

T.C.
ZM R

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/1322

KARAR NO : 2021/1602

DAVACI : E T M VE B L MEMEKÇ LER SEND KASI
VEK L :AV. NED M DE RMENC
-UETS[16566-65060-47305]

DAVALI : EGE ÜN VERS TES REKTÖRLÜ Ü- ZM R
VEK L : AV. N HAL DEM RH SAR
-UETS[35876-96782-43833]

DAVANIN ÖZET : Davacı sendika tarafından, 19.08.2020 tarihinde Yüksek Ö retim Kurulu Başkanlığı'nın internet sayfasında yayımlanan Ege Üniversitesi Ö retim Üyeli ine Yükseltme ve Atanma Kriterlerinin (2019-2020, 2021-2022, 2023)' nin 16. maddesinin; Anayasanın e itlik ilkesi ile 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun kariyer ve liyakat ilkelerine aykırı oldu u, dava konusu düzenlemenin açıkça geçerli akademik gerekçelerle me rula tırılmadı ı, sınırlarının net bir ekilde çizilmedi i, yapılan bu de i iklikle Fakülte Yönetim Kurulu ve Rektöre son derece takdiri (keyfi) davranma imkanı sunuldu u, slami limler Fakültesini ayrıcalıklı kılan bu de i iklik ve uygulamanın ba ka fakültelede atama yükseltme bekleyen akademisyenler açısından açıkça bir adaletsizlik olu turdu u, söz konusu de i iklik kararının ardından 21.08.2020 tarihli Resmi Gazete'de Ege Üniversitesi Birgivi slami limler Fakültesi için 7 ki ilik ö retim üyesi kadrosu ilan edilmesinin akademik kadrolarda tartı malara yol açtı ı, hukuka aykırı oldu u ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZET : Ege Üniversitesi Birgivi slami limler Fakültesi'nin Cumhurbaşkanlığı'nın 2018 tarihli kararıyla kuruldu u, 2020-2021 e itim ö retim döneminde faaliyete geçti i, gerek ilgili atama yönetmeli inin hazırlanması a masında bahsi geçen fakültenin var olmaması ve mevcut kriterlerin her ne kadar sosyal bilimler alanına girse de slami limler Fakültesinde görev alacak ö retim üyelerinde aranacak kriterlerle tam bir uygunluk göstermemesi gerekse e itim ö retime ba lanacak olması sebebiyle ivedi olarak ö retim üyesi alım ihtiyacının do ması nedeniyle Ege Üniversitesi senatosu tarafından dava konusu atama yükseltme kriterlerine bir madde eklenerek yeni kurulan birimlerde atama artlarının esnetilebilece ine dair dava konusu kararın alındı ı, Ülkemizde birçok üniversite senatosu tarafından benzer kararlar alındı ı, hukuka uygun oldu u ileri sürülerek davanın reddi gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren zmir 5. dare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek i in gere i görü üldü:

Dava, davacı sendika tarafından, 19.08.2019 tarihinde Yüksek Ö retim Kurulu Başkanlığı'nın internet sayfasında yayımlanan Ege Üniversitesi Ö retim Üyeli ine Yükseltme ve Atanma Kriterleri (2019-2020, 2021-2022, 2023)' nin 16. maddesinin iptali istemiyle açılmış tır.

2547 sayılı Yüksekö retim Kanunu'nun "Rektör" başlıklı 13/b-3 maddesinde, üniversitenin yatırım programlarını, bütçesini ve kadro ihtiyaçlarını, ba lı birimlerinin ve üniversite yönetim kurulu ile senatonun görüş ve önerilerini aldıktan sonra hazırlamanın ve Yüksekö retim Kuruluna sunmanın, Rektörün görev, yetki ve sorumlulukları arasında oldu u hükmüne yer verilmi , aynı maddenin son fıkrasında da Rektörün, üniversitenin ve ba lı birimlerinin ö retim kapasitesinin rasyonel bir ekilde kullanılmasında ve geli tirilmesinde, e itim-ö retim, bilimsel ara tırma ve yayım faaliyetlerinin devlet kalkınma plan, ilke ve hedefleri do rultusunda planlanıp yürütülmesinde, bilimsel ve idari gözetim ve denetimin yapılmasında ve bu görevlerin alt birimlere aktarılmasında, takip ve kontrol edilmesinde ve

