

T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2014/5857

Karar No : 2016/78



Temyiz Eden (Davacı) : Ercan Karademirci adına Tüm Belediye ve Yerel Yönetim Hizmetleri Emekçileri Sendikası

Vekili : Av. Sevil Şahin Kılınç
Kızılay Mah. Sümer 2 Sok. No:29/7-8-9 Kat:4 - Çankaya/ANKARA

Karşı Taraf (Davalılar) : 1- İçişleri Bakanlığı - ANKARA
Vekili : I. Hukuk Müşaviri Yardımcısı Adnan Türkdamar
2- Kuşadası Belediye Başkanlığı - Kuşadası/AYDIN
Vekili : Av. Önder Düdükçü - Aynı adreste

İstemin Özeti : Danıştay Beşinci Dairesi'nin 24/06/2014 günlü, E:2011/1921, K:2014/5462 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması, davacı tarafından istenilmektedir.

Savunmaların Özeti : Temyiz isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hakimi : Tuğba Demirer Akar
Düşüncesi : Daire kararının karar verilmesine yer olmadığına ilişkin kısmının onanması, davanın reddine yönelik kısmının bozulması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca, dosya incelendi, gereği görüldü:
Dava; Kuşadası Belediyesinde şef olarak görev yapan davacının, uzman kadrosuna yönelik görevde yükselme eğitimi ve sınavına katılmak istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Kuşadası Belediye Başkanlığı'nın 25/02/2011 günlü, 158 sayılı işlemi ile bu işlemin dayanağı olan ve 04/07/2009 günlü, 27278 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Mahalli İdareler Personelinin Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Yönetmeliğin 6. maddesinin 1. fıkrasının (a) bendinin iptali istemiyle açılmıştır.

Danıştay Beşinci Dairesi'nin 24/06/2014 günlü, E:2011/1921, K:2014/5462 sayılı kararıyla; 04/07/2009 günlü, 27278 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Mahalli İdareler Personelinin Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Yönetmeliğin 6. maddesi, 07/05/2014 günlü, 28993 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Mahalli İdareler Personelinin Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 4. maddesi ile değiştirilmiş ve dava konusu madde yürürlükten kaldırılmış olduğundan, Yönetmeliğin dava konusu edilen maddesi hakkında karar verilmesine yer olmadığına; davacının sınava katılmak istemli başvurusunun reddine yönelik işleme gelince, Kuşadası Belediyesi'nde şef olarak görev yapan davacının, uzman kadrosuna yönelik görevde yükselme eğitimi ve sınavına katılmak istemiyle yaptığı 08/02/2011 günlü başvurunun, son üç yıllık sicil notu ortalaması 76 puandan aşağı olduğu gerekçesiyle 25/02/2011 günlü işlemle reddedildiği, Genel Yönetmeliğin "Sicil ve Disiplin" başlıklı 7. maddesinde yer alan, kurumların

