

T.C.
TOKAT
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/319

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : ÜYE KARANFİL SELÇUK' U TEMSİLEN BÜRO
ÇALIŞANLARI HAK SENDİKASI

VEKİLİ : AV. GÖKHAN CANDOĞAN
Aziziye Mahallesi Kuşkondu Sokak No:7/2
Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : T.C. ERBAA KAYMAKAMLIĞI- Erbaa/TOKAT

İSTEMİN ÖZETİ : Erbaa Kaymakamlığı'nda 657 sayılı Kanunun 4/C maddesi kapsamında görev yapmakta olan davacı tarafından; Gököl Çok Programlı Lisesi'ne 3 ay süre ile görevlendirilmesine ilişkin 06.04.2017 tarih ve 1015 sayılı Erbaa Kaymakamlığı işleminin, davacının Büro Hak-Sen Yönetim Kurulunun 11.04.2015 tarih ve 753 sayılı kararı ile sendika işyeri temsilcisi olarak görevlendirildiği, 4688 sayılı Kanunun 18.maddesi uyarınca sendika işyeri temsilcisinin sebebi açık ve kesin bir şekilde belirtilmedikçe işyerinin değiştirilemeyeceği, söz konusu görevlendirmede açık ve kesin bir sebebin bulunmadığı, bu durumun sendika işyeri temsilciliği görev ve yetkilerinin gerçekleştirilmesini maddi ve hukuki olarak imkansız kıldığı, Anayasal bir hak olan sendikal örgütlenme hakkının engellenmesi sonucunu doğurduğu ileri sürülerek iptali ve öncelikle yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ : Davacının görevlendirildiği okulun yeni açıldığı ve yardımcı personele ihtiyaç duyulduğu, İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü yazısında da görevlendirme yapılan okulda hizmetli ihtiyacının olduğunun belirtildiği, yapılan görevlendirmenin davacının sendikal faaliyetlerini yürütmesine engel teşkil etmediği, hukuka aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Tokat İdare Mahkemesi'nce, davacının yürütmenin durdurulması istemi hakkında işin gereği görüşüldü:

Dava, Erbaa Kaymakamlığı'nda 657 sayılı Kanunun 4/C maddesi kapsamında görev yapmakta olan davacı tarafından; Gököl Çok Programlı Lisesi'ne 3 ay süre ile görevlendirilmesine ilişkin 06.04.2017 tarih ve 1015 sayılı Erbaa Kaymakamlığı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27.maddesinin 2.fikrasında; "Danıştay veya idari mahkemeler, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler. Uygulanmakla etkisi tükenen olan idari işlemlerin yürütülmesi, savunma alındıktan sonra

T.C.
TOKAT
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/319

yeniden karar verilmek üzere, idarenin savunması alınmaksızın da durdurulabilir. Ancak, kamu görevlileri hakkında tesis edilen atama, naklen atama, görev ve unvan değişikliği, geçici veya sürekli görevlendirmelere ilişkin idari işlemler, uygulanmakla etkisi tükenecek olan idari işlemlerden sayılmaz. Yürütmenin durdurulması kararlarında idari işlemin hangi gerekçelerle hukuka açıkça aykırı olduğu ve işlemin uygulanması halinde doğacak telafisi güç veya imkânsız zararların neler olduğunun belirtilmesi zorunludur. Sadece ilgili kanun hükmünün iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine başvurulduğu gerekçesiyle yürütmenin durdurulması kararı verilemez." hükmü yer almaktadır.

5442 sayılı İl İdaresi Kanunu'nun 8.maddesinde "Yetiştirme ve ikmal kaynakları Bakanlıklar veya tüzel kişiliği haiz genel müdürlüklere bağlı olup il genel teşkilatı içinde birden fazla istihdam yerleri bulunan meslek, fen ve uzmanlık kadrolarına dahil görevlerden :

A) İlçe idare şube başkanı sıfatını haiz olanlarla il merkezinde Devlet gelir, giderlerinin ve mallarının tahakkuk, tahsil, ödeme ve idaresiyle ilgili ikinci derecedeki müdürler, şube şefleri ve kontrol memurları, nakit muhasipleriyle, lise, orta ve o derecelerdeki okul müdür ve öğretmenleri, hastaneler mütehassıs hekimleri, Bakanlıklar veya tüzel kişiliği haiz genel müdürlükler tarafından tayin edilirler.

