin 14. maddesiyle değişik Ek 3 . maddenin sonuna eklenen "Unvan değişikliği sınavında yüz puan üzerinden en az yetmiş puan alanlar başarılı sayılır." cümlesinin, aynı Yönetmelikle genel Yönetmeliğe eklenen ve (Ek-1) bölümünde yer verilen "Personel Değerlendirme Formu'nun 3 bölümünün (a) bendinin, 5. bölümünün (a) ve (b) bentlerinin öncelikle yürütmesinin durdurulması ve sonrasında iptali istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimî : Hüseyin Mısır .

Düşüncesi : Üst hukuk normları ile hukuka aykırılığı tespit edilemeyen dava konusu düzenlemelere yönelik yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği düşünülmüştür.

Danıştay Savcısı : Aylin Bayram

Düşüncesi : Dava, 12.3.2010 günlü, 27519 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 7. maddesiyle değiştirilen, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin 9. maddesinin 1. fıkrasında yer alan "Ancak, başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede yıllık izin kullanılmaz" cümlesinin, 9. maddesinin 2. fıkrasının son cümlesi hariç diğer ifadelerinin, 2. fıkrasının (d) bendinde yer alan, "Aylıksız izinde olanlar dahil" ibaresinin, aynı Yönetmeliğin 14. maddesiyle değişik Ek 3. maddenin sonuna eklenen " Unvan değişikliği sınavında yüz puan üzerinden en az yetmiş

T.C.
DANIŞTAY
BEŞİNCİ DAİRE
Esas No : 2010/2927

puan alanlar başarılı sayılır" cümlesinin, aynı Yönetmelikle Genel Yönetmeliğe eklenen ve Ek-1 bölümünde yer alan "Personel Değerlendirme Formu"nun 3. bölümünün (a) bendinin, 5. bölümünün (a) ve (b) bentlerinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 23. maddesinde, devlet memurlarının, bu Kanunda gösterilen süre ve şartlarla izin hakkına sahip oldukları belirtilmiş, aynı Kanunun 102 ve 103. maddelerinde de, yıllık izin süreleri, izinlerin nasıl kullanılacağı düzenlenmiştir. Dava konusu Yönetmeliğin 7. maddesiyle değiştirilen, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin 9. maddesinin 1. fıkrasında yer alan "Ancak, başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede yıllık izin kullanılmaz" yolundaki düzenleme, 657 sayılı Kanunun yukarıda yer verilen hükümlerinde yer almayan bir kısıtlama getirmesi nedeniyle düzenlemede yasaya ve hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Dava konusu Yönetmeliğin 9. maddesinin 2. fıkrasının (d) bendinde, aylıksız izinde olanlar dahil, atanmaya hak kazandıkları kadro veya pozisyona ilişkin görevlerine mevzuatla öngörülen süre içinde başlamayanların söz konusu atanma haklarının sona ereceği hükmüne bağlanmıştır. 657 sayılı Yasanın atamalarda görev yerine hareket ve işe başlama süresi başlıklı 62. maddesi hükmü ile maddede öngörülen sürelerin kanuni izinlerin kullanılması dönemine rastlaması halinde sürenin iznin bitimi tarihinde başlayacağını öngörülmüş olması nedeniyle, kanuni izin olan aylıksız iznin kullanılması durumunda da, atanmaya hak kazanılan kadro veya pozisyona ilişkin göreve başlama süresinin aylıksız iznin bitiminden itibaren başlaması gerektiğinden, düzenlemede, bu yönüyle yasaya uyarlık görülmemiştir.

