

T.C.
ANTALYA
1. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : [REDACTED]

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

STEYEN (DAVACI) [REDACTED]

VEKİL : AV. AYDIN AKAO LU-UETS[15961-69078-15310]

KARŞI TARAFA (DAVALI) : ANTALYA VALİLİ

VEKİL : [REDACTED]

Horuzluhan Mah.Çakırlı Cad. Konya 1 Jandarma
Komutanlığı Ek Binası Selçuklu/KONYA

STEMİN ÖZETİ : Antalya ili, Kaş Merkez Jandarma Karakol Komutanlığı emrinde uzman çavuş olarak görev yapan davacı tarafından; **2020 sicil döneminde sicil üstlerince verilen ortalama %56 puan sicil i leminin ve bu i leme bağı olarak tesis edilen sözleşmenin feshine ilişkin 03.05.2020 tarihli Antalya Valiliği (1 Jandarma Komutanlığı) i leminin;** genel sicil notu ortalamasının 60 puan altında olması nedeniyle sözleşmenin feshine karar verildiği, 10 kalemde oluşan sicil değerlendirme kriterlerinin her birinin 10'ar puan olduğu, idarece sicil notlarına düşük verilmesinin sebebi disiplin dosyalarının olması olarak gösterildiği, ancak bu husus kriterlerin sadece 10 puanına karşılık geldiği, amirlerinin kendisine tanınan hakkı kötüye kullandıkları, sicil dönemine yakın bir zamanda iki ayrı disiplin cezası ile cezalandırıldı, düşük sicil notunun gerekçesinin bu şekilde karındırıldığı, ayağın ameliyat olduğu, bu hususta hastane kayıtlarının mevcut olduğu, düşük puanın hangi kriterlere göre verildiğinin belirsiz olduğu, bu güne kadar olumsuz sicil olmadığı ve kuruma özveriyle çalışmaları ile katkıda bulunduğu, hukuka aykırı olduğundan bahisle iptali ve özlük haklarının iadesi ile yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının iddialarının gerçeği yansıtmadığı, 3269 sayılı Uzman Erbaşları Kanununun 12/4-a maddesi ve yönetmeliğinin 10.maddesi uyarınca i leme tesis edildiği, 10 nitelik için yapılan değerlendirilmesinde 100 puan üzerinden ortalama 56 puan aldığı, 60 puanının altında olması nedeniyle sözleşmenin feshedildiği, davacının hal ve hareketlerine göre amirlerinde oluşan kanaat uyarınca kriterlerin değerlendirildiği, davacı hakkında 3 adet disiplin cezası ve 1 yazılı ikazının bulunduğu, bu cezalara konu davranışların kriterlerde yer aldığı, davacının iddia ettiğinin aksine sözleşmenin Kanununun 12/4-a maddesine feshedildiği, kamu yararı gözetildiği, takdir hakkının objektif olarak kullanıldığı, fiziki yeterlilik değerlendirme testinde 2019 yılında başarısız olduğu, 2020 yılında ise katılmadığı, i leminin hukuka ve mevzuata uygun olarak tesis edildiği ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Antalya 1. Daire Mahkemesi'nin, yürütmenin durdurulması isteği hakkında işin gereği görüldü:

Dava, Antalya ili, Kaş Merkez Jandarma Karakol Komutanlığı emrinde uzman çavuş

T.C.
ANTALYA
1. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO [REDACTED]

olarak görev yapan davacı tarafından; 2020 sicil döneminde sicil üstlerince verilen ortalama %56 puan sicil i leminin ve bu i leme ba lı olarak tesis edilen sözleşmenin feshine ili kin 03.05.2020 tarihli Antalya Valili i (1 Jandarma Komutanlı ı) i leminin iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinde; "Danıştay veya idari mahkemeler, idari i lemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idari i lemin açıkça hukuka aykırı olması artlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler. Yürütmenin durdurulması kararlarında idari i lemin hangi gerekçelerle hukuka açıkça aykırı olduğu ve i lemin 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 almıştır.

3269 sayılı Uzman Erba Kanununun "Barış gösteremeyenler ve ceza alanlar" başlıklı **12.maddesinde**; "Sözleşmenin imzalanmasından sonra ilk be aylık intibak dönemi içerisinde göreve intibak edemeyenler ile ayrılmak isteyenlerin sözleşmeleri feshedilerek, Türk Silâhlı Kuvvetleri ile ilişkileri kesilir. Peşin olarak ödenen aylık ve aylık ile birlikte ödenen diğer tüm özlük haklarının çalışılmayan günlere ait kısmı geri alınır.

