

T.C.
EDİRNE
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/838

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : HÜSEYİN BÜLENT ERTAÇ
VEKİLİ : AV. BURAK SABUNCU
-UETS[16927-29778-52317]

KARŞI TARAF (DAVALI) : EDİRNE VALİLİĞİ
VEKİLİ :AV. DR. ÖNDER ARPACI

İSTEMİN ÖZETİ : Edirne İlhami Ertem Anadolu Lisesinde kadrolu psikolojik danışman ve rehber öğretmeni olarak görev yapan davacı tarafından, geçici olarak haftada bir gün başka okulda görevlendirilmesine ilişkin Edirne Valiliğinin 07.02.2023 tarih ve 70073492 sayılı işleminin; hukuka aykırı olduğu, kendisinin izni ve görüşüne başvurulmadığı, Anayasa'da yer alan "Hiç kimse zorla çalıştırılmaz. Angarya yasaktır." hükmünün ihlal edildiği, rehber öğretmenlerin derse girme yükümlülüğü olmayıp mesai usulü çalışmaları, geçici görevlendirme şartlarının bulunmadığı ileri sürülerek iptali ile yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Merkez İlhami Ertem Anadolu Lisesi Rehber Öğretmeni davacı Valilik Makamının 07./02.2023 tarih ve 70073492 sayılı Valilik Oluru ile Merkez İlçe Mithatpaşa İlkokuluna haftanın bir günü olacak şekilde görevlendirildiği, görevlendirmenin keyfiyetle değil, insan haklarının en önemli ilkelerinden bir tanesi olan "eşitlik" ilkesini gözetmek adına gerçekleştiği, Rehber Öğretmenler'in uzmanlıkları gereği görevleri okullarda başka bir öğretmen tarafından gerçekleştirilemediği, bunun yanında nasıl ki mahkemelerce Rehber Öğretmenler çocukların ifadelerinin alınması esnasında çocuklara nezaret ederek uzmanlığa dayalı mecburi bir kamu hizmeti yerine getirdiği, burada yapılan görev de dezavantajlı okulların ihtiyaçları kapsamında zorunlu gerçekleştirilmesi gereken bir kamu hizmeti olduğu, İl genelinde 37 Rehberlik Öğretmeni açığı bulunduğu, kısıtlı insan kaynağını kapatmak, eğitimde fırsat eşitliğini sağlamak amacı ile idarenin önlemler almasının zorunlu olduğu, her Türk vatandaşının görev bilinci ve milli şuur içerisinde verilen böyle önemli görevleri bihakkın yerine getirmesinin bir gurur kaynağı sayılması gerektiği, bu kapsamda davacı dışında bir tane daha Rehber Öğretmen bulunduğu ve görevlendirmenin haftanın sadece Çarşamba günleri olduğu da göz önüne alındığında bu işlemin iptalinin kamu yönetimi, ilgili mevzuat ve ilkelerine aykırı olacağı belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Edirne İdare Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava, Edirne İlhami Ertem Anadolu Lisesinde kadrolu psikolojik danışman ve rehber öğretmeni olarak görev yapan davacı tarafından, geçici olarak haftada bir gün başka okulda görevlendirilmesine ilişkin Edirne Valiliğinin 07.02.2023 tarih ve 70073492 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında; "Danıştay veya idari mahkemeler, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler." hükmüne yer verilmiştir.



T.C.
EDİRNE
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/838

1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu'nun Genellik ve eşitlik başlıklı 4. maddesinde, "Eğitim kurumları dil, ırk, cinsiyet, engellilik ve din ayırımı gözetilmeksizin herkese açıktır. Eğitimde hiçbir kişiye, aileye, zümreye veya sınıfa imtiyaz tanınmaz." Fırsat ve imkan eşitliği başlıklı 8. Maddesinde, "Eğitimde kadın, erkek herkese fırsat ve imkan eşitliği sağlanır. Maddi imkanlardan yoksun başarılı öğrencilerin en yüksek eğitim kademelerine kadar öğrenim görmelerini sağlamak amacıyla parasız yatılılık, burs, kredi ve başka yollarla gerekli yardımlar yapılır. Özel eğitime ve korunmaya muhtaç çocukları yetiştirmek için özel tedbirler alınır." hükümlerine yer verilmiştir.

5442 sayılı Yasa'nın 8. maddesinde, "Yetiştirme ve ikmal kaynakları Bakanlıklar veya tüzel kişiliği haiz genel müdürlüklere bağlı olup il genel teşkilatı içinde birden fazla istihdam yerleri bulunan meslek, fen ve uzmanlık kadrolarına dahil görevlerden:

A) İlçe idare şube başkanı sıfatını haiz olanlarla il merkezinde Devlet gelir, giderlerinin ve mallarının tahakkuk, tahsil, ödeme ve idaresiyle ilgili ikinci derecedeki müdürler, şube şefleri ve kontrol memurları, nakit muhasipleriyle, lise, orta ve o derecelerdeki okul müdür ve öğretmenleri, hastaneler müteahhasis hekimleri, Bakanlıklar veya tüzel kişiliği haiz genel müdürlükler tarafından tayin edilirler.

