

Başvuruda Bulunan : Büro Çalışanları Hak Sendikası (Büro Hak-Sen)
GMK Bulvarı 40/2 Kat 2 Maltepe / ANKARA

Başvuru Konusu : T.C. Adalet Bakanlığı tarafından düzenlenen görevde yükselme sınavları ile ilgili tereddütün giderilmesi istemli yasal başvuru

A. Açıklamalar

1. Ekte sunulu belgelerle temsile yetkili olduğumuz Büro Çalışanları Hak Sendikası (Büro Hak Sen), 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanunu hükümleri doğrultusunda kurulmuş ve HAKSEN (Kamu Çalışanları Hak Sendikaları) Konfederasyonu bünyesinde sendikal faaliyet yürüten bir Sendika'dır.

2. 18.06.2006 tarih ve 26202 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Danıştay İçtihadı Birleştirme Kurulu'nun 2005/1 E. 2006/1 K. sayılı 03.03.2006 tarihli ve

..kamu görevlileri Sendika ve üst kuruluşlarının, Sendika üyesi olan kamu görevlilerinin isteği üzerine, **statüsü ve bu statüden kaynaklanan hak, yükümlülük**, görev ve sorumlulukları ile atama, nakil, disiplin ve personel hukukuna ilişkin diğer düzenlemelere dayalı olarak, üyeleri hakkında tesis edilen **bireysel (sübjektif) işlemlere karşı, üyelerini temsilen avukatları aracılığıyla dava açabilecekleri ve bu nedenle açılan davalarda taraf olabilecekleri sonucuna ulaşılmaktadır...**

gerekçesine dayalı kararı ile, memur sendikalarının 4688 sayılı Yasa 19.maddesi hükmüne dayalı olarak, üyeleri adına yasal süreçleri takip edebilecekleri ortaya konulmuştur.

3. Ötesinde; Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'nun 04.06.2015 tarih ve 2013/3486 E. 2015/2486 K. sayılı kararında,

4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanunu'nun 19.maddesinin (f) fıkrasında, sendika ve konfederasyonların yetki ve faaliyetlerine ilişkin olarak "üyelerin idare ile doğacak ihtilaflarında, ortak hak ve menfaatlerinin izlenmesinde veya hukuki yardım gerekliliğinin ortaya çıkması durumunda üyelerini ve mirasçılarını, her düzeyde ve derecede yönetim ve yargı organları önünde temsil etmek veya ettirmek, dava açmak ve bu nedenle açılan davalarda taraf olmak" kuralına yer verilmiş, bu yetkiyle sendikalar üyelerinin ortak hak ve menfaatlerini ilgilendiren konularda dava açma hakkına sahip kılınmıştır.."

denilerek, Sendika'nın tüzel kişilik olarak üyelerinin hak ve çıkarları için başvuru ve dava hakkını kullanabileceği, açıkça ortaya konulmuştur.

B. Başvuru Konusu Görevde Yükselme Sınavları ve Dayanak Hüküm

4. Kamu personel rejiminin temel ilke ve uygulamalarını belirlemek görevini yürütmekte olan Devlet Personel Başkanlığı, çeşitli düzenlemeler ile özel olarak da yetkilendirilmiştir. “*Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelik*” 15 inci maddesinde,

Görevde yükselme yönetmelikleri Madde 15 – (Değişik birinci fıkra: 6/5/2013-2013/4957 K.) İl özel idareleri, belediyeler ve il özel idareleri ve belediyelerin kurdukları birlik, müessese ve işletmeler ile bunlara bağlı döner sermayeli kuruluşlardaki personel için İçişleri Bakanlığı; yükseköğretim üst kuruluşları ile yükseköğretim kurumlarındaki personel için Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı olmak üzere kurumlar, bu Yönetmeliğin kapsamına giren görevlere atanacaklarda aranacak şartları ve yapılacak sınavlara ilişkin usul ve esaslar ile diğer hususları Devlet Personel Başkanlığının uygun görüşünü alarak bu Yönetmeliğe aykırı olmamak üzere çıkaracakları yönetmelikle düzenler. Bu Yönetmeliğin uygulanması sırasında doğacak tereddütleri gidermeye Devlet Personel Başkanlığı yetkilidir.

denilerek, görevde yükselme yönetmeliklerinin uygulanması konusunda tereddütlerin oluşması halinde, Devlet Personel Başkanlığı'nın uyuşmazlığı çözüme kavuşturmaya yetkili olduğu, açıkça ifade edilmiştir.

5. Bu çerçevede; Adalet Bakanlığı tarafından yapılan görevde yükselme sınavları ile ilgili yaşanan bir sıkıntının çözüme kavuşturulması amacıyla, idarenize başvuruda bulunma zorunluluğu doğmuştur.