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/1322

KARAR NO : 2021/1602

sonuçlarının alınmasında birinci derecede yetkili ve sorumlu oldu u hükmüne, Aynı Kanunun "Senato"ba lıklı 14. maddesinde "a. Kurulu ve i leyi i: Senato, rektörün ba kanlı ında, rektör yardımcıları, dekanlar ve her fakülteden fakülte kurullarınca üç yıl için seçilecek birer ö retim üyesi ile rektörlü e ba lı enstitü ve yüksekokul müdürlerinden te ekkül eder. Senato, her e itim - ö retim yılı ba ında ve sonunda olmak üzere yılda en az iki defa toplanır. Rektör gerekli gördü ü hallerde senatoyu toplantıya ça ırır. b. Görevleri: Senato,üniversitenin akademik organı olup a a ıdaki görevleri yapar: (1) **Üniversitenin e itim - ö retim, bilimsel ara tırma ve yayım faaliyetlerinin esasları hakkında karar almak**, (2) Üniversitenin bütünü ilgilendiren kanun ve yönetmelik taslaklarını hazırlamak veya görü bildirmek, (3) Rektörün onayından sonra Resmi Gazete'de yayınlanarak yürürlü e girecek olan üniversite veya üniversitenin birimleri ile ilgili yönetmelikleri hazırlamak, (4) Üniversitenin yıllık e itim - ö retim programını ve takvimini inceleyerek karara ba lamak, (5) Bir sınava ba lı olmayan fahri akademik ünvanlar vermek ve fakülte kurullarının bu konudaki önerilerini karara ba lamak, (6) Fakülte kurulları ile rektörlü e ba lı enstitü ve yüksekokul kurullarının kararlarına yapılacak itirazları inceleyerek karara ba lamak, (7) Üniversite yönetim kuruluna üye seçmek, (8) Bu kanunla kendisine verilen di er görevleri yapmaktır." hükmüne yer verilmi tir.

Yine aynı Kanun'un "Doktor Ö retim Üyesi" ba lıklı **23/c maddesinde**, "c)Yüksekö retim kurumları, doktor ö retim üyesi kadrosuna atama için Yüksekö retim Kurulunun onayını almak suretiyle, münhasıran bilimsel kaliteyi artırmak amacına yönelik olarak, bilim disiplinleri arasındaki farklılıkları da göz önünde bulundurarak, objektif ve denetlenebilir nitelikte ek ko ullar belirleyebilirler." hükmüne, " Doçentlik ve atama" ba lıklı **24/d maddesinde** "Yüksekö retim kurumları, doçent kadrosuna atama için, doçentlik unvanına sahip olmanın yanında Yüksekö retim Kurulunun onayını almak suretiyle, münhasıran bilimsel kaliteyi artırmak amacına yönelik olarak, bilim veya sanat disiplinleri arasındaki farklılıkları da göz önünde bulundurarak, objektif ve denetlenebilir nitelikte ek ko ullar belirleyebilirler." hükmüne, "Profesörlü e Yükselme ve Atama" ba lıklı **26. maddesinin 2. bendinde** "Üniversiteler, profesörlü e yükseltilecek atama için aranan bu asgari ko ulların yanında, Yüksekö retim Kurulunun onayını almak suretiyle, münhasıran bilimsel kaliteyi artırmak amacına yönelik olarak, bilim disiplinleri arasındaki farklılıkları da göz önünde bulundurarak, objektif ve denetlenebilir nitelikte ek ko ullar belirleyebilirler." hükmüne yer verilmi tir.

Ege Üniversitesi Senatosu'nun 16.06.2020 tarih ve 15/1 sayılı kararıyla kabul edilen Ege Üniversitesi Ö retim Üyeli ine Yükseltileme ve Atama Kriterleri (2019-2020,2021-2022,2023)'nin 16. maddesi " Yeni kurulan fakültelerde e itim-ö retim faaliyetlerinin devamlılı nı sa lamak ve ihtiyaç duyulan ö retim üyesi sayısına ula mak için ö retim üyesi atamasında Üniversite Yönetim Kurulu Kararı ve Rektörün uygun görmesi durumunda, adaylar belirlenen bu kriterlerden, birimin kurulu unu takip eden ilk üç (3) yıl kısmen muaf tutulabilir." kuralına yer verilmi tir.

Kamu kurum ve kurulu larının genel düzenleme yetkisine sahip olması nedeniyle bu kapsamda genel nitelikte hukuki tasarruflarda bulunma ve karar alma yetkisi bulunmaktadır. Bu düzenleme yetkisi, kanun hükmünde kararname, tüzük, yönetmelik çıkarma yetkisi gibi do rudan Anayasadan kaynaklanabilece i gibi, kanunun verdi i yetkiye dayanılarak düzenleyici i lemler de yapılabilmektedir.