Görevde barışsız olanlarla, atandıkları kadro görev yerleri ile ilgili olarak üç ay ve daha uzun süreli bir kurs veya eğitim gönderilenlerden kurs veya eğitimde barışsız olan veya kendilerinden istifade edilemeyecek şekilde ilan uzman erba ların, barışta sözleşme sürelerine bakılmaksızın Türk Silâhlı Kuvvetleri ile ilişkileri kesilir. Bunlar, yedekte er kaynağına alınır.

Görevde barışsız olma, intibak edememe ve kendilerinden istifade edilememe hâlleri ve bunlara yapılacak işlemler, çıkarılacak yönetmelikte düzenlenir.

Ayrıca;

a) Alınmış oldukları sicile göre kademe ilerlemesi yapamayanların,

b) (Devlet i k birinci cümle: 22/1/2015 - 6586/78 md.) Verilen ceza, ertelense, seçenek yaptırımlara çevrilse, hükmün açıklanmasının geri bırakılmasına karar verilse veya affa uğru dahi;

1) Devletin ahsiyetine karşı işlenen suçlar ile basit ve nitelikli zimmet, irtikâp, iftira, rüvet, hırsızlık, dolandırıcılık, sahtecilik, inancı kötüye kullanma, yalan yere tanıklık, yalan yere yemin, cürüm tasniî, ırza geçmek, sarkıntılık, kız, kadın veya erkek kaçırmak, fuh iyata tahrik, gayri tabii mukarenet, dolanlı iflas gibi yüz kızartıcı veya şeref ve haysiyeti kırıcı suçlar ile istimal ve istihlak kaçakçılığı hariç kaçakçılık, resmî ihale ve alım ve satımlara fesat karıştırmak, Devlet sırlarını açığa vurma, firar, amir veya üste fiilen taarruz, emre itaatsizlikte ısrar, üste hakaret, mukavemet, fesat, isyan suçlarından dolayı mahkûm olanların,

2) Askerî Ceza Kanununun 148 inci maddesinde yazılı suçlardan mahkûm olanların,

c) Taksirli suçlar hariç olmak üzere diğer suçlardan adli veya askerî mahkemeler tarafından otuz günden daha fazla süreli hürriyeti bağlayıcı bir ceza ile mahkûm olanların,

ç) Taksirli suçlar nedeniyle altı ay veya daha fazla süre ile hürriyeti bağlayıcı bir cezaya mahkûm olanların,

d) (Devlet i k: 31/1/2013-6413/45 md.) Son olarak verilen de dahil olmak üzere, kararın

T.C.
ANTALYA
1. DARE MAHKEMES

ESAS NO XXXXXXXXXX

kesinle ti i tarihten itibaren geriye do ru son bir yıl içinde toplamda otuz gün ve daha fazla oda hapsi veya hizmet yerini terk etmeme cezasına mahkûm olanların veya en son aldı 1 disiplin cezasından geriye do ru son bir yıl içinde en az iki disiplin amirinden toplam sekiz defa veya daha fazla disiplin cezası alanların,

e) Yabancı uyruklu ki ilerle evlenenlerden; bu evlilikleri, ilgili yönetmelikte belirtilen esaslar dahilinde Genelkurmay Ba kanlı ı tarafından uygun görülmeyenlerin,

f) Çe itli nedenlerle Türk vatanda lı mını kaybedenlerin veya Türk vatanda lı ndan çıkartılanların,

Sözle meleri feshedilmek suretiyle Türk Silâhlı Kuvvetleri ile ili ikleri kesilir.

Her ne sebeple olursa olsun, sözle mesi feshedilerek Türk Silâhlı Kuvvetleri ile ili i kesilen uzman erba lar, tekrar Türk Silâhlı Kuvvetlerine alınmazlar." hükmüne yer verilmi tir.

20.09.2005 tarihli ve 25942 sayılı Uzman Erba Yönetmeli inin "Tanımlar" ba lıklı 4.maddesinde; " Uzman erba " 3269 sayılı Uzman Erba Kanunu hükümlerine göre istihdam edilen uzman çavv ve uzman onba ları, "sicil yılı" Bir sicil yılını, o yılın 2 Mayıs tarihinden ba layıp bir sonraki yılın 2 Mayıs tarihine kadar olan süreyi ve "sözle me yılı": Sözle me ba langıç tarihinden sözle me biti tarihine kadar birer yıllık süreleri ifade edece inin düzenlendi i, "Sicil i lemleri, kademe ilerlemesi ve derece yükselmesi" ba lıklı **10.maddesinde;** "Uzman erba lar, a a ıda belirtilen esaslara göre kademe ilerlemesi ve derece yükselmesi yaparlar.