atama yapacakları kadrolar için başvuranlarda aranacak sicil ve disiplin şartlarını çıkaracakları özel yönetmeliklerinde belirleyecekleri, ancak son sicil notlarının olumlu ve son üç yıllık sicil notu ortalamasının 70 puandan aşağı olmaması şartının aranacağı yönündeki düzenlemenin; 12/03/2010 günlü, 27519 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Yönetmelik ile değiştirildiği ve anılan maddenin "Disiplin" başlığını alarak, kurumların atama yapacakları kadrolar için başvuranlarda aranacak disiplin şartlarını çıkaracakları özel yönetmeliklerinde belirleyecekleri kuralının getirildiği; 25/02/2011 günlü, 27857 (Mükerrer) sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 13/02/2011 günlü, 6111 sayılı Kanun ile de 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'ndaki sicile yönelik maddelerin yürürlükten kaldırıldığı, 6111 sayılı Kanunla 657 sayılı Devlet Memurları Kanununda yapılan değişikliklerle ilgili olarak uygulama birliğinin sağlanması ile kamu kurum ve kuruluşlarının kadro tahsisi, dağılımı ve kullanımına ilişkin olarak yaptıkları işlemlerde etkinliğin artırılması amacıyla açıklamaların yapılmasına yönelik olarak 15/04/2011 günlü, 27906 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Kamu Personeli Genel Tebliği'nin B) Sicil, Disiplin ve Diğer Hususlara İlişkin Açıklamalar başlıklı bölümünün 1. maddesinde, 6111 sayılı Kanunla 657 sayılı Kanundaki sicile ilişkin düzenlemeler yürürlükten kaldırıldığından 2011 yılından başlamak üzere Devlet memurları için sicil raporu doldurulmayacağı, geçmiş yıllara ait sicil raporlarının, 01/01/2011 tarihinden başlamak üzere beşinci yılın sonuna kadar muhafaza edilmesi gerektiği; 657 sayılı Kanun dışındaki kanunlarda yer alan sicil ve değerlendirmeye ilişkin hükümlerde bir değişiklik yapılmadığından bu hükümlerin uygulanmasına devam edileceği; diğer kanunların sicil konusunda 657 sayılı Kanuna atıf yapan hükümlerinin uygulama imkanı kalmadığından bu hükümler uyarınca işlem yapılmaması gerektiği; 2. maddesinde ise 6111 sayılı Kanunun yürürlük tarihinden önce olumsuz sicil almaları sebebiyle kademe ilerlemesi yapamamış olan memurlara geçmişe dönük kademe ilerlemesi yapılmayacağı ve herhangi bir mali ve sosyal hak verilmeyeceği yönünde düzenleme getirildiği, davacının yaptığı başvuru her ne kadar Genel Yönetmelikte sicile yönelik düzenlemelerin yürürlükten kaldırılmasına ilişkin değişiklikten sonraki bir tarih olsa da; gerek Genel Yönetmelik ve gerekse 657 sayılı Kanunda yapılan bu yöndeki değişikliklerin uygulanmasına ilişkin yukarıda yer alan Genel Tebliğde, 2011 yılından başlamak üzere Devlet memurları için sicil raporu doldurulmayacağı hususunun belirtilmiş olması ve uyuşmazlığın davacının 2008, 2009 ve 2010 sicillerinin ortalamasından kaynaklanması karşısında; Genel Yönetmelikte sicile yönelik olarak yapılan değişikliğin uyuşmazlık konusu olaya uygulanma imkanı bulunmadığı, Genel Yönetmeliğin anılan değişiklikten önce yürürlükte olan 7. maddesinin 2. fıkrası incelendiğinde; bu fıkarda, sözü edilen son üç yıllık sicil notu ortalaması yönünden aranılan "asgari" (en az) koşulun belirlendiği ve bu ortalamanın altına düşülemeyeceğinin kurala bağlandığı, bu itibarla, görevde yükselme veya unvan değişikliği suretiyle atama yapılacak kadrolar için başvuranlarda aranacak "sicil notu" koşulu yönünden getirilen "son üç yıllık sicil notu ortalamasının en az 76 puan olması" şeklindeki dava konusu düzenlemenin, kamu hizmetinin yürütülmesinde liyakat ilkesinin daha fazla ön plana çıkarılması amacına yönelik olduğu sonucuna varıldığından, dava konusu işlemde mevzuata aykırılık görülmediği gerekçesiyle bu kısım yönünden de davanın reddine karar verilmiştir.

Davacı, anılan kararı temyiz etmekte ve bozulmasını istemektedir.

Temyiz konu Daire kararının karar verilmesine yer olmadığına ilişkin kısmı yönünden temyiz incelemesi;

Temyiz edilen kararla ilgili dosyanın incelenmesinden; Danıştay Beşinci Dairesince verilen kararın bu kısmının usul ve hukuka uygun bulunduğu, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenlerinin kararın

bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı anlaşıldığından, davacının temyiz isteminin bu kısım yönünden reddi gerekmektedir.

Temyize konu Daire kararının davanın reddine ilişkin kısmı yönünden temyiz incelemesine gelince;

Anayasa'nın 124. maddesinde, "Başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzel kişileri, kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak koşuluyla, yönetmelikler çıkarabilirler." hükmü yer almaktadır.

18/04/1999 günlü, 23670 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin 1. maddesinde, bu Yönetmeliğin amacının, liyakat ve kariyer ilkeleri çerçevesinde hizmet gerekleri ve personel planlaması esas alınarak, Devlet memurları ile 399 sayılı KHK kapsamındaki kamu iktisadi teşebbüslerinde görev yapan sözleşmeli personelin görevde yükselme ve unvan değişikliklerine ilişkin usul ve esasları belirlemek olduğu; 2. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinde, il özel idareleri ve belediyeler ile bunların kurdukları birlik, müessese ve işletmelere ait memur kadrolarında istihdam edilen personelin, müdür ya da daha alt görevlere yapılacak görevde yükselme mahiyetindeki asaleten atamaları ile en az ortaöğretim düzeyinde mesleki veya teknik eğitim sonucu ihraz edilen unvanlara ilişkin unvan değişikliği mahiyetindeki asaleten atamaları hakkında bu Yönetmelik hükümlerinin uygulanacağı, son fıkrasında, kurum ve kuruluşların, daha üst görevler de dahil olmak üzere ikinci fıkrada belirtilen görevler ile bu Yönetmelik kapsamında bulunmayan diğer görevlere yapılacak atamalara ilişkin şartlarını özel yönetmeliklerinde düzenleyebilecekleri kuralına yer verilmiştir.

