

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen: Türk Eğitim Sen
(Türkiye Eğitim, Öğretim ve Bilim
Hizmetleri Kolu Kamu Çalışanları
Sendikası)

Vekili : Av. İsmihan Kübra Akkaş
Erzurum Mahallesi Talatpaşa Bulvarı No:160 Kat:8
Cebeci Çankaya / ANKARA

Davalı : Milli Eğitim Bakanlığı -ANKARA

Vekili : Hukuk Müşaviri Seval Özkan Ülgen (Aynı yerde)

İstemin Özeti : Davacı; 2015 yılı Yurt Dışında Görevlendirilecek Öğretmenlerin Mesleki Yeterlilik Sınavı ve Temsil Yeteneği Mülakatı Başvuru Kılavuzunun 3.6. maddesinin, 7.3. madde başlığı altındaki "Bir Adayın, Temsil Yeteneği Mülakatında başarılı olması ya da aynı yıl içerisinde yurt dışı göreve uyum seminerine alınması yurt dışında görevlendirileceği anlamını taşımamaktadır." hükmünün ve "Görev Süresi" başlıklı 7.4. maddesindeki "Herhangi bir nedenle görev süresi uzatılmayan öğretmenler hiçbir şekilde bir hak iddia edemez." hükmünün iptalini ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Müjgan Yılmaz Kara

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin kabulü gerektiği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onaltıncı Dairesince, davalı idarenin birinci savunması ile 7.4.2015 tarihli ara kararı cevabının geldiği görüldüğü gereği görüldü:

Dava; 2015 yılı Yurt Dışında Görevlendirilecek Öğretmenlerin Mesleki Yeterlilik Sınavı ve Temsil Yeteneği Mülakatı Başvuru Kılavuzunun 3.6. maddesinin, 7.3. madde başlığı altındaki "Bir Adayın, Temsil Yeteneği Mülakatında başarılı olması ya da aynı yıl içerisinde yurt dışı göreve uyum seminerine alınması yurt dışında görevlendirileceği anlamını taşımamaktadır." hükmünün ve "Görev Süresi" başlıklı 7.4. maddesindeki "Herhangi bir nedenle görev süresi uzatılmayan öğretmenler hiçbir şekilde bir hak iddia edemez." hükmünün iptali istemiyle açılmıştır.

İdare Hukukunda yetki hangi makama verilmiş ise, sadece o makam tarafından kullanılabilir. Kural olarak bu makam, sahip olduğu yetkiyi bir başka makama da devredemez. Ancak bu kurala, "yetki devri" adı verilen bir istisna getirilmiştir.

Yetki devri, bir makamın sahip olduğu karar alma yetkisinin diğer bir makama aktarılmasından ibarettir. Bunun şartları ise; yetki devri yapan makamın bu yetkiye sahip olması, aynı tüzel kişilik içinde hiyerarşik üstten asta doğru yapılması, kanun veya kanun hükmünde karamamede yetki devrinin öngörülmesi, açıkça veya zımnen yetki devrinin yasaklanmaması, kısmi ve yeterli açıklıkta yazılı olarak yapılması, ayrıca yayımlanması veya ilan edilmesidir.

Bu durumda, yetkiyi devreden makamın artık karar alma yetkisi kalmamaktadır. Ayrıca tesis olunan işlemin hukuki etkisi yetkiyi devreden değil, devralan makamın idari hiyerarşideki yerine bağlıdır ve yetkiyi devralanın kendi adına aldığı kararlar olarak kabul edilir. Bunun yanında; yetkiyi devralan, kanunun açık izni olmaksızın, aldığı yetkiyi bir başka makama da devredemez.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Ek 36. maddesinin 3. fıkrasında; bu madde uyarınca yurt dışında görevlendirilecek personelin unvanı, sayısı, nitelikleri, seçim esas ve usulleri, görev yerleri ve süreleri, izinleri, yurtdışındaki görevlerinin sona erdirilmesi ile bu maddenin uygulanmasına ilişkin diğer esas ve usullerin Dışişleri, Milli Eğitim ve Kültür Bakanlıkları ile Diyanet İşleri Başkanlığı'nın görüşleri ve Maliye Bakanlığı'nın teklifi üzerine Bakanlar Kurulu'nca belirleneceği kuralına yer verilmiştir. ④

Anılan maddeye dayanılarak hazırlanan Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonunun Çalışma Esas ve Usulleri ile Bu Komisyon Tarafından Yurtdışında Görevlendirilecek Personelin Nitelikleri ile Hak ve Yükümlülüklerinin Belirlenmesine İlişkin 5.6.2003 tarih ve 2003/5753 sayılı Bakanlar Kurulu Kararının 4. maddesinde; Dışişleri Bakanlığı'nın koordinatörlüğünde Maliye, Milli Eğitim ve Kültür ve Turizm Bakanlıklarının yetkili temsilcilerinden oluşan Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonunun kurulacağı; 5. maddesinde, yurtdışında görevlendirilecek personelin unvanı, sayısı, nitelikleri, seçim esas ve usulleri, görev yerleri ve süreleri, izinleri, yurtdışındaki görevlerinin sona erdirilmesi ve diğer hususlara ilişkin işlerin bu Karar esaslarına göre Komisyon tarafından yürütüleceği belirtildikten sonra, "Yurtdışında görevlendirilecek personelde aranılacak şartlar" başlıklı 7. maddesinin (j) bendinde, yapılacak sınavlarda başarılı olmak, yurt dışında görevlendirilecek personelde aranacak şartlar arasında sayılmış, anılan maddenin son paragrafında ise, **görevin ve görevlendirme yapılacak ülkelerin özellikleri itibarıyla maddede belirtilen şartlara ilave olarak özel şartlar ile ön lisansın üzerinde öğrenim düzeyi belirlemeye Komisyonun yetkili olduğu öngörülmüştür.**

