

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2013/818

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : MEHMET AKİF ERTAŞ ADINA ENERJİ SANAYİ VE
MADENCİLİK HİZMETLERİ ÇALIŞANLARI
BİRLİĞİ SENDİKASI (ENERJİ BİR-SEN)

VEKİLİ : AV. ABDULHAMİT GÜL
Ehlibeyt Mahallesi Ceyhun Atıf Kansu Caddesi 110/9
Balgat/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : DEVLET SU İŞLERİ GENEL MÜDÜRLÜĞÜ
Devlet Mah. İnönü Bulvarı No: 16 Çankaya ANKARA

VEKİLİ : AV. BİRCE ÖZTABAK -Aynı yerde

İSTEMİN ÖZETİ : Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Batman 103. Şube Müdürlüğü'nde Tekniker olarak görev yapan davacı tarafından, "öğrenim özü" nedeniyle Trabzon İli'ne atanma talebinin reddine ilişkin 24.08.2012 tarih ve 396042 sayılı işlemin; eğitim hakkının Anayasanın 42. maddesiyle güvence altına alındığından, normlar hiyerarşisine aykırı şekilde genelge ile söz konusu hakkın kullanımının engellendiği, kazanmış olduğu eğitim programının ikinci eğitim olduğundan, ders sınav saatlerinin mesai saatleri dışında olduğu ve bu nedenle kamu görevini aksatmadan yerine getirebileceğinden bahisle, hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacı sendika üyesinin, KPSS-2010/2 atama sonuçlarına göre ilk defa aday memur olarak yerleştirildiği, KPSS sonuçlarına göre ilk defa aday memur olarak yerleştirilenlerin isteğe bağlı naklen atanma koşullarını düzenleyen 2007 tarihli Genelgede, personelin asgari 5 yıl süreyle çalışma koşulunun getirildiği, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ve ilgili Yönetmelikte eğitim özü nedeniyle atamanın düzenlenmediği, ayrıca çalıştığı kurumda hizmetine ihtiyaç duyulduğunun belirtildiği ve emsal yargı kararları uyarınca tesis edildiği belirtilen işlemin hukuka uygun olduğundan, davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Batman İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Batman 103. Şube Müdürlüğü'nde Tekniker olarak görev yapan davacı tarafından, "öğrenim özü" nedeniyle Trabzon İli'ne atanma talebinin reddine ilişkin 24.08.2012 tarih ve 396042 sayılı işlemin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın "Eğitim ve Öğrenim Hakkı ve Ödevi" başlıklı 42. maddesinde; "Kimse, eğitim ve öğrenim hakkından yoksun bırakılamaz. Öğrenim hakkının kapsamı kanunla tespit edilir ve düzenlenir..." hükmü, 90. maddesinin son fıkrasında da; "Usulüne uygun yürürlüğe konulmuş milletlerarası antlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesi'ne başvurulamaz" hükmü yer almıştır.

Ülkemizin de taraf olduğu Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin "İnsan Haklarının ve Temel Haklarının Korunmasına İlişkin Sözleşme"ye 1 Nolu Ek Protokol"ün 2. maddesinde, "Hiç kimse eğitim hakkından yoksun bırakılamaz. Devlet, eğitim ve öğretim alanında yükleneyeceği

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2013/818

görevlerin yerine getirilmesinde, ana ve babanın bu eğitim ve öğretiminin kendi dini ve felsefi inançlarına göre yapılmasını sağlama hakkına saygı gösterir." hükmüne, İnsan Hakları Evrensel Beyannamesinin 26. maddesinde ise, "Herkes eğitim hakkına sahiptir." hükmüne yer verilmiştir.

Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmeliğin "Memurun isteği üzerine yapılabilecek yer değiştirmeler" başlıklı 12. maddesinde de; "Aşağıda belirtilen özrün belgelendirilmesi halinde, bölgelerdeki ve/veya hizmet alanlarındaki zorunlu çalışma süreleri tamamlanmadan memurun isteği üzerine yer değiştirme suretiyle atama yapılabilir:

A Özür Grubu: Sağlık durumu,

B Özür Grubu: Eş durumu,

Bu özür gruplarında, yukarıda belirtilen öncelik sırası esas alınır." kuralı düzenlenmiştir.

