

T.C.

DANIŞTAY

ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2021/2659

DAVACI VE YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI İSTEYEN :

VEKİLİ : Av. Seçkin Toydemir

KARŞI TARAF (DAVALILAR) : 1- Diyanet İşleri Başkanlığı

VEKİLİ :

2- Ölçme Seçme ve Yerleştirme Merkezi Başkanlığı

VEKİLİ :

DAVANIN KONUSU : İlahiyat önlisans mezunu olan ve 2021 yılı Engelli Kamu Personeli Seçme Sınavı (EKPS) sonuçlarına göre imam hatip ve müezzin kayımlık için tercihte bulunan davacı tarafından, 2021 EKPS / Kura ile Engelli Kamu Personeli Yerleştirme Tercih Kılavuzunun Tablo-3 kısmında yer alan Ön Lisans Mezunlarının Tercihleri Arasında Gösterebileceği Kadrolar listesinde imam-hatip ile müezzin-kayımlık için aranan niteliklere ilişkin 7233 nolu kodun (Diyanet İşleri Başkanlığı'ndan Hafızlık Belgesine Sahip Olmak) iptali ve yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

DAVACININ İDDİALARI : Diyanet İşleri Başkanlığı kadrolarına atanmak için hafızlık belgesinin aranmasının engelli kişiler için başlı başına bir engel olduğu, anılan şartın hukuka ve kamu yararına uygun olmadığı, Yönetmeliğin 11. maddesinde hafızlık şartının düzenlenmediği, Kanuni düzenlemelerde aranmayan şartların sonradan tercih kılavuzuyla getirilmesinin hukuka aykırı olduğu ileri sürülmektedir.

DAVALI DİYANET İŞLERİ BAŞKANLIĞI'NIN SAVUNMASI : EKPS'de yüksek puan almanın veya kurada ilgilinin adının çıkmasının atamanın mutlaka yapılacağı anlamına gelmeyeceği, atama için aranan niteliklere sahip olmayanların atama yapılmayınca ya da iptal edilince hak iddia edemeyecekleri, sınavlarda ve tercih kılavuzunda kapak sayfasında aranan şartları sağlamayan adayların yerleştirmesinin yapılmayacağı uyarısının bulunduğu, tercih yapılacak kadroların şartlarının adaylar tarafından sağlanmasının ön şart olduğu, ilgilinin durumuna uygun kadroya tercih yapması gerektiği, bu bakımdan 7233 kodunun gerekli bir kod olduğu, ilgilinin 7233 kodunda aranan şartı sağlamıyorsa tercihte bulunmaması gerektiği, bu durumda atamasının yapılamayacağı, yapılmışsa iptal edileceği, koda uygun tercih yapılmasının gerektiğine dair uyarıların her aşamada ilgililerin karşısına çıktığı, kaldı ki kod 7233'ün dayanağının Yönetmelik maddesi olduğu ve maddenin hukuka uygun olduğu, davacının yerleştirmesinin kod 7233'e göre hafızlık belgesi olmamasına rağmen yanlış beyanda bulunduğu için yapıldığı ve ardından iptal edildiği, davacının iddialarının hukuka aykırı olduğu savunulmaktadır.

DAVALI ÖLÇME, SEÇME VE YERLEŞTİRME MERKEZİ BAŞKANLIĞI'NIN SAVUNMASI :

Davacının iddialarının idarelerinin yetkisi dışında olduğu, idarelerinin sadece sınavı hazırlayıp belirlenen şartlara göre yerleştirme yaptığı, başvuru şartlarının belirlenmesinde takdir yetkisine sahip olmadığından hasım konumundan çıkartılması gerektiği, E/KPSS'nin Aile Bakanlığı ile imzalanan protokol sayesinde yapıldığı, o konuda da yetkiye sahip olmadığı; diğer yandan sınavlarda ve tercih kılavuzunda kapak sayfasında aranan şartları sağlamayan adayların yerleştirmesinin yapılmayacağı uyarısının bulunduğu, tercih yapılacak kadroların şartlarının adaylar tarafından sağlanmasının ön şart olduğu, ilgilinin durumuna uygun kadroya tercih yapması gerektiği, bu bakımdan 7233 kodunun gerekli bir kod olduğu, ilgilinin 7233 kodunda aranan şartı sağlamıyorsa tercihte bulunmaması gerektiği, bu durumda atamasının yapılamayacağı, yapılmışsa iptal edileceği, koda uygun tercih yapılmasının gerektiğine dair uyarıların her aşamada ilgililerin karşısına çıktığı, EKPS'de

yüksek puan almanın veya kurada ilgilinin adının çıkmasının atamanın mutlaka yapılacağı anlamına gelmeyeceği, atama için aranan niteliklere sahip olmayanların atama yapılmayınca ya da iptal edilince hak iddia edemeyecekleri savunulmaktadır.