Genel Yönetmeliğe dayanılarak çıkarılan 04/07/2009 günlü, 27278 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Mahalli İdareler Personelinin Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Yönetmeliğin "Amaç" başlıklı 1. maddesinde, bu Yönetmeliğin amacının, liyakat ve kariyer ilkeleri çerçevesinde, hizmet gerekleri ve personel planlaması esas alınarak, mahalli idarelerde görev yapan Devlet memurlarının görevde yükselme ve unvan değişikliklerine ilişkin usul ve esasları düzenlemek olduğu belirtilmiş, dava konusu işlem tarihinde yürürlükte olan "Görevde yükselme sınavına tabi olarak atanacaklarda aranacak genel şartlar" başlıklı 6. maddesinin 1. fıkrasının (a) bendinde, son sicil notu olumlu olmak ve son üç yıllık sicil notu ortalaması 76 puandan aşağı olmamak koşuluna yer verilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden; Kuşadası Belediyesi'nde şef olarak görev yapan davacının, uzman kadrosuna yönelik görevde yükselme eğitimi ve sınavına katılmak istemiyle yaptığı 08/02/2011 günlü başvurunun, son üç yıllık sicil notu ortalaması 76 puandan aşağı olduğu gerekçesiyle 25/02/2011 günlü işlemle reddedildiği anlaşılmaktadır.

Genel Yönetmeliğin "Sicil ve Disiplin" başlıklı 7. maddesinde yer alan, kurumların atama yapacakları kadrolar için başvuranlarda aranacak sicil ve disiplin şartlarını çıkaracakları özel yönetmeliklerinde belirleyecekleri, ancak son sicil notlarının olumlu ve son üç yıllık sicil notu ortalamasının 70 puandan aşağı olmaması şartının aranacağı yönündeki düzenleme; 12/03/2010 günlü, 27519 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Yönetmelik ile değiştirilmiş ve anılan madde "Disiplin" başlığını alarak, kurumların atama yapacakları kadrolar için başvuranlarda aranacak disiplin şartlarını çıkaracakları özel yönetmeliklerinde belirleyecekleri hükmü getirilmiş; 25/02/2011 günlü, 27857 (Mükerrer) sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 13/02/2011 günlü, 6111 sayılı Kanun ile de 657 sayılı Devlet Memurları Kanunundaki sicile yönelik maddeler yürürlükten kaldırılmıştır.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2014/5857

Karar No : 2016/78

Bu durumda, davacıya uygulanan dava konusu Özel Yönetmeliğin dayanağı olan Genel Yönetmelikteki sicile ilişkin düzenlemenin, dava konusu işlemin tesis edildiği tarihten önce yürürlükten kaldırılmış olması nedeniyle, hem dava konusu Yönetmelik hükmü hem de sicil koşulu sebebiyle davacının başvurusunun reddine yönelik işlem dayanaksız kaldığından, işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, Danıştay Beşinci Dairesi'nin 26/06/2014 günlü, E:2011/1921, K:2014/5462 sayılı kararının davanın reddine ilişkin kısmı yönünden davacının temyiz isteminin kabulü ile kararın bu kısmının BOZULMASINA, karar verilmesine yer olmadığına ilişkin kısmı yönünden davacının temyiz isteminin reddi ile Daire kararının bu kısmının ONANMASINA, 27/01/2016 gününde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
Namık Kemal
ERGANİ

Üye
Nüket
YOKLAMACIOĞLU

Üye
Nurben
ÖMERBAŞ

Üye
Ali İhsan
ŞAHİN

Üye
İbrahim
ALİUSTA

Üye
Hasan
GÜZELER

Üye
Abdülkadir
ATALIK

Üye
Yalçın
EKMEKÇİ

Üye
Doç. Dr. Selami
DEMİRKOL

Üye
Erhan
ÇİFTÇİ

Üye
Ahmet
ARSLAN

Üye
Turgay Tuncay
VARLI

Üye
Yunus
AYKIN

Üye
Muhsin
YILDIZ

Üye
Bilge
APAYDIN

