

1099

T.C.  
KAYSERİ  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011/822  
KARAR NO : 2011/1093



DAVACI : KAMİL KAPUCU  
VEKİLİ : AV. MURAT KARABULUT  
Gevhernesibe Mah. Tekin Sk. Hukuk Plaza No:3/35 .  
Kocasinan/KAYSERİ

DAVALI : MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI/ANKARA

**DAVANIN ÖZETİ** : Davacı vekilince, Nevşehir İli, Nevşehir 2000 Evler Anadolu Öğretmen Lisesi'nde öğretmen olarak görev yapan müvekkilinin, uzman öğretmenlik unvanını alamamasına dayanak teşkil eden kanun hükümlerinin Anayasa Mahkemesi kararı ile iptal edildiğinden bahisle tarafına uzman öğretmenlik unvanının verilmesi istemiyle yapmış olduğu başvurunun reddine ilişkin 18.05.2011 tarih ve 33945 sayılı işlemin iptali ile işlem nedeniyle yoksun kaldığı parasal haklarının işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi talep edilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Usul yönünden; davanın süresinde açılmadığı, Anayasa Mahkemesi'nin vermiş olduğu iptal kararlarının geriye yürümediği, esas yönünden; söz konusu yargı kararı doğrultusunda yasal ve yönetsel düzenlemelere yönelik çalışmalar devam ettirilmekte olup, işlemlerin hukuka uygunluk denetiminin işlem tarihinde yürürlükte olan mevzuat hükümleri çerçevesinde yapılacağına açık olduğu, maddi tazminat talebinin koşullarının oluşmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

### TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Kayseri 2. İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Daya; Nevşehir İli, Nevşehir 2000 Evler Anadolu Öğretmen Lisesi'nde öğretmen olarak görev yapan davacının, uzman öğretmen unvanının verilmesi istemiyle yapmış olduğu başvurunun reddine ilişkin 18.05.2011 tarih ve 33945 sayılı işlemin iptali ile işlem nedeniyle yoksun kaldığı parasal haklarının işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

5204 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu ve Devlet Memurları Kanunu'nda Değişiklik Yapılmasına İlişkin Kanun'un 1.maddesiyle, 1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu'nun 43.maddesinin sonuna eklenen 6.fıkra; "Öğretmenlik kariyer basamaklarında yükselceklerin gireceği sınav, sınava katılacaklarda en az çalışma süresi, hizmet içi eğitim veya lisansüstü eğitim nitelikleri, her bir değerlendirme ölçütüne ilişkin hususlar ve puan değerleri, alanında ya da eğitim bilimleri alanında tezli yüksek lisans veya doktora öğrenimini tamamlamış olanlardan uzman öğretmenlik veya başöğretmenlik için aranacak kıdem, hizmet içi eğitim, etkinlikler (bilimsel, kültürel, sanatsal ve sportif çalışmalar) ve sicil (iş başarımı) şartları ve puan değerleri, branşlar temelindeki uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik sayıları, yükselmeye ilişkin usul ve esaslar ile diğer hususlar Maliye Bakanlığı ve Devlet Personel Başkanlığı'nın uygun görüşleri alınarak Milli Eğitim Bakanlığı'nca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir." hükmüne, 7.fıkra ise, "Toplam serbest

T.C  
KAYSERİ  
2. İDARE MAHKEMESİ



ESAS NO : 2011/822  
KARAR NO : 2011/1093

öğretmen kadro sayısı içinde, başöğretmen oranı %10, uzman öğretmen oranı %20'dir. Bakanlar Kurulu bu oranları bir katına kadar yükseltmeye yetkilidir." hükmüne yer verilmiştir.