DANIŞTAY TETKİK HÂKİMİ :

DÜŞÜNCE : Yürütmenin durdurulmasına ilişkin istemin kabulü gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onikinci Dairesince, davalı idarelerin savunması alındıktan veya savunma için verilen süre geçtikten sonra incelenmesine karar verilen yürütmenin durdurulması istemi, savunmaların geldiği görülerek yeniden incelendi, davacının imam-hatip kadrosuna yapılan atamasının iptal edildiği görüldüğünden dava konusu işlem imam-hatip kadroları yönünden incelenerek gereği görüldü:

İNCELEME VE GEREKÇE :**MADDİ OLAY :**

İlahiyat önlisans mezunu olan davacı, 2021/EKPSS işlemleri ile imam-hatiplik ve müezzin-kayyımlık kadroları için tercihte bulunarak tercih işlemleri neticesinde x İl Müftülüğü'ne aday imam-hatip olarak yerleştirilmiştir.

Ancak, 2021 EKPSS / Kura ile Engelli Kamu Personeli Yerleştirme Tercih Kılavuzunun Tablo-3 kısmında yer alan Ön Lisans Mezunlarının Tercihleri Arasında Gösterebileceği Kadrolar listesinde imam-hatip için aranan niteliklere ilişkin 7233 nolu koda göre "Diyamet İşleri Başkanlığı'ndan hafızlık belgesi sahibi olmak" şartını taşımadığından bahisle yerleştirme işlemi 05/02/2021 tarihli işlemle iptal edilmiştir.

Bunun üzerine, davacı tarafından, 7233 nolu kodun yürütmenin durdurulması ve iptali istemiyle bakılan dava açılmıştır.

İLGİLİ MEVZUAT:

633 sayılı Diyanet İşleri Başkanlığının Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun'un 01/07/2010 tarih ve 6002 sayılı Kanun ile değişik, "Personelin nitelikleri" başlıklı 9. maddesinin 1. fıkrasında, vaizlerin en az lisans düzeyinde dini yüksek öğrenim mezunu olması gerektiği belirtilmiş; 2. fıkrasında, "Başkanlık personelinin 657 sayılı Kanunda ve bu Kanunda yer almayan diğer nitelikleri ile atanmalarında dinî öğrenim şartı arananlara ilişkin ortak nitelikler yönetmelikle düzenlenir.", "Atama" başlıklı 10. maddesinin son fıkrasında, "Başkanlık kadrolarına yapılacak atama ve nakil işlemlerine ilişkin usul ve esaslar yönetmelikle düzenlenir."; "Vaizler, imam-hatip ve müezzin-kayyımlar, Kur'an kursu öğreticileri, eğitim görevlileri ve murakıplar" başlıklı 12. maddesinin 1, 2, 3, 4 ve 7. fıkralarında, "Vaizler, cami ve mescitler ile diğer mekanlarda her türlü vasıtanın yararlanarak toplumu dinî konularda bilgilendirmek, Başkanlığın hizmet alanlarında irşat, rehberlik, inceleme ve araştırma yapmakla görevlidir. Vaizlik mesleği, adaylık döneminden sonra vaiz, uzman vaiz ve başvaiz kariyer basamaklarına ayrılır."; "İmam-hatip ve müezzin-kayyımlar, cami ve mescitlerde din hizmetlerini yürütmek ve dinî konularda toplumu bilgilendirmekle görevlidir. İmam-hatiplik mesleği; adaylık döneminden sonra imam-hatip, uzman imam-hatip ve başimamhatip; müezzin-kayyımlık mesleği ise müezzin-kayyım ve başmüezzin kariyer basamaklarına ayrılır. Adaylık dönemini başarıyla tamamlayanlar mesleğe imam-hatip veya müezzin-kayyım olarak atanır. İmam-hatip ve müezzin-kayyımlar, Kur'an-ı Kerim öğretiminde görevlendirilebilir.", "Kur'an kursu öğreticisi, Kur'an kurslarındaki eğitim ve öğretim faaliyetlerini yürütmekle görevlidir. Kur'an kursu öğreticiliği; adaylık

DANIŞTAY
ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2021/2659

döneminden sonra Kur'an kursu öğreticisi, Kur'an kursu uzman öğreticisi ve Kur'an kursu başöğreticisi kariyer basamaklarına ayrılır.", "Yukarıdaki fıkralarda düzenlenen kariyer basamaklarında yükselmeye kıdem, eğitim, hizmet, bilimsel, sosyal ve kültürel faaliyetler, sicil puanları ve Başkanlıkça yapılacak sınav sonuçları esas alınır.", "Uzman vaiz, başvaiz, uzman imam-hatip, başimam-hatip, başmüezzin, Kur'an kursu uzman öğreticisi ve Kur'an kursu başöğreticisi ile murakıp kadrolarına atanmaya ilişkin hususlar ve bunlar ile vaiz, imam-hatip, müezzin-kayyım ve Kur'an kursu öğreticilerinin çalışma, usul ve esasları ile imam-hatipler ve müezzin-kayyımların haftalık iznine ve bayram tatillerinde izin kullanmalarına ilişkin hususlar yönetmelikle düzenlenir." hükümlerine yer verilmiştir. 633 sayılı Kanun'a 6002 sayılı Kanun ile ekli 2 sayılı listeyle Diyanet İşleri Başkanlığı taşra teşkilatında başimam hatip, uzman imam hatip, başmüezzin kadroları ihdas edilmiştir.

