**DANIŞTAY BAŞKANLIĞI’NA**

**ANKARA**

*Telafisi Mümkün Olmayan Zararların Ortaya Çıkacağı Gözetilerek*

*Savunma Alınmaksızın ve Sonrasında Esas Hakkında Karar Verilinceye Kadar*

**Yürütmenin Durdurulması İstemlidir**

**DAVACI :**Eğitim ve Bilim İşgörenleri Sendikası **(EĞİTİM-İŞ)**

*Ataç 2 Sokak 43/4 Kızılay – ANKARA*

**VEKİLİ :**Av. Burak SABUNCU

 *Mithatpaşa Cad. 66/15 Kızılay-ANKARA*

**DAVALI :**Milli Eğitim Bakanlığı-ANKARA

**ÖĞRENME TARİHİ :15.12.2016**

**KONU :**Milli Eğitim Bakanlığı Makamının 14.12.2016 tarih ve 14140378 sayılı Onayı ile yayınlanan Millî Eğitim Bakanlığı Teftiş Kurulu Başkanlığı Bakanlık Maarif Müfettişi Mülakat ve Atama Kılavuzunun(2016) öncelikle yürütmesinin durdurulması ve sonrasında iptali talebinden ibarettir.

**AÇIKLAMALAR**

 **1**- 652 Sayılı Millî Eğitim Bakanlığının Teşkilat Ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin, Teftiş Kurulu Başkanlı ile ilgili 17/4. Maddesi aynen;

***(Değişik: 2/12/2016-6764/6 md.)*** *Teftiş Kurulu Başkanlığının ve çalışma merkezlerinin görev, yetki ve sorumlulukları, çalışma usul ve esasları,* ***Bakanlık Maarif Müfettişlerinin*** *ve Bakanlık Maarif Müfettiş Yardımcılarının görev, yetki ve sorumlulukları,* ***mesleğe alınmaları****, yetiştirilmeleri,* ***yeterlikleri****, yükselmeleri,* ***görevlendirilmeleri,*** *çalışma merkezlerine dağılımları, merkezler arasında yer değiştirmeleri ve diğer hususlar* ***yönetmelikle*** *düzenlenir*.

şeklinde yer almıştır. Aynı şekilde anılan KHK’nın;

*GEÇİCİ MADDE 12- (1) Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihte;*

*a) I. Hukuk Müşaviri ile Rehberlik ve Denetim Başkanı kadrolarında görev yapan personelin görevleri sona erer ve bunlar hakkında 375 sayılı kanun hükmünde kararnamenin ek 18 inci maddesine göre işlem tesis edilir.*

*b) Maarif Müfettişleri illerde il müdürüne bağlı olarak inceleme, araştırma rehberlik hizmetleri ile il müdürünün vereceği diğer görevleri yapar. Maarif müfettişlerinin çalışma usul ve esasları yönetmelikle belirlenir.*

*c) Maarif müfettişi ve maarif müfettiş yardımcısı kadrolarının herhangi bir sebeple boşalması halinde bu kadrolar hiçbir işleme gerek kalmaksızın iptal edilmiş sayılır.*

*ç) (b) bendi kapsamında görev yapan maarif müfettiş yardımcılarından yeterlilik sınavına girebilmek için gerekli olan süreyi tamamlayanlar bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten önceki mevzuat hükümlerine göre yeterlilik sınavında başarılı olmaları halinde bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten önce emsali maarif müfettişlerinin tabi olduğu özlük haklarından yararlanır.*

