

T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE

Esas No : 2016/9696

Karar No : 2018/1856

Davacı : Türk Eğitim Sen.

Vekili : Av. İsmihan Kübra Topal

Erzurum Mah. Talatpaşa Bul. No:160 Kat:6

Cebeci - Çankaya / ANKARA

Davalı : Milli Eğitim Bakanlığı / ANKARA

Davanın Özeti : Davacı Sendika vekili tarafından, 2015 yılı Yurt Dışında Görevlendirilecek Öğretmenlerin Mesleki Yeterlilik Sınavı ve Temsil Yeteneği Mülakatı Başvuru Kılavuzunun "Temsil Yeteneği Mülakatı Başarı Sıralaması" başlıklı 3.6. maddesinin; "Görevlendirilen Öğretmenlerle İlgili İl Milli Eğitim Müdürlüklerinin Yapacağı İşlemler" başlıklı 7.3. maddesinde yer alan "Bir adayın Temsil Yeteneği Mülakatında başarılı olması ya da aynı yıl içerisinde yurt dışı göreve uyum seminerine alınması yurt dışında görevlendirileceği anlamını taşımamaktadır" bendinin; "Görev Süresi" başlıklı 7.4. maddesinde yer alan "Herhangi bir sebeple görev süresi uzatılmayan öğretmenler hiçbir şekilde bir hak iddia edemez." cümlesinin iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Dava konusu Kılavuz hükümlerinin yürürlükte bulunan mevzuat hükümlerine uygun olarak çıkarıldığı, bu nedenle davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hakimi : Yasin Özenç

Düşüncesi : Dava konusu düzenlemelerin iptaline karar verilmesi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı : Semra Şentürk

Düşüncesi : Davacı Sendika, 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 istemektedir.

Anayasanın 6. maddesinde, hiçbir kimse veya organın kaynağının Anayasadan almayan bir Devlet yetkisi kullanamayacağı vurgulanmıştır. İdare hukuku ilkelerine göre yetki sorunu kamu düzeninden olup; hiçbir idari makam ve merciin kaynağını yasadan almayan bir yetkiyi kullanması söz konusu değildir. İdari işlemlerin yetki unsurunun bu hukuki niteliği karşısında; dayanağını yasadan almayan "yetki devri" hukuken geçerli olamayacağından; yasayla belli bir makama veya mercie verilmiş olan karar alma yetkisinin başka bir makam tarafından kullanılması hukuken



T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE

Esas No : 2016/9696

Karar No : 2018/1856

olanaklı değildir.

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.

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 05/06/2003 günlü, 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 hususların Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonunun 08/12/2014 günlü, 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.

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.

657 sayılı Yasa'nın Ek 36. maddesinde, bu madde ile Bakanlar Kuruluna verilmiş olan yetkinin devredilebileceği yolunda bir hüküm yer almadığından, sınavın yapılma şeklini belirleme konusunda yetkisi bulunmayan Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonu tarafından alınan 2015 yılında yurtdışında görevlendirilecek öğretmenlerin seçimine ilişkin 08/12/2014 günlü, 122 sayılı karar üzerine yayımlanan Kılavuzla getirilen dava konusu düzenlemelerde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu düzenlemelerin iptali gerekeceği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İkinci Dairesince; Danıştay Onaltıncı Dairesi tarafından, Danıştay Başkanlık Kurulunun 01/08/2016 günlü, K:2016/32 sayılı kararının "Ortak Hükümler" kısmının 1. fıkrası uyarınca, ayrıca bir gönderme kararı verilmeksizin, Dairemize iletilen dosyada işin gereği düşünüldü:

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." ibaresinin ve "Görev Süresi" başlıklı 7.4. maddesindeki "Herhangi bir nedenle görev süresi uzatılmayan öğretmenler hiçbir şekilde bir hak iddia edemez " hükmünün iptali istemiyle açılmıştır.

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 ve Yurtdışı Türkler ve Akraba Topluluklar Başkanlığının görüşleri ve Maliye Bakanlığı'nın teklifi üzerine Bakanlar Kurulu'nca belirleneceği kuralına yer verilmiştir.