Dava konusu Yönetmeliğin "İmam-hatiplik giriş sınavına başvuracaklarda aranan özel şartlar" başlıklı 11. maddesinde;

"(1) İmam-hatiplik giriş sınavına başvurularda ilk defa açıktan alınacaklar için;

- a) (Değişik:RG-8/2/2014-28907)İmam hatip lisesi mezunu veya üstü dini öğrenim düzeyine sahip olmak,
b) (Mülga:RG-8/2/2014-28907)
c)İmam-hatiplik yapmaya mani bir (Değişik ibare:RG-8/2/2014-28907) engeli bulunmamak,

ç) KPSS'den Başkanlıkça belirlenen puanı almış olmak şartları aranır.

(2) Başkanlık personelinden imam-hatiplik giriş sınavına başvuracaklar için;

- a) (Değişik:RG-8/2/2014-28907) İmam hatip lisesi mezunu veya üstü dini öğrenim düzeyine sahip olmak,
b) (Mülga:RG-8/2/2014-28907)
c)İmam-hatiplik yapmaya mani bir (Değişik ibare:RG-8/2/2014-28907) engeli bulunmamak,

ç) Adaylığı kalkmış olmak,

d) MBSTS'den Başkanlıkça belirlenen puanı almış olmak şartları aranır.

(3) Başkanlıkça farklı öğrenim düzeyi ve/veya hafızlık ve/veya farklı düzeyde yeterlik şartı aranabilir." hükmü yer almıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında, idari işlemin uygulanması hâlinde giderilmesi güç veya olanaksız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması koşullarının birlikte gerçekleşmesi durumunda yürütmenin durdurulmasına karar verileceği kuralı yer almıştır.

HUKUKİ DEĞERLENDİRME:

Diyanet İşleri Başkanlığı Vaizlik, Kur'an Kursu Öğreticiliği, İmam-Hatiplik ve Müezzin Kayyımlık Kadrolarına Atama ve Bu Kadroların Kariyer Basamaklarında Yükselme Yönetmeliği'nin 11. maddesinin 3. fıkrasında yer alan **"Başkanlıkça farklı öğrenim düzeyi ve/veya hafızlık ve/veya farklı düzeyde yeterlik şartı aranabilir"** ibaresinin yürütülmesi, Dairemizin 08/11/2021 tarih ve E:2021/2084 sayılı kararıyla;

"Başkanlıkça farklı öğrenim düzeyi ve/veya hafızlık ve/veya farklı düzeyde yeterlilik şartı aranabilir." denilerek 1. ve 2. fıkralarda yer alan koşulların dışında farklı koşulların da idare tarafından aranabileceği belirtilerek atama şartlarına ilişkin kuralın belirsiz hale getirildiği;

Yönetmelikle düzenlenmesi gereken atama şartlarının Başkanlık tarafından duyurularla her atama döneminde değiştirilmesi sonucunu doğurabilecek düzenlemede hukuka uygunluk bulunmadığı" gerekçesiyle durdurulmuştur.

Anılan düzenleme, Dairemiz kararı gerekçesinde de ifade edildiği gibi, Yönetmelikte açıkça düzenlenen koşulu belirsiz hale getirerek adaylar açısından tercih yapma şartlarını öngörülemez kılmaktadır.

T.C.

DANIŞTAY
ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2021/2659

Yönetmelikle düzenlenen atama şartlarının, davalı idareler tarafından, tercih tablolarındaki kodlarla her atama döneminde değiştirilebilmesi sonucunu doğurabilecek bu düzenlemede hukuka uygunluk bulunmadığından, buna dayalı olarak düzenleme yapıldığı anlaşılan Tablo 3'te bulunan 7233 nolu kodunda da hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Bu durumda, dava konusu 2021 EKPSS / Kura İle Engelli Kamu Personeli Yerleştirme Tercih Kılavuzunun Tablo-3'te yer alan kod 7233'ün uygulanması halinde telafisi güç ve imkansız zararların doğmasına yol açacağı sonucuna varılmıştır.

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 6352 sayılı Kanun ile değişik 27. maddesinin ikinci fıkrasında öngörülen şartların birlikte gerçekleştiği anlaşıldığından davacının yürütmenin durdurulması isteminin kabulüne,

2. 2021 EKPSS / Kura İle Engelli Kamu Personeli Yerleştirme Tercih Kılavuzunun Tablo-3'de yer alan Ön Lisans Mezunlarının Tercihleri Arasında Gösterebileceği Kadrolar listesinde imam-hatiplik için aranan niteliklere ilişkin 7233 nolu kodun **(Diyaret İşleri Başkanlığı'ndan Hafızlık Belgesine Sahip Olmak) YÜRÜTMESİNİN DURDURULMASINA,**

3. Bu kararın tebliğini izleyen günden itibaren 7 (yedi) gün içerisinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'na itiraz yolu açık olmak üzere, 15/11/2021 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

Üye

Üye