a) Kademe ilerlemesi yapılabilmesi için;

1) Bulundu u kademe en az bir yıl çalı mı olması,

2) O yıl içinde olumlu sicil almı olması,

3) Bulundu u derecede ilerleyebilece i bir kademenin bulunması, arttır.

b) Derece yükselmesi yapılabilmesi için;

1) Derecesi içinde en az üç yıl ve bu derecenin üçüncü kademesinde bir yıl çalı mı olması,

2) Bulundu u derecenin her kademesinde olumlu sicil alması,

3) Yükselme i bir üst derecenin bulunması, arttır.

Uzman erba hakkında sözle menin imzalanıp göreve alınmalarını takip eden ilk "2 Mayıs" tarihi itibarıyla, (EK-C) de örne ine yer verilen sicil belgesi tanzim edilir. E er göreve alınma tarihi ile takip eden "2 Mayıs" tarihi arasında geçen süre üç aydan kısa ise, ilk sicil belgeleri üç ayın dolduruldu u tarihte, müteakip sicil belgeleri her yılın "2 Mayıs" tarihi itibarıyla düzenlenir. Sicil belgesinde her niteli e on üzerinden not verilir. Notlar tam sayı veya 1/2 kesirli olarak verilir. Sicil tam notu 100 dür. Sicil üstleri bütün niteliklere ayrı ayrı not vermek zorundadır. Sicil üstlerinin verdikleri notların toplamının ortalaması, o yılın sicil notunu te kil eder. Bölüm sonucu tam sayı çıkmazsa iki hane yürütülür.

Uzman erba lar için sicil yazmaya yetkili sicil üstleri ile ilgili olarak, bu Yönetmelikte belirtilmi olan istisnalar haricinde, 28/12/1998 tarihli ve 23567 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Astsubay Sicil Yönetmeli inin 5 ilâ 18 inci madde hükümleri uygulanır.

(De i ik fıkra:RG-13/4/2017-30037) Uzman erba ların birinci sicil üstleri; Astsubay Sicil Yönetmeli inin 6 ncı maddesinin üçüncü fıkrasındaki haller hariç en az kısım, unsur, top, tim, takım, karakol, bölük komutanı veya bunların e iti görev yerlerinde komutan veya amir olan en az astsubay kıdemli çavv rütbesindeki ki ilerdir.

T.C.
ANTALYA
1. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : [REDACTED]

Astsubaylar, uzman erba ların ikinci sicil üstü olabilirler, üçüncü sicil üstü olamazlar. İkinci sicil üstünün astsubay olması hâlinde, üçüncü sicil üstü yetki devri yapamaz, sicil düzenlemek zorundadır.

Sicilin olumlu olabilmesi için sicil notunun, sicil tam notunun yüzde altmış (%60) ve daha yukarı olması gerekir. Kademe ilerlemesi için emelleri asgari üçüncü sicil amirli seviyesinde, derece yükselmesi için emelleri sözleşme yapmaya yetkili komutanlık veya kurum amirleri tarafından yapılır ve ilgili komutanlıklara bildirilir. ... " hükmüne, "Görevde bulunmayanlar, kendilerinden istifade edilmeme halleri ve sözleşme menin feshedilmesi sebepleri" başlıklı **13.maddesinde**; "Sözleşme menin imzalanmasından sonra ilk beş aylık intibak dönemi içerisinde göreve intibak edemeyenler ile ayrılmak isteyenlerin sözleşmeleri feshedilerek, Türk Silahlı Kuvvetleri ile ilişkileri kesilir. Peşin olarak ödenen aylık ve aylık ile birlikte ödenen diğer tüm özlük haklarının çalışılmayan günlere ait kısmı geri alınır.

...

Ayrıca;

a) Alınan emelleri sicile göre kademe ilerlemesi yapamayanların,

...

