

T.C.
ZM R
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
BE NC DAR DAVADA RES
Y.D. tiraz No : 2021/348

YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMİ HAKKINDA

VERİLEN KARAR TARAFINDAN (DAVACI) : ADEM KURTAR ADINA E T M
SEN

VEKİLLER : AV. B R GÜL DE R MENC

KARAR TARAFINDAN (DAVALI) : DOKUZ EYLÜL ÜNİVERSİTESİ
REKTÖRLÜĞÜ

VEKİL

İSTEMİN ÖZETİ : Dokuz Eylül Üniversitesi Rektörlüğü Strateji Geliştirme Daire Başkanlığı'nda bilgisayar işletmeni olarak görev yapan davacı tarafından, İzmir Su ve Kanalizasyon Dairesi Genel Müdürlüğüne atanmasına muvafakat verilmemesine ilişkin Dokuz Eylül Üniversitesi Rektörlüğü Personel Daire Başkanlığı'nın 01/07/2021 tarih ve 9425 sayılı işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada; yürütmenin durdurulması istemini reddeden İzmir 5. Daire Mahkemesi'nin 28/10/2021 gün ve E:2021/1462 sayılı kararının; kaldırılması ve işlemin yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İzmir Bölge Daire Mahkemesi 5. Daire Dava Dairesi'nin işleminin gereği görülmüştür:

Dava, Dokuz Eylül Üniversitesi Rektörlüğü Strateji Geliştirme Daire Başkanlığı'nda bilgisayar işletmeni olarak görev yapan davacı tarafından, İzmir Su ve Kanalizasyon Dairesi Genel Müdürlüğüne atanmasına muvafakat verilmemesine ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı Dava Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 6352 sayılı Kanunla değişik 2. fıkrasında "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 idari işlemlerin yürütülmesi, savunma alındıktan sonra yeniden karar verilmek üzere, idarenin savunması alınmaksızın da durdurulabilir. Yürütmenin durdurulması kararlarında idari işlemin hangi gerekçelerle hukuka açıkça aykırı olduğu ve işlemin uygulanması halinde doğacak telafisi güç veya imkânsız zararların neler olduğu belirtilmesi zorunludur. Sadece ilgili kanun hükmünün iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine başvurulduğunu gerekçesiyle yürütmenin durdurulması kararı verilemez." hükmü yer almaktadır.

Anayasa'nın "Devletin Temel Amaç ve Görevleri" başlıklı 5. maddesinde; "Devletin temel amaç ve görevleri, Türk milletinin bağımsızlığını ve bütünlüğünü, ülkenin bölünmezliğini, Cumhuriyeti ve demokrasiyi korumak, kitlelerin ve toplumun refah, huzur ve mutluluğunu sağlamak; kişinin temel hak ve hürriyetlerini, sosyal hukuk devleti ve adalet ilkeleriyle bağdaştırılmayacak sınırlayan siyasal, ekonomik ve sosyal engelleri kaldırmaya, insanın maddi ve manevi varlığının gelişmesi için gerekli şartları hazırlamaya çalışmaktır." hükmüne yer verilmiş, "Çalışma ve Sözlüme Hürriyeti" başlıklı 48. Maddesinde ise "Herkes, dilediği alanda çalışmaya ve sözlüme hürriyetlerine sahiptir. Özel teşebbüsler kurmak serbesttir." hükmü yer almıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 74. maddesinde; "Memurların bu Kanuna tabi kurumlar arasında, kurumların muvafakatı ile kazanılmı hak dereceleri üzerinden veya 68 inci

T.C.
ZM R
BÖLGE DARE MAHKEMES
BE NC DAR DAVA DA RES
Y.D. tiraz No : 2021/348

maddedeki esaslar çerçevesinde derece yükselmesi suretiyle, buldukları sınıftan veya öğrenim durumları itibariyle girebilecekleri sınıftan, bir kadroya nakilleri mümkündür. Kazanılmı hak derecelerinin altındaki derecelere atanabilmeleri için ise atanacakları kadro derecesi ile kazanılmı hak dereceleri arasındaki farkın 3 dereceden çok olmaması ve memurların iste i de arttır..." hükmüne yer verilmi tir.

