

"...

II- İTIRAZIN GEREKÇESİ

Basvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir:

“Davali idare bünyesinde uzman olarak görev yapan davacı ...'i temsilen ... tarafından, 16.06.2011 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Radyo ve Televizyon Üst Kurulu Uzman Yardımcılığı Giriş ve Yeterlik Sınavları ile Uzmanlığa Atama Yerleştirme, Görev, Yetki ve Çalışma Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin geçici 1. maddesinin 2. fıkrası uyarınca üst kurul uzman kadrosuna atanma istemiyle 20.06.2011 tarihinde yaptığı başvurunun zımnen reddine ilişkin işlem; Yönetmeliğin geçici 1. maddesinde üst kurul uzmanlığı için aranan şartların tamamını tasadığı, kendisi ile aynı durumda olan kimselerin atamasının yapıldığı ancak kendisinin atamasının yapılmamasının hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ile yoksun kaldığı özlük ve parasal haklarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılan davada Mahkememizin 18.05.2012 tarih ve E:2011/2119, K:2012/725 sayılı kararının Danistay Besinci Dairesi'nin 07.05.2013 tarih ve E:2012/6644, K:2013/3687 sayılı kararı ile bozulması üzerine bozma kararına uyulmak suretiyle isin gereği görüldü.

Anayasa'nın 152. maddesinde, “Bir davaya bakmakta olan mahkeme, uygulanacak bir kanun veya kanun hükmünde kararnamenin hükümlerini Anayasa'ya aykırı görürse veya taraflardan birinin ileri sürdüğü aykırılık iddiasının ciddi olduğu kanısına varırsa, Anayasa Mahkemesinin bu konuda vereceği karara kadar davayı geri bırakır.

Mahkeme, Anayasa'ya aykırılık iddiasını ciddi görmezse bu iddia temyiz merciince esas hükümle birlikte karara bağlanır.

Anayasa Mahkemesi, isin kendisine gelisinden baslamak üzere bes ay içinde kararını verir ve açıklar. Bu süre içinde karar verilmezse mahkeme davayı yürürlükteki kanun hükümlerine göre sonuçlandırır. Ancak, Anayasa Mahkemesinin kararı, esas hakkındaki karar kesinlesinceye kadar gelirse, mahkeme buna uymak zorundadır...” kuralı yer almaktadır.

Dava dosyasının incelenmesinden, 1996 yılında Radyo ve Televizyon Üst Kurulu İzleme ve Değerlendirme Dairesi Başkanlığına teknisyen olarak atanan davacının 1998 yılında 2 yıllık yüksek öğretim kurumundan mezun olarak ön lisans diplomasını aldığı, söz konusu dönemde yürürlükte olan ilgili yönetmelik hükümleri uyarınca görev alanı dikkate alınarak verilen konuda hazırladığı tezi Uzmanlık Sınav Kurulunca kabul edildikten sonra katıldığı yeterlilik sınavında başarılı bulunması üzerine Üst Kurul kararı ve Başkanlık makamı onayı ile 2002 yılında Üst Kurul uzmanı ünvanıyla atamasının yapıldığı, bu görevini yapmakta iken 03.03.2011 tarihli ve 27863 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 6112 sayılı Kanunun 43. maddesi hükmü uyarınca eğitim şartını tasımadığı gerekçesiyle Üst Kurul uzmanlığı görevinden alınarak 07.04.2011 tarih ve 166 sayılı işlemle uzman olarak atandığı, bu işlemin iptali istemiyle açtığı davanın Ankara 15. İdare Mahkemesi'nin 05.01.2012 tarih ve E:2011/728, K:2012/4 sayılı kararı ile reddedildiği, davacının 16.06.2011 tarih ve 27966 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Radyo ve Televizyon Üst Kurulu Uzman Yardımcılığı Giriş ve Yeterlik Sınavları ile Uzmanlığa Atama, Yerleştirilme, Görev, Yetki ve Çalışma Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin geçici 1. maddesinin 2. fıkrası uyarınca üst kurul uzmanı kadrosuna atanma istemiyle 20.06.2011 tarihinde yaptığı başvurunun idarece

cevap verilmemek suretiyle zimnen reddedilmesi üzerine söz konusu islemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