Anılan 6.fıkra hükmü uyarınca 13.08.2005 gün ve 25905 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Öğretmenlik Kariyer Basamaklarında Yükselme Yönetmeliği'nin 7.maddesinde, Bakanlık eğitim öğretim hizmetleri sınıfındaki toplam serbest öğretmen kadro sayısı içinde uzman öğretmen oranının %20, başöğretmen oranının %10 olduğu, bu oranların Bakanlar Kurulu'nca artırılması durumunda, artırıldığı oranda uzman öğretmen ve başöğretmenlik sayılarına yansıtılacağı, bu sayılardan; a) Alanlara göre mevcut öğretmen sayısının, Bakanlık eğitim öğretim hizmetleri sınıfındaki toplam serbest öğretmen kadro sayısı içindeki oranı esas alınarak uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik sayılarının her alan için en az bir olmak şartıyla alanlar arasındaki dağılımı, b) Alanlara göre uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik sayıları içinde sonradan muaf olan veya olmayanlar için kullanılacak uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik sayılarının Bakan onayı ile belirleneceği, 17.maddenin son fıkrasında ise katılmış oldukları sınav sonucunda 60 ve üzerinde puan almış olmalarına rağmen kontenjan yetersizliğinden dolayı unvan verilemeyenlerin puanları iki yıl süreyle geçerli olacağı kuralı getirilmiştir.

Ancak Anayasa Mahkemesi'nin 18/03/2009 günlü 27173 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 21/05/2008 günlü, E:2004/83, K:2008/107 sayılı kararıyla, 5204 sayılı Millî Eğitim Temel Kanunu ve Devlet Memurları Kanunu'nda Değişiklik Yapılmasına İlişkin Kanunun 1. maddesiyle, 1739 sayılı Millî Eğitim Temel Kanunu'nun 43. maddesinin sonuna eklenen 6. fıkra yönünden, "Yasayla düzenleme, konunun tüm ayrıntılarının yasayla belirlenmesini değil, temel ilkelerin, ölçü ve sınırların yasada gösterilip uzmanlık ve teknik konulara yönelik ayrıntıların düzenlenmesinin yürütme organına bırakılmasını ifade eder. Yasada, yönetmelikle düzenlenecek konuların çerçevesinin, Anayasa yargısı bağlamında denetime olanak verecek şekilde düzenlenmiş olması gerekir. Kuraldaki "sınava katılacaklarda aranacak en az çalışma süresi", "alanında ya da eğitim bilimleri alanında tezli yüksek lisans veya doktora öğrenimini tamamlamış olanlarda uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik için aranacak kıdem", "branşlar temelindeki uzman öğretmenlik ve başöğretmenlik sayıları" ve "ile diğer hususlar" ibarelerinin Anayasa'ya aykırı olduğuna ve iptaline, kalan bölümün Anayasa'ya aykırı olmadığına ve iptal isteminin reddine, anılan fıkranın iptal edilen ibareleri nedeniyle uygulama olanağı kalmayan kalan bölümünün de 2949 sayılı Anayasa Mahkemesi'nin Kuruluşu ve Yargılama Usulleri Hakkında Kanunun 29. maddesinin 2. fıkrası gereğince iptaline karar verilmiş, yine 5204 sayılı Millî Eğitim Temel Kanunu ve Devlet Memurları Kanunu'nda Değişiklik Yapılmasına İlişkin 1. maddesiyle, 1739 sayılı Millî Eğitim Temel Kanunu'nun 43. maddesinin sonuna eklenen 7. fıkranın, "5204 sayılı Yasa'nın 1. maddesiyle getirilen kariyer basamaklarında yükselme sistemi, öğretmenlerin nitelik ve statülerinin iyileştirilmesine özel önem verilmesi temeline dayanmakta ve öğretmenlerin kıdem, eğitim ve iş başarımları esas alınarak, mesleki ve kişisel gelişimlerinin sağlanması, niteliklerinin iyileştirilmesi, statülerinin yaptıkları görevin önem, güçlük ve sorumluluk derecesi çerçevesinde olması gereken seviyeye yükseltilmesini amaçladığı, kuralda kariyer basamaklarında yükselme koşullarının tümünü sağlasa bile, %20 ve %10'luk sınırlama nedeniyle bütün öğretmenler yükselme olanağına sahip olamayacağı, Bakanlar Kurulu'na tanınan bu oranları bir katına kadar yükseltme yetkisinin kullanılmasında da aynı sonuçla karşılaşılacağı, anılan oranlar dolduğunda geride kalan öğretmenler,