Tugay, başlımsız tugay, tümen, bölge (ve emeli) komutanlarınca veya emeli kurum amirlerince; ordu, kolorduya (ve emeli) doğrudan başlı birlikleri ile emeli kurum amirleri için kurmay başkanlarınca; kuvvet komutanlıkları, Jandarma Genel Komutanlığı, Genelkurmay Başkanlığı ile Millî Savunma Bakanlığına doğrudan başlı birlikler için personel başkanlarınca veya yetki verilen komutanlıklarca; Sahil Güvenlik Komutanlığına ise Sahil Güvenlik Komutanlığına sözleşmeleri feshedilmek suretiyle Türk Silahlı Kuvvetlerinden ilişkileri kesilir." hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının Antalya ili, Kaş Merkez Jandarma Karakol Komutanlığı emrinde uzman çavuş olarak görev yaptığı, davacıya 02.05.2019-02.05.2020 sicil döneminde "kıyafet ile ilgili olarak mevzuatta belirlenmiş kurallara uymamak" eyleminden dolayı 18.10.2019 tarihli ve 2019/727 sayılı komutanlık emri ile kınama cezasıyla cezalandırıldı, "nöbet görevine gelmemek veya ya da nokta görevinde mevzuatla ve talimatlarla belirlenen kurallara aykırı hareket etmek" eylemi nedeniyle 20.02.2020 tarihli ve 2020/6 sayılı komutanlık emri ile 3 gün aylıktan kesme cezası ile cezalandırıldı, "bazı isteklerini yerine getirmek, kişisel bir menfaat sağlamak, görev veya sorumluluktan kaçmak gibi amaçlarla hastalığını abartmak veya olmadığı halde bir rahatsızlığı varmış gibi göstererek günlük mesainin bir kısmına katılmayı başlatarak kurallara aykırı hareket etmesi" eylemi nedeniyle de ayrı ayrı 17.04.2020 tarihli ve 2020/9 sayılı emir ile 17.04.2020 tarih ve 2020/10 sayılı emirlerle ayrı ayrı 3 gün aylıktan kesme cezası ile cezalandırıldı, sicil üstlerince anılan bu döneme ilişkin sicil devalendirmesinde ortalama %56 puan verildi, 3269 sayılı Uzman Erba Kanunu'nun 12. maddesi ile Uzman Erba Yönetmeli'nin 13. maddesi uyarınca 2020 yılı sicil dönemi sicil not ortalamasının % 60'ın altına düşürülmesiyle bahisle sözleşme meninin feshedilmesine ilişkin olarak 03.05.2020 tarihli Antalya Valiliği (1 Jandarma Komutanlığı) emrinin tesis edildiği, bu 2020 yılı sicil dönemi ortalama 56 puan sicil notu verilmesine ilişkin emir ile sözleşme meninin feshine ilişkin emrin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Somut olayda, davacı hakkındaki "sözleşme feshi" emrinin hukuki nedeninin, davacının sözleşme meninin son yılı içinde 02.05.2020 tarihi itibarıyla alınmış olduğu sicil

T.C.
ANTALYA
1. DARE MAHKEMES

ESAS NO : [REDACTED]

notunun, sicil tam notunun % 60'ının altında olmasına (olumsuz sicil almasına) dayalı oldu u anla ılmaktadır.

Yukarıda metnine yer verilen mevzuat hükümlerinin irdelenmesinden davalı idarenin tesis etti i i lem kapsamında sebep ve konu unsurları açısından ba lı yetki içerisinde oldu u, ba ka bir anlatımla davalı idare, kademe ilerlemesi yapamayacak ekilde ilgili yıl içinde olumlu sicil alamayan uzman erba statüsündeki davacı hakkında sözleşme feshi i lemini tesis etmek ba lı yetkisi içerisinde oldu u anla ılmaktadır.

Ancak ba lı yetki içinde tesis edilen i lemin sebep unsurunu olu turan 2020 yılı sicil i leminin ayrıca irdelenmesi gerekecektir. Buna manada davacının 2020 sicil notunun ortalama 56 puan verilmesine ili kin olarak davanın incelenmesinden;

