

**İtiraz Eden (Davacı)** : Eğitim ve Bilim Öğretmenleri Sendikası  
**Vekili** : Av. Burak Sabuncu  
Mithatpaşa Cad. No:66/15 Kızılay / ANKARA  
**Karşı Taraf (Davalı)** : Milli Eğitim Bakanlığı / ANKARA  
**Vekili** : Av. Kamâl Bildirici - Aynı yerde  
**İstemin Özeti** : Danıştay İkinci Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin 17/10/2016 günlü, E:2016/10560 sayılı karar, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmesini istemektedir.  
**Danıştay Tetkik Hâkimi** : Züleyha Bakır  
**Düşüncesi** : İtirazın kabulü ile yürütmenin durdurulmasına karar verilmesi gerekliği düşünülmektedir.

#### TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca dosya incelendi, gereği görüldü:

26/08/2015 tarihli Bakan Onayı ile yürürlüğe konulan 2015 yılı Bilim ve Sanat Merkezlerine Öğretmen Seçme ve Atama Kılavuzunun 4. maddesinde yer alan ve Valiliklerce belirlenen "İl Öğretmen Değerlendirme Komisyonu" ile Bakanlıkça belirlenen "Bölge Sözlü Sınav Komisyonu" oluşturulmasına ilişkin hükümleri ile 4.1. maddesinde yer alan "Bölge Sözlü Sınav Komisyonu" bölümünün (a), (b), (c) ve (e) bentlerinin iptali ve yürütülmesinin durdurulması istemiyle açılan davada; Danıştay İkinci Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin 17/10/2016 günlü, E:2016/10560 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmesini istemektedir.

2015 yılı Bilim ve Sanat Merkezlerine Öğretmen Seçme ve Atama Kılavuzunun 4. Komisyonların oluşumu başlıklı maddesinde; "Bilim ve sanat merkezlerine atanacak adaylar için duyuru, başvuru ve değerlendirme amacıyla Bakanlıkça Bölge Sözlü Sınav Komisyonu ve Valiliklerce İl Öğretmen Değerlendirme Komisyonu oluşturulur.

Bu komisyonlardan;

İl Öğretmen Değerlendirme Komisyonu: İllerde İnsan Kaynaklarından sorumlu İl Millî Eğitim Müdür Yardımcısı/Şube Müdürü başkanlığında, Özel Eğitim Hizmetlerinden sorumlu İl Millî Eğitim Müdür Yardımcısı/Şube Müdürü, ilde bulunan Bilim ve Sanat Merkezleri Müdürleri, İl Millî Eğitim Müdürlüğüne seçilen bir Rehberlik ve Araştırma Merkezi Müdürü, bir İhtisat Müdürü, bir Ortaokul Müdürü ve bir Uzun Müddetli Okul Müdürü olur.

Bölge Sözlü Sınav Komisyonu: Özel Eğitim ve Rehberlik Hizmetleri Genel Müdürlüğünden bir Daire Başkanı başkanlığında, İl Millî Eğitim Müdürünün belirleyeceği İl Millî Eğitim Müdür Yardımcısı veya İlçe Millî Eğitim Müdürü, İl Millî Eğitim Şube Müdürü (öncelikle özel eğitim ve rehberlik hizmetlerinde sorumlu şube müdürü) olmak üzere üç üyeden oluşur. Komisyona herhangi bir yasal gerekçe ile üyelerin katılmama durumunda aynı usulle yedek üye belirlenir." düzenlemesine yer verilmiş, 4.1. Komisyonların görevleri başlıklı maddesinde; "..... Bölge Sözlü Sınav Komisyonu'nun görevleri şunlardır:

- a) Sözlü sınav sorularını hazırlamak veya hazırlatmak,
- b) İl Öğretmen Değerlendirme Komisyonunca bildirilen adaylara sözlü sınavı yapmak, değerlendirmek,

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU**  
**YD İtiraz No : 2017/164**

ç) Sözlü sınavla ilişkin itirazları sonuçlandırmak,

e) Sözlü sınavna katılan adayların başan sıralamasını EK-2 Değerlendirme kriterleri üzerinden belirlenen puanın %60'ı ile sözlü sınavından alınan notun %40'ının toplamına göre en yüksek puan alandan başlamak üzere belirlemek." ifadesine yer verilmiştir.

Dava konusu Kılavuzun dayanağının Kasım 2015 Tebliğler Dergisinde yayımlanan Millî Eğitim Bakanlığı Bilim ve Sanat Merkezleri Yönergesi olduğu anlaşılmaktadır.