Öte yandan, idareler kanunla düzenlenmi bir alanda, kanunun belirledi i sınırlar içinde kalmak kaydıyla daha detaylı düzenleyici i lem yapabilmektedir. Bu iradenin tezahürü olarak genelge, tebli , yönerge, tarife, vs. adları altında düzenleyici i lem tesis etmektedir. Bununla birlikte idareler daha önce kanunla düzenlenmemi bir alanı do rudan düzenleyici i lemle düzenleyemeyece i gibi, daha önce kanun ve yönetmelikle düzenlenmi bir alana ili kin kabul edilecek düzenleyici i lemle, ilgili kanun ve yönetmeli in ruhuna aykırı hükümler getiremeyecektir. Di er bir ifadeyle idarelerin düzenleyici i lemler yaparken normlar hiyerar isine uyma zorunlulu u bulunmaktadır.

Nitekim dava konusu düzenlemenin dayana ı olan 2547 sayılı Yüksek Ö retim Kanunu'nun 23. Maddesinin c bendinde yer alan "ek ko ullar belirleyebilirler" ibaresinin Anayasa'ya aykırı oldu u ileri sürülerek iptali istemiyle Anayasa Mahkemesi nezdinde açılan davada verilen 11.06.2020 tarih ve

T.C.
ZM R

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/1322

KARAR NO : 2021/1602

E.2018/88,K.2020/24 sayılı karar ile düzenlemenin Anayasaya aykırı olmadığı belirtilerek iptal talebinin reddi yönünde karar verilmiş, ayrıca kararda ek koulların "...*münhasıran bilimsel kaliteyi artırmak amacıyla bilim veya sanat disiplinleri arasındaki farklılıklar göz önünde bulundurularak belirlenmesi ve objektif ve denetlebilir nitelikte*" olması gerektiği ifade edilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Ege Üniversitesi Öretim Üyesi İne Yükseltme ve Atama Kriterlerinde (2019-2020,2021-2022,2023) Üniversite Senatosunun 16.06.2020 tarih ve 15 sayılı toplantısında alınan karar ile eklenen 16. madde ile değişikliği yapıldığı, söz konusu değişikliğin Yükseköğretim Kurulu Başkanlığının 25.06.2020 tarihli genel kurul toplantısında uygun bulunduğu, akabinde davacı sendika tarafından anılan 16. maddenin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri ve dosyadaki bilgi ve belgelerin değerlendirilmesinden, Yüksek Öğretim Kurumları tarafından 2547 sayılı Kanun uyarınca münhasıran bilimsel kaliteyi artırmak amacıyla yönelik olarak, bilim disiplinleri arasındaki farklılıklar da göz önünde bulundurularak öğretim üyesi kadrolarına atamalarda ek koullar belirlenebileceği kuşkusuz olmakla birlikte belirlenecek ek koulların *objektif ve denetlenebilir nitelikte olması gerektiği, dava konusu edilen Ege Üniversitesi Öğretim Üyesi İne Yükseltme ve Atama Kriterlerine (2019-2020,2021-2022,2023) getirilen 16. madde hükmünde yer verilen adayların belirlenen kriterlerden yeni kurulan birimlerin kuruluunu takip eden ilk üç (3) yıl kısmen muaf tutulabileceği düzenlemesinin ise objektif ve denetlenebilir mahiyette olmadığı, ucu açık ve sınırları belirsiz nitelikte bir düzenleme olduğu, 2547 sayılı Kanun'un ruhuna aykırı ve idareye keyfi davranış olanağı verebilecek mahiyette olduğu hususları dikkate alındığında dava konusu edilen düzenlemede hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmaktadır.*

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, ayrıca dökümü yapılan yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi Uyarınca belirlenen 2.040,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içinde İzmir Bölge Daire Mahkemesine istinaf yolu açık olmak üzere, 19/10/2021 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
NURETTİN YUNUS UYSAL
37981

Üye
HİLAL ÖCAL
195156

Üye
ÜKRÜ AKIN
182167

YARGILAMA GİDERLERİ	
Başvurma Harcı :	54,40 TL
Karar Harcı :	54,40 TL
Y.D. Harcı :	89,60 TL
Y.D. tiraz Harcı :	162,10 TL
Vekalet Harcı :	7,80 TL
Posta Gideri :	95,50 TL
TOPLAM :	463,80 TL