Bakılan uyu mazlıkta, davacının 2019 yılı sicil belgesinin 84 sicil notu verilmek suretiyle olumlu olarak düzenlendi i, 2020 sicil belgesinin ise daha önceki sicil notundan ayrı acak derecede 56 sicil notu verilmek suretiyle olumsuz olarak düzenlendi i, 2020 yılı sicil notunun dü ük düzenlenmesine gerekçe olarak sicil amirlerince 'disiplin kurallarına uyarlı ı ve itaati de erlendirme' ba lı ı altında "uyarılma ve e itimlere ra men hal ve hareketlerini düzeltememi , disiplinsizli e devam etmi tir. Toplamda sicil döneminde 5 adet ceza almı tır." de erlendirmesine yer verildi i, davacı hakkında tesis edilen disiplin cezalarının toplamda 4 adet oldu u ve bir de yazılı ikaz aldı ı, yazılı ikazın sicil döneminde davacı hakkında de erlendirmede göz önünde tutulabilecek disiplinsizlik olarak dikkate alınamayaca ı, disiplin cezalarıyla ilgili olarak ise "bazı isteklerini yerine getirmek, ki isel bir menfaat sa lamak, görev veya sorumluluktan kaçmak gibi amaçlarla hastalı ını abartmak veya olmadı ı halde bir rahatsızlı ı varmı gibi göstererek günlük mesainin bir kısmına katılmamayı alı kanlık haline getirme" eylemi için tesis edilen 17.04.2020 tarihli ve 2020/9 sayılı komutanlık i leminin iptali istemiyle Mahkememiz 2020/411 esas numaralı dava dosyasında i lemin yürütmesinin durduruldu u, yine aynı eylem için tesis edilen 17.04.2020 tarihli ve 2020/10 sayılı komutanlık i leminin iptali istemiyle Mahkememiz 2020/412 esas numaralı dava dosyasında i lemin yürütmesinin durduruldu u, sicil notunun olumsuz takdir edilmesine gerekçe gösterilen disiplin cezalarının bir kısmının mahkeme kararıyla yürütmesinin durduruldu u, "kılık kıyafet ile ilgili olarak mevzuatta belirlenmi kurallara uymamak" eyleminden dolayı kınama cezasıyla cezalandırıldı ı 18.10.2019 tarihli ve 2019/727 sayılı komutanlık i lemi ile "nöbet görevine gelmemek veya ya da nokta görevinde mevzuatla ve talimatlarla belirlenen kurallara aykırı hareket etmek" eylemi nedeniyle 3 gün aylıktan kesme cezası ile cezalandırıldı ı 20.02.2020 tarihli ve 2020/6 sayılı komutanlık i lemlerinin ise davacının ya adı ı sa lık problemlerine ba lı olarak geli en ve/ veya davacının davranı mın sorumlulu unu alarak hal ve tavırlarına çeki düzen verece i yazılı savunması gere i, ve tüm bunların da ötesinde davacıya verilen bu disiplin cezalarının sicil notunun bu derecede dü ük düzenlenmesine tek ba ına yeterli olamayaca ı, ve dahi sicil amirlerinin davacı hakkında bahsi geçen kriterleri 2019 sicil notundan daha dü ük puanlamayla ve verilen puanlar standart olarak aynı olmak suretiyle puanlanması, örne in "kötü alı kanlıklara dü kün olması" ve "hasis menfaatlere dü kün olması" de erlendirme kriteri konusunda "kanaat edinilememesi" veya "bu tarz bir alı kanlı ı olmadı ı"nın beyan edilmesine kar ın sicil amirlerince davacıya 2020 sicil notunda 7-7-7 ve 6-6-6 ekinde sicil puanı verildi i, 2019 yılında ise aynı kriterlere 9-8 ve 9-8 olarak puanlandırıldı ı, dü ürülmesinde de dava dosyası kapsamında somut bir sebep bulunmadı ı anla ılmakla açıklanan tüm bu hususların birlikte de erlendirilmesinde; 2020 sicil notunun objektif olarak

T.C.
ANTALYA
1. DARE MAHKEMES

ESAS NO [REDACTED]

düzenlenmedi i sonucuna ula ılarak olumsuz sicil i leminin hukuka uygun olmadı ı kanaatine ula ılmı tır.

Davacının hakkında düzenlenen olumsuz sicil notu uyarınca sözleşmenin feshedilmesi hususuna gelince ise; 2020 yılı sicil belgesine istinaden davacının sözleşmenin feshedildi i, ancak 2020 yılı sicil notunun objektif kriterler baz alınarak ve yürütmesi durdurulan disiplin cezasına konu eylemler göz önünde bulundurularak tesis edildi inden hukuka aykırılı ının ortaya konuldu u dikkate alındı ında olumsuz sicil i lemi nedeniyle sözleşmenin feshine ili kin dava konusu i lemde de hukuka uyarlık bulunmadı ı sonucuna varılmı tır.

Öte yandan; davacının çalış ma hakkının zedelenmesi ve bu süreçte i siz kaldı ı hususları bir arada dikkate alındı ında hukuka aykırılı ı ortaya konulan i lemin yürürlü ünün devamı halinde davacı nezdinde telafisi güç veya imkansız zararlara yol açabilece i de ku kusuzdur.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılı ı açık olan dava konusu i lemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar do abilece inden 2577 Sayılı Kanununun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütülmesinin durdurulmasına**, kararın tebli inden itibaren **7 gün** içerisinde **Konya Bölge dare Mahkemesi**'ne itiraz yolu açık olmak üzere, 13/07/2020 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan

[REDACTED]

Üye

[REDACTED]

Üye

[REDACTED]