Dava dosyasının incelenmesinden, Dokuz Eylül Üniversitesi Rektörlü ü Strateji Geli tirme Daire Ba kanlı nda Bigisayar letmeni kadrosunda görev yapan davacı tarafından 18.05.2021 tarihli dilekçe ile ZSU Genel Müdürlü üne kurumlar arası geçi yapmak istemiyle ba vuruda bulunuldu u, ZSU Genel Müdürlü ünce 07.06.2021 tarihli yazı ile Rektörlükten tayine izin verildi i takdirde tetkik edilmek üzere bilgi ve belgeler istendi i, bu yazıya cevaben Rektörlükçe 01.07.2021 tarihli yazıyla naklen atamanın uygun görülmedi inin bildirildi i ve davacı tarafından söz konusu i lemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

Kamu hizmetinin bütünlü ü ve devamlılı ı ilkesi gere ince, kamu görevlilerinin özel ko ullarına göre verimliliklerinin en yüksek oldu u ve hizmetlerinden en yüksek oranda yararlanılacak bir birimde çalı tırılmalarının kamu yararına uygun dü ece i açıktır.

Bakılan uyu mazlıkta, her ne kadar davalı idarece, davacının çalı tı ı birimde 7'si dolu 3'ü bo olmak üzere toplam 10 adet bilgisayar i letmeni kadrosu bulundu u, davacının talebinden sonra üniversiteden 2 personelin ayrıldı ı, davacının göreve ba ladı ı günden beri Strateji Geli tirme Ba kanlı nda çalı an bir dönem de Muhasebe Yetkili Yardımcılı ı yapan donanımlı bir personel oldu u, özlük hakları ile ilgili iyile tirme taleplerinin kar ılanmaması nedeniyle kurum de i ikli i talep etti i, birimde personel sıkıntısı oldu u, kısa sürede personel yeti tirilemedi i, i lerin biri emeklilik sürecinde olan 2 personel tarafından yürütüldü ü, hizmetine ihtiyaç duyuldu u öne sürülerek muvafakat talebi uygun görülmemi ise de; kamu hizmetinde etkinli in ve verimlili in sa lanması yalnızca idarenin tasarrufları ile mümkün olmayıp, idarenin üzerinde tasarrufta bulundu u kamu görevlisinin sosyal ve psikolojik durumu ile maddi, manevi ve e itim bakımından geli iminin de gözönünde bulundurulması ve böylelikle sonuç itibariyle kamu yararının olu masına azami derecede dikkat edilmesinin gerekti i, bu çerçevede davacıya muvafakat verilmemesinin, Anayasal güvence altına alınan ki inin maddi ve manevi varlı mını geli tirme hakkından yoksun bırakılaca ı anlamına da gelmekte olup, bu haliyle muvafakat verme konusunda idareye tanınan takdir yetkisinin kamu yararı ve hizmet gereklerine uygun olarak kullanılmadı ı ve uygulanması halinde dava konusu i lemin telafisi güç zararlara yol açabilece i sonucuna ula ıldı ından, dava konusu i lemde hukuka uygunluk görülmemi tir.

Açıklanan nedenlerle; davacı itirazının **kabulüne**, itiraz konusu zmir 5. dare Mahkemesi'nin 28/10/2021 gün ve E:2021/1462 sayılı yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin kararının **kaldırılmasına**, 2577 sayılı Yasanın 27. maddesinde öngörülen açıkça hukuka aykırı olmak ve telafisi güç veya imkansız zararların do ması artları birlikte gerçekleşmi oldu undan, 2577 sayılı yasanın 27/7.maddesi gere ince dava konusu i lemin yürütmesinin teminat alınmaksızın **durdurulmasına**, 30/11/2021 tarihinde oybirli i ile **kesin** olarak karar verildi.