

**Temyiz İsteminde Bulunan ve**

**Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen (Davacı)** : Tüm Belediye ve Yerel  
Yönetim Hizmetleri Emekçileri Sendikası - ANKARA

**Vekili** : Av. Sevil Şahin Kılınç  
Sümer 2 Sok. No:29/7-8-9 - Çankaya/ANKARA

**Karşı Taraf (Davalı)** : Ortahisar Belediye Başkanlığı - TRABZON

**Vekili** : Av. Recai Yetim  
Gülbahar Hatun Mah. K. Maraş Cad. No:201  
TRABZON

**İsteğin Özeti** : Trabzon İdare Mahkemesince verilen 19/03/2015  
günlü, E:2014/1059, K:2015/420 sayılı kararın temyizen incelenerek bozulması ve yürütmenin  
durdurulması istenilmektedir.

**Danıştay Tetkik Hakimi**: Fadime Sağlam

**Düşüncesi** : Yürütmenin durdurulması isteminin paylaştırmaya  
konu personele ilişkin kısmı yönünden kabul edilmesi gerektiği düşünülmektedir.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Hüküm veren Danıştay Beşinci Dairesince işin gereği düşünüldü:

Dava, Ortahisar Belediye Meclisi'nce kadro ihdasına ilişkin alınan 03.06.2014  
gün ve 40 sayılı karar ile kararın eki (I) sayılı Cetvellerin, mevcut personelin norm fazlası  
olmasına yol açacak biçimde kadro tespiti yapıldığı öne sürülerek, iptali istemiyle açılmıştır.

Trabzon İdare Mahkemesince; davalı İdarenin ihdas ettiği kadroların Belediye ve  
Bağlı Kuruluşları ile Mahalli İdare Birlikleri Norm Kadro Like ve Standartlarına Dair Yönetmeliğe  
uygun olduğu, anılan mevzuatta belirlenen sayıların kadro ihdasına ilişkin üst sınırı gösterdiği,  
daha az sayıda kadro ihdasına hukuken engel bulunmadığı belirtilerek, dava konusu işlemin  
hukuka uygun olduğu gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

Davacı Sendika, dava konusu işlemin hukuka aykırı olduğunu öne sürmekte ve  
işlem ile İdare Mahkemesi kararının yürütülmesinin durdurulmasını istemektedir.

On Dört İlde Büyükşehir Belediyesi ve Yirmi Yedi İlçe Kurulması ile Bazı Kanun  
ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılmasına Dair 6360 sayılı Kanunun 1.  
maddesi ile Trabzon ilinde, sınırları il mülki sınırları olmak üzere aynı adla büyükşehir  
belediyesi kurulmuş ve il belediyesi büyükşehir belediyesine dönüştürülmüş; 2. maddesinin 28.  
fıkrasıyla Trabzon Belediyesinin mahalleleri merkez olmak üzere, Trabzon Merkez ilçe sınırları  
içerisindeki köyler ile belediyelerden oluşan Ortahisar ilçesi ve Ortahisar Belediyesi kurulmuştur.

Anılan Kanunun Geçici 1. maddesinin 1. fıkrasında, bu Kanundan kaynaklanan  
işlemleri yürütmek üzere devir, tasfiye ve paylaşırma komisyonu kurulacağı; 7. fıkrasında  
büyükşehir belediyesine dönüşen il belediyesi personelinin, komisyon kararıyla ilgisine göre  
büyükşehir belediyesi ve ilçe belediyeleri ile bağlı kuruluşlar arasında paylaşırılacağı, 19.  
fıkrasında bu Kanunla kurulan ilçelerin ihtiyacını karşılamak üzere ekli (26) sayılı listede yer  
alan çeşitli kurum ve kuruluşlara ait kadrolar ihdas edilerek 190 sayılı Kanun Hükmünde  
Kararnameye bağlı cetvellerin ilgili bölümlerine eklendiği belirtilmiştir.

5216 sayılı Büyükşehir Belediyesi Kanununun Ek 2. maddesinde birleşme,  
katılma veya Geçici 2. madde gereğince büyükşehir belediyesi sınırlarına giren belediyelerin

T.C.  
DANIŞTAY  
BEŞİNCİ DAİRE

Esas No : 2015/3599

yürütmekte olduğu su, kanalizasyon, katı atık, ulaşım, her çeşit yolcu ve yük terminalleri, toptancı halleri, mezbaha, mezarlık ve itfaiye hizmetlerine ilişkin alanlarda Devlet memuru olarak çalışmakta olanların kadrolarıyla birlikte, 5393 sayılı Belediye Kanununun 49. maddesinin üçüncü fıkrasına göre sözleşmeli personel statüsünde çalışmakta olanların ise bu şekilde çalışmalarına esas teşkil eden kadrolar ile birlikte, ilgili mevzuat uyarınca kadro ihdası ya da vizesi yapılmış sürekli işçi kadrolarında veya geçici iş pozisyonlarında 4857 sayılı İş Kanununa göre çalışmakta olanların ise mevcut kadro ve pozisyonları ile birlikte büyükşehir belediyesine veya ilgili bağlı kuruluşuna dervedileceği, söz konusu personelin aylık, ek gösterge, her türlü zam ve tazminatları ile diğer malî haklarının ödenmeye devam olunması, atanma ve kadro unvanlarının yeniden düzenlenmesinde 5393 sayılı Kanunun 50. maddesi hükümlerinin uygulanacağı açıklanmıştır.