Yönetmeliğin dava konusu diğer hükümlerine gelince; davanın bu bölümüne ilişkin olarak yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı Yasanın 27. maddesinde öngörülen koşullar bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, 12.3.2010 günü, 27519 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 7. maddesiyle değiştirilen, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin 9. maddesinin 1. fıkrasında yer alan "Ancak, başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede yıllık izin kullanılmaz" yolundaki düzenleme ile 9. maddesinin 2. fıkrasının (d) bendinde yer alan "Aylıksız izinde olanlar dahil, atanmaya hak kazandıkları kadro veya pozisyona ilişkin görevlerine mevzuatla öngörülen süre içinde başlamayanların söz konusu atanma haklarının sona ereceği hükmüne bağlanmıştır." cümlesinin yürütülmesinin durdurulması, Yönetmeliğin dava konusu diğer bölümlerine ilişkin olarak ise yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verilmesinin uygun olacağı düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Beşinci Dairesi'nce davalı idarenin savunmasının geldiği görülerek işin gereği yeniden düşünüldü:

T.C.
DANIŞTAY
BEŞİNCİ DAİRE
Esas No : 2010/2927

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 124. maddesinde; Başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzelkişilerinin, kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla yönetmelikler çıkartabileceği hüküm altına alınmıştır.

Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmelik 12.3.2010 günlü, 27519 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe girmiş, bu Yönetmeliğin 7. maddesyle, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin 9. maddesi başlığı ile birlikte değiştirilerek, değişik 9. maddenin birinci fıkrasında yer alan ve dava konusu edilen beşinci cümlesinde ise; "... Ancak başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede yıllık izin kullanılamaz." hükmü getirilmiştir.

Yapılan bu düzenleme ile; görevde yükselme veya unvan değişikliği sınavları için öngörülen başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede sınava katılacak olan personelin yıllık izin kullanma olanakları ortadan kaldırılmıştır.

Yukarıda adı geçen genel yönetmeliğin dayanağını da oluşturan 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Genel Hakların düzenlendiği, 3. bölümünde bulunan 103. maddesinde; "Yıllık izinler, amirin uygun bulacağı zamanlarda, toptan veya ihtiyaca göre kısım kısım kullanılabilir." hükmü bulunmaktadır. Dolayısıyla yıllık izinlerin kullanılmasında memurun amirine yetki verilmiş, devamı maddelerinde ise yıllık izinlerin kullanımına ilişkin herhangi bir kısıtlama yer almamıştır.

İlgili bu yasal düzenleme karşısında, memurların yıllık izinlerinin kullanımı yalnızca amirin takdir ve yetkisine bırakılarak başkaca bir kısıtlama ve engel getirilmemişken, dava konusu edilen söz konusu düzenleme ile üst hukuk normlarına uygun olmayan şekilde getirilen kısıtlamada hukuka ve kamu hizmetinin gereklerine uyarlık görülmemiştir.

Dava konusu edilen diğer düzenlemelerde ise, üst hukuk normlarına, hukuka ve kamu hizmetinin gereklerine aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Açıklanan nedenlerle; 12.3.2010 günlü, 27519 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren; Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 7. maddesinde yer alan "... Ancak başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede yıllık izin kullanılamaz." cümlesi yönünden 2677 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında sayılan koşullar gerçekleşmiş olduğundan yürütülmesinin durdurulmasına oyçokluğuyla, dava konusu edilen diğer düzenlemelere yönelik yürütmenin durdurulması isteminin ise reddine oybirliğiyle, 18.10.2010 tarihinde karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

Üye

Üye

Salih

Esen

Mustafa

Hayrettin

Nalan

ER

EROL

KILIÇHAN

KADİOĞLU

TEBZİ

(X)

3
Gökçe

ADLI GIBİDİR

T.C.
DANIŞTAY
BEŞİNCİ DAİRE
Esas No : 2010/2927

(X) KARŞI OY _____ :

Dava konusu edilen tüm düzenlemelere yönelik olarak yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerekirken, 12.3.2010 günlü, 27519 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren; Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 7. maddesinde yer alan "... Ancak başvuru tarihinin son günü ile sınav tarihi arasındaki sürede yıllık izin kullanılamaz." cümlesi yönünden verilen yürütmenin durdurulmasına ilişkin karara katılmıyorum.

Başkan
Salih ER

Salih ER
KARŞI OY GIBİDİR

H/C 20.10.2010