Dosyanın incelenmesinden; davalı idare 10. Bölge Müdürlüğü'ne bağlı Batman 103. Şube Müdürlüğü'nde tekniker olarak görev yapan davacı sendika üyesi olan Mehmet Akif Ertaş'ın, Harran Üniversitesi Harita Kadastro Ofisiers Programı mezunu olduğu, 2011 yılı Dikey Geçiş Sınavı ile Karadeniz Teknik Üniversitesi Mühendislik Fakültesi Harita Mühendisliği Bölümü'nü (İkinci Öğrenim) kazanması nedeniyle, harita teknikerliğinin üst öğrenimi niteliğinde olan Harita Mühendisliği eğitimi alabilmek amacıyla Trabzon 22. Bölge Müdürlüğü'ne atamasının yapılması istemiyle yaptığı 20/07/2012 tarihli başvurusunun, 28/11/2007 tarih ve 8898 sayılı Genelge gereğince 5 yıl çalışma şartını taşımadığı gerekçesiyle reddine ilişkin 24/08/2012 tarih ve 396042 sayılı işlemin tesis edilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Yukarıda metni aktarılan Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin İnsan Haklarının ve Temel Haklarının Korunmasına İlişkin Sözleşmeye Ek Protokol ile iç hukuk kuralları birlikte değerlendirildiğinde; Devletlerin, öğrenim hakkını reddetmemeyi kendi yetki alanlarındaki herkese belli bir zamanda mevcut okullara girme hakkını hem de yapılan öğrenimi resmen tanıyarak kişiye izlenen öğrenimden yararlanma olanağını tanıyıp güvence altına alma yükümlülüğü olduğu anlaşılmaktadır.

Diğer taraftan, 30/01/2010 tarih ve 27478 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sendikalar Gelişmeler Doğrultusunda Önlemler Başlıklı Başbakanlık Genelgesinin 7. maddesinde, Kamu kurum ve kuruluşlarının, Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına Dair Yönetmelik kapsamında yapacakları atama işlemlerinde, ilgili mevzuat hükümlerine uygun olarak eş, öğrenim ve sağlık durumuna dayalı atama taleplerinin gerçekleştirilmesine azami özen gösterecekleri hususu vurgulanmıştır.

Davalı idare tarafından, harita teknikeri olan davacı sendika üyesinin, Karadeniz Teknik Üniversitesi Mühendislik Fakültesi Harita Mühendisliği Bölümü (İkinci Öğrenim) kazanması nedeniyle, "eğitim özrü" nedeniyle Trabzon İİ'ne naklen atanma talebinin reddine ilişkin işlemin sebebi olarak, 8898 sayılı Genelge uyarınca 5 yıl çalışma şartını taşımadığının belirtilmesi, ayrıca savunma dilekçesinde de söz konusu gerekçe ile birlikte görev yaptığı yerde hizmetine ihtiyaç duyulduğunun belirtilmesi nedeniyle, anılan iddiaların birlikte değerlendirilmesi gerekmektedir.

28/11/2007 tarih ve 8898 sayılı Genelge, KPSS sonucuna göre kendi tercihleri neticesinde ilk defa aday memur olarak yetiştirilerek görevine başlayan personel ile diğer Kamu Kurum ve Kuruluşlarından naklen atanmış personelin, asgari 5 yıl süreyle çalışmadan nakil talebinde bulunanların bu taleplerinin dikkate alınmayacağını ve yer değiştirmeye benzer geçici görevlendirme yapılmayacağını dikkate alınarak birlikte, üst norm olan 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ve Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2013/818

Yönetmelikte bu yönde herhangi bir düzenlemenin bulunmaması nedeniyle, hükme esas alınmasına olanak bulunmamaktadır. Ayrıca, davacı sendika üyesinin "öğrenim hakkı"nı kullanacağı Trabzon İli'nde hizmetine ihtiyaç duyulmadığına dair herhangi bir bilgi ve belgenin de sunulmadığı gibi, Anayasa ve Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin yukarıda anılan hükümleri ile güvence altına alınan "eğitim hakkı"nın kullanımını yoksun bırakılmasına olanak bulunmadığı kuşkusuzdur.

Bu durumda; harita teknikeri olarak görev yapan davacı sendika üyesinin, üst öğrenim mahiyetindeki Harita Mühendisliği Bölümü ikinci öğrenimde eğitimine devam ettirebilmesi için Trabzon İli'ne naklen atanma başvurusunun, yukarıda anılan Yönetmelikte eğitim ömrünün düzenlenmediği ve Genelge uyarınca 5 yıl çalışma koşulunu sağlamadığı gerekçesiyle reddine ilişkin dava konusu işleminde, gerek ülkemizin taraf olduğu milletlerarası sözleşmeler gerekse Anayasa'nın 42. maddesinde zikredilen kimsenin eğitim ve öğrenim hakkından yoksun bırakılamayacağı hükmü göz önünde bulundurulduğunda hukuka uyarlık görülmemiştir.

Diğer yandan, eğitim hakkının kullandırılmamasına yönelik olduğu anlaşılan dava konusu işlemin, uygulanması halinde telâfisi güç veya imkânsız zararların olduğu hususunda kuşku bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 sayılı Kanun'un 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütülmesinin durdurulmasına**, aynı maddenin 6. fıkrası gereğince, kararın tebliğinden itibaren (7) gün içerisinde Diyarbakır Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere, 09/05/2013 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
YASİN KARABABA
94896

Üye
MEHMET TOSUN
97693

Üye
GÜLTEKİN ÇETİN
138957