B) Bunun dışında kalan bütün memurlar Bakanlıklar veya tüzel kişiliği haiz genel müdürlükler tarafından valilik emrine tayin edilerek il idare şube başkanının inhası üzerine valiler tarafından istihdam yerleri tesbit olunur;

C) Yukardaki fıkralarda yazılı bütün memurların lüzumu halinde il içinde nakil ve tahvilleri mensup olduğu il idare şube başkanlarının inhası üzerine valiler tarafından icra edilmekle beraber mensup oldukları Bakanlıklar veya genel müdürlüklere sebepleriyle bildirilir.

Yukarda (A, B) fıkraları dışında kalan il merkez teşkilatına bağlı memurlar ilgili idare şube başkanının inhası ile valiler tarafından tayin, nakil ve tahvil olunurlar.

Tayin, nakil ve tahviller için gereken yolluk ödenekleri bütçe yılı başında ilgili Bakanlık veya genel müdürlüklerce valiler emrine gönderilir." hükmüne, "*Kaymakamların hukuki durumları, görev ve yetkileri*" başlıklı 31.maddesinin (G) fıkrasında ise "Kaymakam, ilçedeki idare, daire ve müesseselerde çalışan uzman veya fen kollarına dahil memur ve müstahdemlerden ilçenin genel ve mahalli hizmetlerine ilişkin işlerin görülmesini asli vazifelerine halez getirmemek şartıyla valiliğe teklif suretiyle isteyebilir. Valilikten alınacak emir üzerine bu memurlar verilen işleri yapmakla ödevlidirler." hükümlerine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Erbaa Kaymakamlığı'nda 657 sayılı Kanunun 4/C maddesi kapsamında görev yapmakta olan davacının Gökal Çok Programlı Lisesi'ne 3 ay süre ile görevlendirilmesine ilişkin 06.04.2017 tarih ve 1015 sayılı Erbaa Kaymakamlığı işleminin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda anılan maddeyle Kaymakamlara, ilçedeki kamu görevlilerinden sadece uzman veya fen kollarına dahil memur ve müstahdemlerin görevlendirilmesi konusunda yetki tanınmış olup bu yetkinin kullanılması valiliğe teklifte bulunulması suretiyle mümkün kılınmıştır. Kaldı ki bu şekilde yapılacak bir görevlendirme işlemi dahi maddede öngörülen memur ve müstahdemlerin asli görevlerine halez getirilmemesi şartına bağlanmış bulunmaktadır.

Bu durumda; davacının hizmetine il veya ilçe içinde başka bir yerde ihtiyaç duyulması halinde ancak 5442 sayılı Kanun'un 8.maddesinin (B) fıkrası uyarınca kendisini o

T.C.
TOKAT
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/319

görev yerine atayan Valilikçe geçici olarak görevlendirilmesi hukuken mümkün olup yetkisi olmayan Kaymakamlıkça yapılan geçici görevlendirme işleminde hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Öte yandan, uyuşmazlığın esası hakkında karar verilinceye kadar geçecek olan süre zarfında hukuka aykırılığı ortaya konulan işlemin uygulanıp, etkisinin tükenebileceği ve davanın sonunda verilecek kararın dava sürecinde artacak olan maddi ve manevi olumsuz etkisini ortadan kaldırmayıp, eski hale iadenin zorlaşacağı, dolayısıyla davacı yönünden telafisi güç zararların ortaya çıkabileceği görülmektedir.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanununun 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütülmesinin durdurulmasına**, kararın tebliğinden itibaren yedi (7) gün içerisinde Samsun Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 07/06/2017 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.

Başkan
RAFET TÜRKSOY
101847

Üye
MEHMET ÖZGER
178570

Üye
ŞÜKRÜ BİLGEN
195031