6. Adalet Bakanlığı tarafından 27 temmuz 2017 tarihinde yapılan ilanla; **icra kâtipleri arasından** yapılacak yazılı ve sözlü sınavlar ile 9-5 inci dereceli kadrolara **200 icra müdür yardımcısının** naklen alınacağı duyurulmuştur. Duyuru'da;

- a) yazılı sınavın 07.10.2017 tarihinde yapılacağı,
- b) yazılı sınav başarı notunun 70 olduğu, yazılı sınavda en az 70 puan almak kaydıyla, yüksek puandan başlamak üzere, sınav ilanında belirtilen kadro sayısının (200) bir katı fazlası (400) adayın sözlü sınava çağrılmaya hak kazanacağı, 400 üncü adayla aynı puanı alan diğer adaylarda sözlü sınava katılmaya hak kazanacağı, ancak, başarı oranının ilan edilen kadronun bir katı fazlasının altında olması halinde, sadece 70 ve üzeri puan alanlar sözlü sınava katılmaya hak kazanacaklar ve sözlü sınava çağırılacakları,
- c) sınavlar sonucunda itiraz olması halinde en geç 09.11.2017 tarihine kadar başvuruda bulunulması gerektiği,

belirtilmiştir.

7. Bu sınav duyurusundan bir süre sonrasında, bu kez 09.08.2017 tarihinde “**Bakanlık merkez ve taşra teşkilatı personeli unvan değişikliği sınavı**” ilanı yapılmıştır. Duyuru ile,

- (a) listelerde (Ek-I, Ek-II, Ek-III) yeri, sınıfı, unvanı, derecesi ve sayısı belirtilen Bakanlık merkez ve taşra teşkilâtında münhal bulunan mühendis, istatistikçi, öğretmen, kütüphaneci, tekniker ve teknisyen kadrolarına unvan değişikliği sınavı sonucuna göre atama yapılacağı,
- (b) yazılı sınavın 07.10.2017 tarihinde yapılacağı,
- (c) yazılı sınavın 100 tam puan üzerinden değerlendirileceği ve en az 60 puan alanların başarılı sayılacağı,
- (d) sözlü sınava, yazılı sınavda başarılı olan adaylar arasından, ilan edilen boş kadro sayısının 4 katı tutarında adayın çağrılacağı,

ilan edilmiştir.

8. Bu sınavlar ile ilgili bazı hususların, gerek Genel Yönetmelik gerekse de Adalet Bakanlığı Personeli Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Yönetmeliği hükümlerine uygun olmadığı düşünülmektedir.

9. Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelik'in 12 inci maddesinde,

Madde 12: (Ek fıkra: 6/5/2013-2013/4957 K.) Yazılı sınav, yüz tam puan üzerinden değerlendirilir. (Değişik ikinci cümle: 30/6/2014-2014/6579 K.) Yazılı sınavda en az altmış puan alanlar başarılı sayılırlar. (Mülga son cümle: 17/10/2016- 2016/9380 K.) (1)

hükmü vardır. Buna göre, yazılı sınavda en az 60 puan almış olanların başarılı sayılması gerekirken, yönetmeliğin sözlü sınavı düzenleyen 12/a maddesinde de,

Madde 12/A- (Ek : 6/5/2013-2013/4957 K.) Yazılı sınavda en yüksek puan alan adaydan başlamak üzere ilan edilen kadro veya pozisyon sayısının beş katına kadar aday sözlü sınava alınır. Son adayla aynı puana sahip olan personelin tamamı sözlü sınava alınır. (2) İlgili personel, sınav kurulunun her bir üyesi tarafından; a) Sınav konularına ilişkin bilgi düzeyi, b) Bir konuyu kavrayıp özetleme, ifade yeteneği ve muhakeme gücü, c) Liyakati, temsil kabiliyeti, tutum ve davranışlarının göreve uygunluğu, d) Özgüveni, ikna kabiliyeti ve inandırıcılığı, e) Genel kültürü ve genel yeteneği, f) Bilimsel ve teknolojik gelişmelere açıklığı, esas alınarak yüz tam puan üzerinden değerlendirilir. Her üyenin vermiş olduğu puanların aritmetik ortalaması alınarak personelin sözlü sınav puanı tespit edilir. Sözlü sınavda yüz üzerinden en az yetmiş puan alanlar başarılı sayılır.

denilmiştir. Buna göre, **yazılı sınavda en yüksek puan alan adaylardan başlamak üzere, ilan edilen kadro veya pozisyon sayısının beş katına kadar adayın** sözlü sınava çağrılması, gerekmektedir.