Anılan maddeye dayanılarak hazırlanan Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonunun Çalışma Esas ve Usulleri ile Bu Komisyon Tarafından Yurtdışında Görevlendirilecek Personelin



T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE

Esas No : 2016/9696

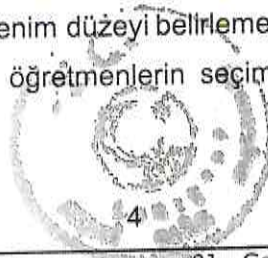
Karar No : 2018/1856

Nitelikleri ile Hak ve Yükümlülüklerinin Belirlenmesine İlişkin 05/06/2003 günlü, 2003/5753 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı'nın 4. maddesinde; Dışişleri Bakanlığı'nın koordinatörlüğünde Maliye, Milli Eğitim ve Kültür ve Turizm Bakanlıklarının yetkili temsilcilerinden oluşan Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonu kurulduğu, 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 (davanın açıldığı tarihteki haliyle yürürlükte bulunan) son paragrafında, görevin ve görevlendirme yapılacak ülkelerin özellikleri itibariyle yukarıda belirtilen şartlara ilave olarak özel şartlar ile ön lisansın üzerinde öğrenim düzeyi belirlemeye Komisyonun yetkili olduğu düzenlenmiştir.

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 hususların Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonunun 08/12/2014 günlü, 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, sınava ilişkin esas ve usullerin 657 sayılı Kanun uyarınca Bakanlar Kurulunca belirlenen esaslar çerçevesinde Komisyonca belirlendiği, Bakanlar Kurulu kararının 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 hükmüne yer verildiği, mesleki yeterlik ve temsil yeteneği sınavlarının birbirinden bağımsız oldukları, bu sınavlarda başarılı sayılmak için farklı puan barajları belirlenmesinin davacı yönünden bir hak kaybı yaratmadığı belirtilmekte ise de, 657 sayılı Yasa'nın Ek 36. maddesi uyarınca yurtdışında görevlendirilecek öğretmenlerin seçimine ilişkin usul ve esasları belirleme yetkisi Bakanlar Kurulu'na verilmiş, bu Kanun hükmü uyarınca yayımlanan 2003/5753 sayılı Bakanlar Kurulu Kararında ise, Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonu'na, 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



(Handwritten signature)

T.C.
DANIŞTAY
İKİNCİ DAİRE

Esas No : 2016/9696

Karar No : 2018/1856

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, sınavın yapılma şeklini belirleme konusunda yetkisi bulunmayan Bakanlıklararası Ortak Kültür Komisyonu tarafından alınan 08/12/2014 günlü, 122 sayılı karar uyarınca, dava konusu Kılavuzda mesleki yeterlilik sınavı ve temsil yeteneği mülakatına ilişkin getirilen düzenlemelerde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; 2015 yılı Yurt Dışında Görevlendirilecek Öğretmenlerin Mesleki Yeterlilik Sınavı ve Temsil Yeteneği Mülakatı Başvuru Kılavuzunun "Temsil Yeteneği Mülakatı Başarı Sıralaması" başlıklı 3.6. maddesinin, "Görevlendirilen Öğretmenlerle İlgili İl Millî Eğitim Müdürlüklerinin Yapacağı İşlemler" başlıklı 7.3. maddesinde yer alan "Bir adayın Temsil Yeteneği Mülakatında başarılı olması ya da aynı yıl içerisinde yurt dışı göreve uyum seminerine alınması yurt dışında görevlendirileceği anlamını taşımamaktadır" bendinin ve "Görev Süresi" başlıklı 7.4. maddesinde yer alan "Herhangi bir sebeple görev süresi uzatılmayan öğretmenler hiçbir şekilde bir hak iddia edemez." cümlesinin iptaline, aşağıda dökümü yapılan 257,90 TL yargılama gideri ile kararın verildiği tarihte yürürlükte olan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.980,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin davacıya iadesine, tebliğ tarihini izleyen otuz gün içinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'na temyiz yolu açık olmak üzere, **21/03/2018** tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Ercan	Nakiddin	Mehmet	Aydemir	Selbi
AHİ	BUĞDAY	AYDIN	TUNÇ	KOCA

YARGILAMA GİDERİ :

Harç Gideri : 149,90 TL

Posta Gideri : 108,00 TL

TOPLAM : 257,90 TL