5393 sayılı Belediye Kanununun 50. maddesinde ise, bu Kanunun 8. ve 11. maddeleri uyarınca tüzel kişiliği kaldırılan belediyelerin kadroları ve personelinin; katılma hâlinde katıldıkları belediyeye devredileceği, devredilen personelden kadro ve görev unvanları değişmeyenlerin, aynı unvanlı kadrolara atanmış sayılacakları, devredilen personelden durumlarına uygun boş kadro olmayanların veya mevcut kadro unvanı ile atamaları yapılamayanların kadro unvanlarının üç ay içerisinde ilgili belediye meclisi veya il genel meclisince aynı sınıf içerisinde kalmak kaydıyla değiştirileceği, bu değişiklikten itibaren bir ay içerisinde ilgililerin durumlarına uygun kadrolara atamaları yapılacağı hükme bağlanmıştır.

Diğer taraftan, İçişleri Bakanlığı ve Devlet Personel Başkanlığı tarafından hazırlanan "6360 sayılı Kanun Kapsamında Yer Alan Personelin Devir, Paylaştırma ve Nakil İşlemlerine İlişkin Esaslar"ın 5. maddesinde; 6360 sayılı Kanunla, büyükşehir belediyesine devredilen il belediyeleri ile büyükşehir ilçe belediyesine dönüştürülen belediyelerin personelinin sadece paylaştırmaya konu olup, norm kadro ve ihtiyaç fazlası olarak değerlendirilemeyeceğinden bunların nakil kapsamı dışında olduğu belirtilmiştir.

Yukarıda yer alan düzenlemeler birlikte değerlendirildiğinde, 6360 sayılı Kanun uyarınca Büyükşehir Belediyesine devredilen hizmet birimlerinde çalışan personel ile Büyükşehir Belediyesine dönüştürülen il belediyesinde çalışan personelin, komisyon kararıyla ilgisine göre büyükşehir belediyesi ve ilçe belediyeleri ile bağlı kuruluşlar arasında paylaştırılacağı; paylaştırılan personelin ise norm kadro ve ihtiyaç fazlası olarak devredilemeyeceği sonucuna varılmaktadır.

6360 sayılı Kanunla oluşan Ortahisar Belediyesinin kadrolarının belirlenmesi zorunlu olup anılan Belediye Meclisinin, Belediye Kanunu ve norm kadro ile ilgili Yönetmelik hükümlerini dikkate alarak norm kadro sayısını Norm Kadro Yönetmeliğinde gösterilen üst sınırdan daha az miktarda belirlemesinde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Ancak, davalı idarenin paylaştırma yoluyla Trabzon Belediyesinden kadrolarıyla Ortahisar Belediyesine gelen personelin, anılan Yasa hükmü ile bağdaşmayacak şekilde norm kadro dışı bırakılarak ihtiyaç fazlası sayılmaları sonucunu doğuracak nitelikte işlem yapılamayacağı açık olup, bu nitelikte personeli kadro ihdasında dikkate alması zorunludur.

Dosyadaki bilgi ve belgelerden, davalı Belediyenin norm kadro sayılarını belirlemek amacıyla kadro ihdası yaparken Trabzon Belediyesinden paylaştırma suretiyle kadrolarıyla gelen personeli dikkate almadığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, Ortahisar Belediye Meclisinin Trabzon İl Belediyesinden "paylaştırma yoluyla" kadrolarıyla birlikte gelen personelin, komisyonca ilgisine göre büyükşehir belediyesi ve ilçe belediyeleri ile bağlı kuruluşlar arasında paylaştırılmış personel olarak görevlendirildiği birimde görevine devam etmesi gerekirken, norm kadro dışı bırakılması

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**BEŞİNCİ DAİRE**

**Esas No : 2015/3599**

sonucunu doğuran nitelikte işlem yaparak, paylaştırılan personelin de norm kadro dışı kalması sonucunu doğuracak şekilde kadro ihdası yapmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamakta olup bu nedenle davanın reddi yolundaki Mahkeme kararında hukuki isabet görülmemiştir.

Öte yandan; dava konusu işlemin hukuka aykırı olduğu saptanmasına rağmen uygulamanın sürdürülmesi, tüm eylem ve işlemleri hukuka uygunluk karinesine dayanan hukuk devleti ilkesine aykırı bir durum yaratacak, bu durumda bulunan personel yönünden telafisi güç zarara neden olacaktır. Zira işlemin yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmemesi halinde, hukuka aykırı bulunan işlemin etki alanına bağlı olarak ilgili açıısından oluşacak zarar, işlemin uygulanmasına devam olunmasıyla artacak, yargılamanın sonunda verilmesi olası iptal kararı ile önceki halin iadesi olanaksızlaşacaktır.

Açıklanan nedenlerle, yürütmeyi durdurma isteminin kısmen kabulü ile, Trabzon İdare Mahkemesince verilen 19/03/2015 günlü, E:2014/1059, K:2015/420 sayılı kararın ve dava konusu işlemin Trabzon Belediyesinden paylaştırma yoluyla gelen personelin kadrolarına ilişkin kısmı yönünden yürütülmesinin durdurulmasına, devren gelen diğer memurları ilgilendiren kadro ihdasına ilişkin kısmı yönünden yürütülmesinin durdurulması isteminin ise reddine, 26/10/2015 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

**Başkan**  
Mustafa B.  
KILIÇHAN

**Üye**  
Esen  
EROL

**Üye**  
Hayrettin  
KADIOĞLU

**Üye**  
Cevdet  
MALKOÇ

**Üye**  
Gülen  
AYDINOĞLU