Dosyanın incelenmesinden, 2015 yılında, yurtdışında yaşayan vatandaşlarımızın ve soydaşlarımızın öğrenim çağındaki çocuklarının eğitim ve öğrenimini sağlamak amacıyla yurtdışında görevlendirilecek sınıf ve branş öğretmenlerinin seçim usul ve esasları ve diğer nususlarını Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonunun 8.12.2014 tarih ve 122 sayılı kararı ile belirlendiği; söz konusu kararda, yapılacak olan seçme sınavının, mesleki yeterlilik ve temsil yeteneği mülakat sınavı olmak üzere iki aşamalı yapılmasına karar verilmesi üzerine, davalı idarece yayımlanan 2015 yılı Yurt Dışında Görevlendirilecek Öğretmenlerin Mesleki Yeterlilik Sınavı ve Temsil Yeteneği Mülakatı Başvuru Kılavuzunda, görevlendirilecek öğretmenlerin seçimine ilişkin mesleki yeterlilik ve temsil yeteneği mülakatı sınavına ilişkin usul ve kurallara yer verildiği anlaşılmaktadır.

Davalı idarece, dava konusu 2015 yılı Yurt Dışında Görevlendirilecek Öğretmenlerin Mesleki Yeterlilik Sınavı ve Temsil Yeteneği Mülakatı Başvuru Kılavuzunun, 2003/5753 sayılı Bakanlar Kurulu Kararının vermiş olduğu yetkiye dayanılarak Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonu tarafından alınan 8.12.2014 tarih ve 122 sayılı kararda belirtilen esas ve usuller doğrultusunda düzenlendiği belirtilmekte ise de, **657 sayılı Yasa'nın Ek 36. maddesi hükmü**

dikkate alındığında, yurtdışında görevlendirilecek öğretmenlerin seçimine ilişkin usul ve esasları belirleme yetkisinin Bakanlar Kurulu'na ait olduğu açık olup; bu Yasa hükmü uyarınca yayımlanan 2003/5753 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonuna, ancak görevin ve görevlendirme yapılacak ülkelerin özellikleri itibarıyla Bakanlar Kurulu kararı ile belirlenen şartlara ilave olarak özel şartlar ile ön lisansın üzerinde öğrenim düzeyi belirleme yetkisi tanınmıştır.

Yurtdışında görevlendirilecek öğretmenlerin seçiminin nasıl yapılacağı ise, görevin ve görevlendirme yapılacak ülkenin niteliği dikkate alınarak yapılacak bir belirleme değil yurtdışında görevlendirilecek öğretmenlerin seçiminin esasına ilişkin bir belirlemedir. Dolayısıyla bu konuda düzenleme yapma yetkisi, 657 sayılı Yasa'nın Ek 36. maddesi uyarınca sadece Bakanlar Kurulu'na tanınmıştır.

Bu itibarla, 657 sayılı Yasa'nın Ek 36. maddesinde, bu madde ile Bakanlar Kuruluna verilmiş olan yetkinin devredilebileceği yolunda bir hüküm yer almadığından, **sinavin yapılma şeklini belirleme konusunda yetkisi bulunmayan Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonu tarafından alınan 2015 yılında yurtdışında görevlendirilecek öğretmenlerin seçimine ilişkin 8.12.2014 tarih ve 122 sayılı karar üzerine yayımlanan Kılavuzla getirilen dava konusu düzenlemelerde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.**

Nitekim, Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunun 4.2.2015 tarih ve E:2012/1656; K:2015/201 sayılı kararı da bu yöndedir.

Açıklanan nedenlerle, olayda, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27. maddesinin 6352 sayılı Kanunla değişik 2. fıkrasında öngörülen koşulların gerçekleşmiş bulunduğu anlaşıldığından, 2015 yılı Yurt Dışında Görevlendirilecek Öğretmenlerin Mesleki Yeterlilik Sınavı ve Temsil Yeteneği Mülakatı Başvuru Kılavuzunun 3.6. maddesinin, 7.3. madde başlığı altındaki "Bir Adayın, Temsil Yeteneği Mülakatında başarılı olması ya da aynı yıl içerisinde yurt dışı göreve uyum seminerine alınması yurt dışında görevlendirileceği anlamını taşımamaktadır." hükmünün ve "Görev Süresi" başlıklı 7.4. maddesindeki "Herhangi bir nedenle görev süresi uzatılmayan öğretmenler hiçbir şekilde bir hak iddia edemez " hükümlerinin -yürütülmesinin durdurulmasına kararın tebliğini izleyen günden itibaren 7 (yeddi) gün içinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kuruluna itiraz edilebileceğinin taraflara duyurulmasına, 21.10.2015 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan Vekili
Musa
ALBAYRAK

Üye
Bilal
ÇALIŞKAN

Üye
Eyüp
KAYA

Üye
Mehmet
AYDIN

Üye
Mürteza
GÜLER

SS:2 15.15