6112 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayın Hizmetleri Hakkında Kanun'un 48 inci maddesiyle 3984 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayınları Hakkında Kanun yürürlükten kaldırılmış, Kanun'un 43 üncü maddesinin 5 inci fıkrasında; "Bu Kanun ile Üst Kurula verilen görevlerin gerektirdiği aslî ve sürekli görev ve hizmetler, Üst Kurul uzmanları ile Üst Kurul uzman yardımcılarında oluşan meslek personeli ve idarî personel eliyle yürütülür. Üst Kurul kadrolarına atanacakların, 657 sayılı Kanun'un 48 inci maddesinde belirtilen şartları tasımları gerekir. Söz konusu kadrolara yapılacak atamalara ilişkin diğer hususlar Üst Kurul tarafından çıkarılacak yönetmelikle belirlenir." hükmüne, 7 nci fıkrasında; "Üst Kurul uzman yardımcılığına atanabilmek için; besinci fıkrada belirtilen şartları tasımak, türleri Üst Kurulca belirlenen en az dört yıllık yükseköğretim kurumlarından mezun olmak, Kamu Personeli Seçme Sınavından Üst Kurul tarafından belirlenen puan türlerinden asgarî puanı almış olmak, Kamu Personeli Seçme Sınavında yabancı dil bölümündeki sorulardan en az yüzde altmışına doğru cevap vermiş olmak veya Kamu Personeli Yabancı Dil Bilgisi Seviye Tespit Sınavından asgarî (D) düzeyinde ya da dil yeterliği bakımından buna denkliği kabul edilen ve uluslararası geçerliliği bulunan başka bir belgeye sahip olmak, yapılacak sınavda başarılı olmak, sınavın yapıldığı yılın ocak ayının ilk gününde otuz yaşını doldurmamış olmak gerekir." hükmüne yer verilmiştir.

Anılan Kanunun Geçici 1 inci maddesinin 3 üncü fıkrasında; "Bu Kanunla yapılan yeni düzenlemeler nedeniyle kadro ve görev unvanı değişmeyenlerden bu Kanunda öngörülen eğitim şartlarını taşıyanlar başka bir işleme gerek kalmaksızın durumlarına uygun aynı unvanlı kadrolara atanmış sayılır. Kadro ve görev unvanları değişen yahut kaldırılan veya anılan kadrolar için aranan eğitim şartlarını tasımayan personelden; Teftiş Kurulu Başkanı, Genel Sekreter, Daire Başkanı ve Bölge Müdürü kadrolarında bulunanlar Üst Kurul Müsaviri kadrolarına, Başmüfettiş ve bölge müdür yardımcısı kadrolarında bulunanlar uzman denetçi kadrolarına, başka bir işleme ve tebligata gerek kalmaksızın bu Kanunun yayımı tarihinde atanmış sayılır; diğerleri Başkan tarafından üç ay içinde Üst Kurulda durumlarına uygun kadrolara atanırlar. Bunlar atama işlemi yapıncaya kadar Başkan tarafından ihtiyaç duyulan işlerde görevlendirilebilirler. Bunlar, yeni bir kadroya atanıncaya kadar, eski kadrolarına ait ücret ve diğer malî haklarını almaya devam ederler. Söz konusu personelin, atandıkları yeni kadroların aylık, ek gösterge, sözleşme ücreti, bir aya isabet eden ikramiye, her türlü zam ve tazminatlar (fazla çalışma ücreti hariç) diğer malî hakları toplam net tutarının, atandıkları tarih itibarıyla eski kadrolarına ilişkin olarak en son ayda aldıkları aylık, ek gösterge, sözleşme ücreti, bir aya isabet eden ikramiye, her türlü zam ve tazminatlar (fazla çalışma ücreti hariç) diğer malî hakları toplam net tutarından az olması hâlinde, aradaki fark, atandıkları kadrolarda kaldıkları sürece, herhangi bir vergi ve kesintiye tabi tutulmaksızın ve farklılık giderilinceye kadar kendilerine tazminat olarak ödenir." hükmüne yer verilmiştir.

6112 sayılı Kanun'un 43 üncü maddesiyle, Üst Kurul uzmanı/yardımcısı olabilmek için Üst Kurulca belirlenen "en az dört yıllık yükseköğretim kurumlarından mezun olmak" şeklinde eğitim şartı getirildiği, geçici madde ile bu Kanun yürürlüğe girmeden önce görevde bulunan kişilerin unvanlarının korunacağına yönelik bir hükme yer verilmediği gibi tam aksine, Geçici 1 inci maddeyle eğitim şartlarını tasımayan personelin durumlarına uygun kadrolara atanacağına belirtildiği görülmektedir.

Anayasa'nın 2. maddesinde yer alan hukuk devleti, insan haklarına dayanan, bu hak ve özgürlükleri koruyup güçlendiren, eylem ve işlemleri hukuka uygun olan, her alanda adaletli

bir hukuk düzeni kurup bunu geliştirerek sürdüren, hukuk güvenliğini gerçekleştiren, Anayasa'ya aykiri durum ve tutumlardan kaçınan, hukuku tüm devlet organlarına egemen kılan, yargi denetimine açık olan devlettir.