B) Bunun dışında kalan bütün memurlar Bakanlıklar veya tüzel kişiliği haiz genel müdürlükler tarafından valilik emrine tayin edilerek il idare şube başkanının inhası üzerine valiler tarafından istihdam yerleri tesbit olunur.

C) Yukarıdaki fıkralarda yazılı bütün memurların lüzumu halinde il içinde nakil ve tahvilleri mensup olduğu il idare şube başkanlarının inhası üzerine valiler tarafından icra edilmekle beraber mensup oldukları Bakanlıklar veya genel müdürlüklere sebepleriyle bildirilir.

Yukarda (A, B) fıkraları dışında kalan il merkez teşkilatına bağlı memurlar ilgili idare şube başkanının inhası ile valiler tarafından tayin, nakil ve tahvil olunurlar." hükmüne yer verilmiştir.

Aynı Yasa'nın 9/G maddesinde, "Vali, il içindeki idare ve müesseselerde çalışan uzman veya fen kollarına dahil memur ve müstahdemlerden asli vazifelerine hâle getirmemek şartıyla ilin genel ve mahalli hizmetlerine müteallik işlerin görülmesini isteyebilir. Bu memurlar verilen işleri yapmakla ödevlidirler. Vali, keyfiyetten ilgili Bakanlığa ve tüzel kişiliği haiz genel müdürlüğe bilgi verir." hükmü yer almıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; Edirne Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 02.02.2023 tarih ve E.69794478 sayılı işlemi ile 20.12.2022 tarihinde dezavantajlı bölgelerde eğitim veren okulların idarecileri ile gerçekleştirilen toplantıda rehber öğretmen/psikolojik danışman normu bulunmayan okullarda haftada bir gün rehber öğretmen/psikolojik danışman görevlendirilmesinin değerlendirildiği ve dezavantajlı bölgelerde Rehberlik öğretmeni normu bulunmayan Temel Eğitim Genel Müdürlüğüne bağlı dezavantajlı ilkokul ve ortaokullarda Rehber Öğretmen/Psikolojik Danışman görevlendirilmesinin talep edilmesi sonucunda, Edirne İlhami Ertem Anadolu Lisesinde kadrolu psikolojik danışman ve rehber öğretmeni olarak görev yapan davacının, geçici olarak haftada bir gün Merkez İlçe Mithatpaşa İlkokuluna görevlendirilmesine ilişkin Edirne Valiliğinin 07.02.2023 tarih ve 70073492 sayılı işleminin tesis edildiği, bu işlemin iptali istemiyle de bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Kurumların süreklilik arz eden hizmetler için personel sayısının yetersiz olması durumunda, kadro imkanları dikkate alınarak açıktan veya naklen memur istihdam etme imkânı bulunmakta ise de, hizmetlerin kurumların kendi personeli eliyle gördürülmesi temel ilke olmakla birlikte, kısa sürede personel temininin mümkün olmaması, olağanüstü şartların oluşması, geçici süreli olarak iş yükünde artış olması gibi istisnai ve arızı durumlarda kurumlar arasında geçici görevlendirmeye hukukumuzda imkân tanınmıştır.



T.C.
EDİRNE
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/838

Bununla birlikte, yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri çerçevesinde, geçici süreli görevlendirmenin, sürekli bir hizmet gördürme usulüne dönüşmemesi ve amacı dışında kullanılmaması gerekmekte olup, personel ihtiyacının öncelikle ilgili mevzuata uygun bir şekilde açıktan veya nakil yoluyla memur alınarak karşılanması, geçicilik arz eden durumlarda ise geçici görevlendirmenin mahiyetine uygun olarak geçici süreli görevlendirme yapılması gerekmektedir.

Uyuşmazlık konusu olayda; dava konusu işlemlerle "İlimiz Merkezinde bulunan ve Rehber Öğretmen/ Psikolojik Danışman normu bulunmayan dezavantajlı okullara ekli listede adı ve bilgileri yazılı kişilerin, Rehber Öğretmen/ Psikolojik Danışman olarak haftada bir gün (Çarşamba) görevlendirilmelerini" denilmek suretiyle haftada bir gün görevlendirildiği, görevlendirmede herhangi bir süre belirtilmediği, süresiz görevlendirmenin, statü hukuku olan memur hukukunda, kamu görevlisine tanınan "hukuki güvenlik" ilkesiyle bağdaşmayacağı, görevlendirme işleminin mahiyeti gereği belirli bir süre için düzenlenmesi gerektiği, dolayısıyla idarenin sahip olduğu takdir yetkisinin hizmet gereklerine uygun kullanılmadığı anlaşıldığından, davacının haftada bir gün görevlendirilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, hukuka açıkça aykırı olan dava konusu işlemin davacı açısından telafisi güç veya imkansız zararlar meydana getirebileceği kuşkusuzdur.

Açıklanan nedenlerle;

- 1- Hukuka aykırılığı açık olan dava konusu Edirne Valiliğinin 07.02.2023 tarih ve 70073492 sayılı işleminin uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden, 2577 sayılı Kanununun 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütülmesinin durdurulmasına,**
- 2- Kararın tebliğini izleyen günden itibaren **7 gün** içerisinde **İstanbul Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu** açık olmak üzere, 25.05.2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