Bu Yönerge ile Millî Eğitim Bakanlığına bağlı bilim ve sanat merkezlerinin kuruluşu, bu merkezlere devam edecek öğrencilerin seçilmesi, kayıt kabul işlemleri, öğretmenlerin seçilmesi ve hizmet içi eğitimleri, merkezlerde sunulacak eğitim öğretim hizmetlerinin yürütülmesine ilişkin usul ve esasların düzenlendiği; Yönergenin dayanağı olarak ise, 14/06/1973 tarihli ve 1739 sayılı Millî Eğitim Temel Kanunu, 1/7/2005 tarihli ve 5378 sayılı Engelliler Hakkında Kanun, 30/5/1997 tarihli ve 573 sayılı Özel Eğitim Hakkında Kanun Hükmünde Karamame ve 31/5/2006 tarihli ve 26184 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Özel Eğitim Hizmetleri Yönetmeliğinin gösterildiği görülmektedir.

1739 sayılı Millî Eğitim Temel Kanununun "Kapsam" başlıklı 1. maddesinde, bu Kanunun, Türk millî eğitiminin düzenlenmesinde esas olan amaç ve ilkeleri, eğitim sisteminin genel yapısı, öğretmenlik mesleği, okul bina ve tesisleri, eğitim araç ve gereçleri ve Devletin eğitim ve öğretim alanındaki görev ve sorumluluğu ile ilgili temel hükümleri bir sistem bütünlüğü içinde kapsadığı, "Öğretmenlik" başlıklı 43. maddesinin son fıkrasında, öğretmenlerin hizmet sürelerine ve/veya isteğe bağlı il içi veya il dışı yer değiştirmelerine ilişkin usul ve esasların yönetmelikle belirleneceği, "Öğretmenlerin nitelikleri ve seçimi" başlıklı 45. maddesinin son fıkrasında ise, hangi derece ve türdeki eğitim, öğretim, teftiş ve yönetim görevlerine, hangi seviye ve alanda öğrenim görmüş olanların ne gibi şartlarla seçilebileceklerinin yönetmelikle düzenleneceği belirtilmiştir.

573 sayılı Özel Eğitim Hakkında Kanun Hükmünde Karamamenin "Kapsam" başlıklı 2. maddesinde, bu Kanun Hükmünde Karamamenin; özel eğitim gerektiren bireyler ile onlara doğrudan veya dolaylı olarak sunulacak eğitim hizmetlerini; bu hizmetleri sağlayacak okul, kurum ve programları kapsadığı belirtilmiş, "Tanımlar" başlıklı 3. maddesinin 1. fıkrasının (a) bendinde, özel eğitim gerektiren birey, çeşitli nedenlerle, bireysel özellikleri ve eğitim yeterlilikleri açısından akranlarından beklenen düzeyden anlamlı farklılık gösteren birey, (b) bendinde, özel eğitim, özel eğitim gerektiren bireylerin eğitim ihtiyaçlarını karşılamak için özel olarak yetiştirilmiş personel, geliştirilmiş eğitim programları ve yöntemleri ile onların engellilik durumu ve özelliklerine uygun ortamlarda sürdürülen eğitim olarak tanımlanmış, "Okul ve kurum ağırla" başlıklı 23. maddesinde, özel eğitim okul ve kurumları ile beraberlik ve anlaşılma merkezlerinin Bakanlıkça açılacağı, "Personel" başlıklı 25. maddesinde, özel eğitim okul ve kurumları ile özel eğitime destek sağlayarak okul ve kurumların eğitim-öğretim sınıfı personel ihtiyaçlarını öncelikle karşılanacağı; ihtiyaç duyulan uzman personelin atanacağı veya diğer kurum ve kuruluşlarla işbirliği yapılarak görevlendirileceği, Geçici Maddesinde ise, bu Kanun Hükmünde Karamamenin uygulanması ile ilgili hususların Bakanlıkça hazırlanacak yönetmeliklerde belirtileceği, söz konusu yönetmeliklerin, bu Kanun Hükmünde Karamamenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren bir yıl içerisinde çıkarılacağı düzenlenmiştir.

652 sayılı Millî Eğitim Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Karamamenin "Görevler" başlıklı 2. maddesinin 1. fıkrasının (e) bendinde, özel yetenek sahibi kişilerin bu niteliklerini koruyucu ve geliştirici özel eğitim ve öğretim programlarını tasarlamak, uygulamak ve uygulanmasına koordine etmek, Millî Eğitim Bakanlığının görevleri arasında sayılmış, "Atama" başlıklı 37. maddesinin 4. fıkrasında ise, öğretmenlerin yer değiştirme suretiyle atamalarında uyulacak temel ilkeler,

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU**  
**YD İtiraz No : 2017/164**

özür grupları, hizmet bölgeleri ve alanları, hizmet puanı ve diğer hususlara ilişkin usûl ve esasların yönetmelikle belirleneceği ifade edilmiştir.