*(2) Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren bir yıl içinde; 190 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin eki (I) sayılı cetvelin Bakanlığa ait bölümünde yer alan Bakanlık Maarif Müfettişi unvanlı toplam serbest kadro adedini geçmemek üzere, Maarif Müfettişi, Eğitim Müfettişi, Millî Eğitim Denetçisi ve İl Eğitim Denetmeni unvanlarını ihraz etmiş olup halen Bakanlık teşkilatında görevli olanlar ile Bakanlık teşkilatında şube müdürü ve üstü kadrolarda fiilen çalışanlar ve millî eğitim uzmanı ile millî eğitim uzman yardımcılarından* ***yönetmelikte belirlenen yabancı dil ve tez şartını karşılayanlar arasından yapılacak mülakatta başarılı olanlar****, 9/3/2016 tarihli ve 6682 sayılı 2016 Yılı Merkezi Yönetim Bütçe Kanunu ile belirlenen atama sayı sınırlarına tabi tutulmaksızın Bakan Onayı ile Bakanlık Maarif Müfettişi olarak atanabilir. Bakanlık teşkilatında halen şube müdürü ve üstü kadrolarda çalışanlar ile millî eğitim uzmanı ve millî eğitim uzman yardımcıları arasından yapılacak atamaların sayısı, ihdas edilen Bakanlık Maarif Müfettişi kadro sayısının yüzde beşini geçemez. Bu fıkra uyarınca yapılacak mülakat, adayın;*

*a) Bir konuyu kavrayıp özetleme, ifade yeteneği ve muhakeme gücünün,*

*b) Temsil kabiliyeti, davranış ve tepkilerinin mesleğe uygunluğu, liyakati ile genel ve fiziki görünümünün,*

*c) Özgüveni, ikna kabiliyeti ve inandırıcılığının,*

*ç) Genel yetenek ve genel kültürünün,*

*d) Çağdaş, bilimsel ve teknolojik gelişmelere açıklığının,*

*puan vermek suretiyle değerlendirilmesi yöntemidir. Mülakat komisyonu başkan ve üyeleri tarafından verilen puanlar ayrı ayrı tutanağa geçirilir. Mülakat komisyonunun oluşturulması ile komisyonun çalışma usul ve esasları Bakanlıkça belirlenir.”*

denilmiştir.

Hükme göre Bakanlık Maarif Müfettişlerinin mesleğe alınma şartlarının yönetmelikle düzenleneceği ifade edilmiştir.

**2-** Yasada açıkça, Bakanlık Maarif müfettişlerinin yetki ve sorumlulukları, **mesleğe alınmaları**, yetiştirilmeleri, **yeterlikleri**, yükselmeleri, **görevlendirilmeleri,** çalışma merkezlerine dağılımları, merkezler arasında yer değiştirmelerinin yönetmelikle düzenleneceği ifade edilmiş olmasına rağmen henüz bu kapsamda bir yönetmelik yayımlanmamıştır.

Henüz daha mesleğin tanımı, görev ve yetkilileri dahi belirsizken dava konusu mülakat kılavuzu yayınlanarak mesleğe alım yapılmak istenmektedir. Yasada açıkça mesleğe alınmaya ilişkin esasların yönetmelikle düzenleneceği belirtilmesine rağmen ortada bu yönetmelik olmaksızın mesleğe alım kılavuzu yayınlanmıştır.

**3-** Bilindiği üzere “*normlar hiyerarşisi prensibi”* gereğince her norm meşruiyetini bir üzerindeki normdan almak zorunda olup, yasanın öngördüğü yönetmeliğe dayanılarak hazırlanması gereken davaya konu kılavuz dayanaksızdır.

**Danıştay 2. Daire E. 2005/2651 K. 2007/2508 T. 5.6.2007**

*“ idare hukukunda normlar hiyerarşisinde yönetmeliklerden sonra gelen genel düzenleyici işlemlerden olan genelgeler bir yönetmeliğe dayalı olarak hazırlanır ve yönetmelik hükümlerine açıklık getirilmek suretiyle uygulamaya geçirilmesi amaçlanır*”

**4-** Henüz müfettişlerin yetki ve sorumlulukları, **mesleğe alınmaları**, yetiştirilmeleri, **yeterlikleri**, yükselmeleri, **görevlendirilmeleri,** çalışma merkezlerine dağılımları, merkezler arasında yer değiştirmelerine ilişkin esasların belirsiz olması “*hukuki güvenlik”* ve “*belirlilik”* ilkelerine aykırılık teşkil etmektedir.