Hukuk devletinin sağlamakta yükümlü olduğu hukuk güvenliği ilkesi, hukuk normlarının öngörülebilir olmasını, bireylerin tüm eylem ve işlemlerinde devlete güven duyabilmesini, devletin de yasal düzenlemelerde bu güven duygusunu zedeleyici yöntemlerden kaçınmasını gerekli kılan ve temel hak güvencelerinde korunan ortak değerdir. Kural olarak hukuk güvenliği yasaların geriye yürütülmemesini zorunlu kılar. Bu nedenle, “Kanunların geriye yürümezliği ilkesi” uyarınca yasalar yürürlüğe girdikleri tarihten sonraki hukuki durumlara uygulanabileceklerinden, sonradan çıkan bir kanun yürürlüğe girdiği tarihten önceki olaylara uygulanmaz.

Uyusmazlık konusu olayda, davacının usulüne uygun olarak 2002 yılında Üst Kurul uzmanı unvanını elde ettiği ve 6112 sayılı Kanun'un yürürlüğe girmesi sonucu uzmanlığa atandığı 06/04/2011 tarihine kadar da bu unvanını koruduğu ihtilafsızdır. Anılan Kanunla Üst Kurul uzmanlığına atanmak için “en az dört yıllık yükseköğretim kurumlarından mezun olmak” şartı getirilmesinin yanında daha önce bu görevde bulunanlardan belirtilen şartı tasımayanların uygun bir kadroya (uzman) atanacağı öngörülmek suretiyle, Kanunun yürürlük tarihinden önceki olaylara da uygulanmak suretiyle geriye yürütüldüğü görülmektedir.

Kamu hizmetlerinin, etkin, kaliteli, doğru ve hızlı bir şekilde yürütülmesi için idarelerce her kadro için yeni ve farklı şartlar getirilmesi doğaldır. Bununla birlikte söz konusu kadrolarda görev yapmakta olan mevcut personelin haklarının korunması ve hukukun genel ilkelerinin göz önünde bulundurulması hukuk devletinin bir gereğidir.

Bu durumda, 6112 sayılı Kanun'un yürürlüğe girmesinden önce, o tarihte yürürlükte olan kurallara göre Üst Kurul uzmanı unvanını haiz olan davacının, o dönemde öngörülmeyen eğitim şartını tasımakla yükümlü tutulması, bireylerin hukuka olan güven duygusunu zedeleyeceğinden ve hukuk güvenliği ilkesi ile bağdasmayacağından, 6112 sayılı Kanun'un Geçici 1'nci maddesinin 3'üncü fıkrasında yer alan “veya anılan kadrolar için aranan eğitim şartlarını tasımayan” ibaresinin, Anayasa'nın 2. maddesine aykiri olduğu sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, her ne kadar davacının Radyo ve Televizyon Üst Kurula Uzman Yardımcılığı Giriş ve Yeterlik Sınavları ile Uzmanlığa Atama Yerleştirme, Görev, Yetki ve Çalışma Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin geçici 1. maddesinin 2. fıkrası uyarınca üst kurul uzmanı kadrosuna atanma isteminin idarece cevap verilmemek suretiyle zımnen reddine ilişkin işlemde kaynaklanmakta ise de, idarece verilen savunma dilekçesinde açıkça 6112 sayılı Kanununun 43. maddesi uyarınca davacının üst kurul uzmanı olabilmek için gerekli şartları tasımadığından bahsedildiği, dolayısıyla 6112 sayılı Kanun'un 43. maddesinde getirilen eğitim şartını tasımayanlar hakkında ne gibi hükümlerin uygulanacağını gösteren geçici 1. maddesinin 3. fıkrasının bakılan davada Anayasa'nın 152. maddesi kapsamında uyusmazlıkta uygulanacak Kanun hükmü olduğu noktasında tereddüt bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, 6112 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayın Hizmetleri Hakkında Kanun'un Geçici 1 nci maddesinin 3'üncü fıkrasında yer alan “veya anılan kadrolar için aranan eğitim şartlarını tasımayan” ibaresinin, Anayasa'nın 2. maddesine aykiri olduğundan bahisle iptali istemiyle Anayasa Mahkemesi'ne başvurulmasına, dava

Esas Sayısı : 2013/86
Karar Sayısı : 2013/117

dosyasının esastan görüsülmesinin Anayasa Mahkemesi'nce bu konuda bir karar verilinceye kadar (5 ay süreyle) bekletilmesine 03/07/2013 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.””