31/05/2006 tarihli ve 26184 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Özel Eğitim Hizmetleri Yönetmeliğinin "Üstün yetenekli bireylerin eğitimi amacıyla açılan kurumlar" başlıklı 43. maddesinde; okul öncesi, ilköğretim ve orta öğretim çağındaki üstün yetenekli öğrencilerin bireysel yeteneklerinin farkında olmalarını ve kapasitelerini geliştirerek en üst düzeyde kullanmalarını sağlamak amacıyla Bakanlıkça gündüzlü özel eğitim kurumları açılacağı belirtilmekle birlikte, gerek bu Yönetmelikle, gerekse yukarıda anılan diğer mevzuatta burada görev yapacak personelin nitelikleri düzenlenmemiş olup, anılan hususun Yönerge ile düzenlendiği anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerine göre; özel eğitim gerektiren bireylerin eğitimi programlamak, bu kişilere yönelik okul ve kurumlar açmak, Millî Eğitim Bakanlığının görev ve yetkileri dahilinde olup, Millî Eğitim Bakanlığı Bilim ve Sanat Merkezlerinin de bu kapsamda kurulmuş kurumlar kapsamında olduğu açıktır.

Dava konusu uygulamazlığın çözümlenebilmesi için, Millî Eğitim Bakanlığına bağlı bilim ve sanat merkezlerinin kuruluşu, bu merkezlere devam edecek öğrencilerin seçilmesi, öğretmenlerin seçilmesi ve hizmet içi eğitimleri, merkezlere sunulacak eğitim öğretim hizmetlerinin yürütülmesine ilişkin usul ve esasların, konusu itibarıyla Yönerge şeklinde ve Resmi Gazete'de yayımlanmaksızın düzenlenip düzenlenemeyeceği hususunun açıklığa kavuşturulması gerekmektedir.

Gerek 573 sayılı KHK'nın uygulanması ile ilgili hususların, gerekse öğretmenlerin atanma ve yer değiştirmelerine ilişkin hususların yönetmeliklerle düzenlenmesi gerektiği yukarıda yer verilen mevzuatta açıkça belirtilmiştir.

Öte yandan, 3011 sayılı "Resmî Gazete'de Yayımlanacak Olan Yönetmelikler Hakkında Kanun'un 1. maddesinde, Başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzelkişilerinin; işbirliğine, yetki ve görev alanlarına ait hükümleri düzenleyen, kamu personeline ait genel hükümleri kapsayan, kamuyu ilgilendiren Yönetmeliklerin Resmî Gazete'de yayımlanacağı kurala bağlandığından, Millî Eğitim Bakanlığına bağlı bilim ve sanat merkezlerinin kuruluşu, bu merkezlere devam edecek öğrencilerin seçilmesi, öğretmenlerin seçilmesi ve hizmet içi eğitimleri, merkezlere sunulacak eğitim öğretim hizmetlerinin yürütülmesine ilişkin usul ve esasların yönerge ile değil, yönetmelikle düzenlenmesi ve bu yönetmeliğin de Resmî Gazete'de yayımlanması gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

Bu durumda, Yönetmelikle düzenlenmesi ve anılan Yönetmeliğin Resmî Gazetede yayımlanması gerekirken, Yönerge ile yapılan düzenlemede hukuka uyarak bulunmadığından, anılan Yönergeye dayalı Kılavuz hükümlerinde de hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dayda 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 4001 sayılı Kanunla değişik 27. maddesinde öngörülen ve yürütmeyi durdurulmasına karar verilmesi için gerekli olan koşulların gerçekleştiği anlaşıldığından, davaaı itirazının KABULÜNE ve 2015 yılı Bilim ve Sanat Merkezlerine Öğretmen Seçme ve Atama Kılavuzunun 4. maddesinde yer alan "İl Öğretmen Değerlendirme Komisyonu" ile "Bölge Sözlü Sınav Komisyonu" oluşturulmasına ilişkin hükümleri ile 4.1. maddesinde yer alan "Bölge Sözlü Sınav Komisyonu" bölümünün (a), (b), (c) ve (e) bentlerinin YÜRÜTÜLMESİNİN DURDURULMASINA, 05/04/2017 gününde oyçokluğu ile karar verildi.