**5-** Yukarıda işaret ettiğimiz Geçici 12 .maddede;

*Bu fıkra uyarınca yapılacak mülakat, adayın;*

*a) Bir konuyu kavrayıp özetleme, ifade yeteneği ve muhakeme gücünün,*

*b) Temsil kabiliyeti, davranış ve tepkilerinin mesleğe uygunluğu, liyakati ile genel ve fiziki görünümünün,*

*c) Özgüveni, ikna kabiliyeti ve inandırıcılığının,*

*ç) Genel yetenek ve genel kültürünün,*

*d) Çağdaş, bilimsel ve teknolojik gelişmelere açıklığının,*

*puan vermek suretiyle değerlendirilmesi yöntemidir.*

şeklinde mülakat değerlendirme kriterleri belirlenmiş ancak bunlara ilişkin puanlamaya dair bir belirleme öngörülmemiştir. Söz konusu bu belirlemenin de yasada ifade edilen yönetmelikle düzenleneceği öngörülmüştür. Bu itibarla ortada bu puanlamanın nasıl yapılacağına dair bir yönetmelik düzenlemesi de yoktur.

Davaya konu kılavuzun **“**X. MÜLAKAT KONULARI VE DEĞERLENDİRME AĞIRLIKLARI” bölümünde bu kriterlere ilişkin puanlama;

*1. Mülakatta adayın aşağıda belirtilen konularda 100 (yüz) puan üzerinden değerlendirmesi yapılır: a) Bir konuyu kavrayıp özetleme, ifade yeteneği ve muhakeme gücü 20 (yirmi) puan, b) Temsil kabiliyeti, davranış ve tepkilerinin mesleğe uygunluğu, liyakati ile genel ve fiziki görünümü 20 (yirmi) puan, c) Özgüveni, ikna kabiliyeti ve inandırıcılığı 20 (yirmi) puan, ç) Genel yetenek ve genel kültürü 20 (yirmi) puan, d) Çağdaş, bilimsel ve teknolojik gelişmelere açıklığı 20 (yirmi) puan.*

şeklinde yapılmıştır.

Bununla birlikte kılavuzun “XIII. MÜLAKATIN DEĞERLENDİRİLMESİ” bölümünde,

 *Mülakatta 100 (yüz) tam puan üzerinden 70 (yetmiş) puan ve üstü alanlar başarılı sayılır.*

denilmiştir.

Ancak yasanın ifadesi ile yönetmelikte düzenlenmesi gereken bu puanlamanın davaya konu kılavuzla yapılması hukuka aykırıdır.

İzah edildiği üzere ortada henüz mesleğin içeriği, görevi, yetkisi, mesleğe alım, atama yer değiştirme gibi hususları belirleyecek bir yönetmelik yokken bir kılavuz düzenlemesiyle işaret ettiğimiz hususların belirlenmesi açıkça yasaya ve hukuka aykırıdır.

**Kılavuzda yayınlanan sınav ve atama takvimi dikkate alındığında telafisi imkânsız zararlar doğacağından hukuka aykırı işlemin öncelikle yürütmesinin durdurulması elzemdir.**

**SONUÇ ve İSTEM:**

Yukarıda arz ve izah edilen nedenler ve mahkemece resen gözetilecek hususlar dikkate alınarak,

Milli Eğitim Bakanlığı Makamının 14.12.2016 tarih ve 14140378 sayılı Onayı ile yayınlanan Millî Eğitim Bakanlığı Teftiş Kurulu Başkanlığı Bakanlık Maarif Müfettişi Mülakat ve Atama Kılavuzunun(2016) bütünüyle, savunma alınıncaya ve sonrasında esas hakkında karar verilinceye kadar öncelikle yürütmesinin durdurulmasına ve sonrasında iptaline, cevap süresinin kısaltılmasına, yargılama giderleri ve vekalet ücretinin davalı idareye yükletilmesine karar verilmesini saygılarımızla arz ve talep ederiz.

***Davacı EĞİTİM-İŞ Sendikası Vekili***

***Av. Burak SABUNCU***

*EKLER.*

*EK.1-Onaylı vekaletname sureti.*

*EK.2-Dava konusu kılavuz.*