10. Adalet Bakanlığı Personeli Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Yönetmeliği'nin "yazılı sınav" başlıklı 15. maddesinde

Madde 15 – (Başlığı ile birlikte değişik:RG-13/4/2014-28971)

(Değişik fıkra:RG-14/5/2016-29712) Yazılı sınav, duyuruda belirtilen konu başlıklarını kapsayacak biçimde Bakanlık tarafından yapılabileceği gibi, Ölçme, Seçme ve Yerleştirme Merkezi Başkanlığı, Milli Eğitim Bakanlığı, Türkiye ve Orta Doğu Amme İdaresi Enstitüsü Genel Müdürlüğü veya yükseköğretim kurumlarından birine de yaptırılabilir. Sınav yüz tam puan üzerinden değerlendirilir ve en az (Değişik ibare:RG-1/2/2017-29966) altmış puan alanlar başarılı sayılır.

denilerek, “en az 60 puan” alanların başarılı sayılacağı, belirtilirken, “sözlü sınav” başlıklı 15/a fıkrasında ise,

Madde 15/A – (Ek:RG-13/4/2014-28971)

(Değişik fıkra:RG-1/2/2017-29966) Yazılı sınavda en yüksek puan alan adaydan başlamak üzere ilan edilen kadro veya pozisyon sayısının dört katı aday sözlü sınava alınır. Son adayla aynı puana sahip olan personelin tamamı sözlü sınava alınır

denilmiştir. Buna göre, yazılı sınavda başarılı olan adaylardan, ilan edilen kadro veya pozisyon sayısının dört katı adayın sözlü sınava alınacağı, açıktır.

11. Gerek Genel Yönetmelik gerekse Adalat Bakanlığı Yönetmeliği, yazılı sınav için başarı puanını 60 olarak belirlemişken, icra müdür yardımcılığı için (70) puanın taban olarak belirlenmesi dikkat çekicidir.

12. Yanı sıra, yine icra müdür yardımcılığı yazılı sınavında başarılı sayılan adaylardan, ilan edilen kadro sayısının (200) bir katı fazlası (400) adayın sözlü sınava çağrılacağı belirlenmesi de, önemli bir farklılık olarak göze çarpmaktadır.

13. Bütün kurumlar açısından bağlayıcı olan Genel Yönetmelik’de, kurumların çıkaracakları görevde yükselme yönetmelikleri ile ilgili “*Devlet Personel Başkanlığının uygun görüşünü alarak bu Yönetmeliğe aykırı olmamak üzere çıkaracakları yönetmelikle*” hükmü bulunmaktadır. (madde 15) Buna göre, kurumlar tarafından çıkarılacak yönetmelikler, Genel Yönetmelik hükümlerine aykırı olmamalıdır.

14. Bu düzenlemeden, Genel Yönetmeliğe göre çıkarılacak kurum yönetmeliklerinin, çalışanlara tanınan haklar açısından, Genel Yönetmelik ile belirlenen koşullardan daha dar ve ağır koşullar getiremeyeceklerini anlamak gerektiği düşünülmektedir.

15. Buna karşın, Adalet Bakanlığı tarafından icra müdür yardımcılığı ve diğer kadrolar için yapılan ilanlarda, başarı puanı daha yüksek olarak belirlenip daha az sayıda başvuranın sözlü sınava çağrılmasını öngörüldüğü için, Genel Yönetmelik hükümlerine aykırılık olduğu düşünülmektedir.

16. Bu nedenle, Genel Yönetmelik hükmü uyarınca, tereddütün giderilmesi ve Genel Yönetmelik ile belirlenen çerçevede işlem tesisi için başvuru zorunluluğu doğmuştur.

B. Sonuç ve İstem

17. Yukarıdaki açıklamalar ve Genel Yönetmelik 15.maddesi hükmü doğrultusunda; Adalet Bakanlığı tarafından, 27.07.2017 tarihinde yapılan icra müdür yardımcılığı ataması ve 09.08.2017 tarihinde yapılan diğer kadrolar unvan değişikliği sürecinde, Genel Yönetmelik hükümlerine aykırı olduğu düşünülen **hususların incelenmesi ile tereddütlerin giderilmesine, anılan sınavlarla ilgili hususların, Genel Yönetmelik hükümlerine uygun hale getirilerek işlem tesisi için ilgili Bakanlık'a bildirimde bulunulmasını**, sınavlarla ilgili süreçlerin devam ettiği de gözetilerek incelemenin ivedilikle yapılmasını, işlem sonucu hakkında Anayasa'nın 40.maddesi hükümleri gereği yazılı bildirimde bulunulmasını, saygıyla dileriz.

Başvuran

Büro Hak-Sen'i temsilen

Genel Başkan

Ayhan ÇİVİ