



T.C.  
KAMU DENETÇİLİĞİ KURUMU  
(OMBUDSMANLIK)

**ŞİKAYET NO** :2016/383  
**KARAR TARİHİ** :01/07/2016

**RET KARARI**

**ŞİKAYETÇİ** :  
**ŞİKAYETÇİ VEKİLİ** :  
**ŞİKAYET EDİLEN İDARE** : ..... Valiliği  
**ŞİKAYETİN KONUSU** : Şikayetçinin, eğitim ömrü nedeniyle naklen atanması talebi hakkındadır.

**ŞİKAYET BAŞVURU TARİHİ** : 21.1.2016

**I. USUL**

**A. ŞİKÂYET BAŞVURU SÜRECİ**

1) Şikâyet başvurusu, Kurumumuza 21/01/2016 tarih ve 814 sayı ile kayıt altına alınan elektronik başvuru belgesi ile yapılmıştır. Şikâyet başvurusunun karara bağlanması için 28/3/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin 41 inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi ve İmza Yetkileri Yönergesinin 7 nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca, şikâyetin incelenmesine ve araştırmasına geçilmiş, 08/06/2016| tarihli Ret Karar Önerisiyle Kamu Başdenetçisine sunulmuştur.

**B. ÖN İNCELEME SÜRECİ**

2) Şikâyet başvurusu hakkında yapılan ön inceleme neticesinde; şikâyet konusunun Kurumumuzun görev alanına girdiği, şikâyetçinin menfaat ihlali koşulunu taşıdığı, idari başvuru yollarının tüketildiği, şikâyetin süresinde yapıldığı ve diğer ön inceleme konularında da bir eksiklik olmadığı, bu nedenle şikâyetin incelenmesine ve araştırılmasına engel bir durumun bulunmadığı tespit edilmiştir.

**II. OLAY VE OLGULAR**

**A. Şikâyet Başvurucusunun Konu Hakkındaki Açıklamaları ve İddiaları**

3) Kurumumuza intikal eden şikâyet başvuru belgesi ve eklerinde şikâyetçi özetle; ..... Valiliği .... Başkanlığında (Başkanlık) .... olarak görev yapmakta iken İçişleri Bakanlığının ..... yılında açmış olduğu Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Sınavına (GYS) girdiğini ve sınav neticesinde ..... Valiliği ..... Müdürlüğü bünyesindeki .... kadrosuna atandığını, bununla birlikte, ..... Üniversitesi ..... bölümünde eğitimine devam ettiğini, söz konusu eğitiminin sekteye uğramaması için ..... Valiliği bünyesindeki ..... Başkanlığına .... unvanlı bir kadroya naklen atanması için .../2015 ve .../2015 tarihli dilekçelerle başvuruda bulunduğunu ancak idare tarafından söz konusu kadrolara başkalarının atandığını, idarenin bu işlemlerinde eğitim

hakkını/özerünü göz önünde bulundurmuyarak takdir hakkını hukuka uygun kullanmadığını belirterek mağduriyetinin giderilmesini talep etmiş olup; idareye ibraz ettiği naklen atanma talepli dilekçelere ve idarenin red işlemlerinin birer örneğine şikayet başvuru belgesi eklerinde yer vermiştir.

## **B. İdarenin Şikâyete İlişkin Açıklamaları**

**4) ...../2016 tarih ve .... sayılı yazı ile şikayet konusuyla ilgili olarak ..... Valiliğinden bilgi ve belgeler talep edilmiş olup; .... Valiliğinin ...../2016 tarih ve .... sayılı cevabi yazısında;**

**4.1)** Şikayetçi ..'ın .... Valiliği ..... Başkanlığında ..... olarak görev yapmakta iken ..... tarihli İçişleri Bakanlığı tarafından yapılan İçişleri Personeli Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Sınavı sonucunda başarılı olarak, ..... Valiliği ..... Müdürlüğü emrinde ilan edilen 5 (beş) adet ..... kadrosuna atanma talebiyle başvuruda bulunduğu ancak şikayetçinin bu tarihte ..... Valiliği ..... Başkanlığı emrinde ilan edilen boş ..... kadrolarına atanma başvurusunda bulunmadığı,

**4.2)** Şikâyetçinin naklen atanma talebinde bulunduğu ...../2015 tarihinde; ..... Valiliği .... Başkanlığı emrinde 1 adet, .... Başkanlığına bağlı ..... Müdürlüğü emrinde 1 adet olmak üzere 2 adet ..... kadrosunun mevcut olduğu,

**4.3)** Söz konusu mevcut boş ..... kadrolarına .../2015 tarihinde ... ve eşi ..'ın, .../2015 tarihinde ...'nin, .../2015 tarihinde ...'nin ve .../2015 tarihinde ise ...'nun atanma talebinde bulunduğu,

**4.4)** İçişleri Bakanlığı Personel Yer Değiştirme ve Atama Yönetmeliğinin 18 inci maddesi gereği Başkanlığın hizmet gerekleri göz önünde bulundurularak; Başkanlık idari binasının ısıtma ve soğutma sistemi olarak kullanılan kalorifer ve kazan dairesinin idaresinden sorumlu olan kamu personelinin o tarihlerde emekliye ayrılacak olması ve kurum hizmetlerinde aksama yaşanmaması adına daha önce Başkanlığın emrinde görev yapan ...'nin öğrenimi, uzmanlığı, mesleki bilgisinin Başkanlıktaki hizmet gereklerine uygun olmasından dolayı (.... Lisesi “..... BÖLÜMÜ” mezunu olması, Milli Eğitim Bakanlığında onaylı 20/02/2009 tarihli “.....” Sertifikasının bulunması, Lisans eğitimini ..... tarihinde .... Üniversitesi .... Fakültesi “.....” programından mezun olarak tamamlaması ile iş sağlığı ve güvenliği eğitimine katılarak sertifika almasına istinaden) atamasının yapıldığı, Başkanlık bünyesinde göreve başladığında ise ...../2016 tarihli ve .... sayılı yazıyla; idari binanın zemin katlarında bulunan, ısıtma ve soğutma sistemi olarak kullanılan kalorifer ve kazan dairesindeki tesisatlarının montaj, kurulum, bakım ve onarım işlemlerini yapmak ve her zaman faal durumda bulundurmak, asansörlerin sağlıklı çalışması için her türlü iş ve işlemleri yapmak ve müdürlükçe verilen diğer görevleri yapmakla görevlendirildiği,

**4.5)** ..... Müdürlüğü emrinde münhal bulunan 1 (bir) adet ..... kadrosu için ise; .../2015 tarih ve .... sayılı yazı ile ..... ..'nin atanmasına karar verildiği ve bu karar doğrultusunda ..... Valiliği ile yazışma sürecinin devam etmesinden dolayı şikayetçiye .../2015 tarihinde boş kadro bulunmadığı yönünde cevap verildiği, belirtilmiştir.

**4.6)** Şikayetçinin nakil talep ettiği .../2015 tarihinde; Valilik bünyesinde bulunan boş ..... kadrolarına naklen atama yapmak üzere ... için ..... Valiliği İl Yazı İşleri Müdürlüğü ile .... için .... Valiliği İl Yazı İşleri Müdürlüğü ile yazışma sürecinin devam etmesi nedeniyle ...../2016 tarihinde ..' a boş kadro bulunmadığı yönünde cevap verildiği,

**4.7)** İçişleri Bakanlığı Personel Yer Değiştirme ve Atama Yönetmeliğinde eğitim hakkının dikkate alınacağına ilişkin herhangi bir hüküm bulunmadığı,

4.8) ..... Valiliğinin .... Üniversitesi ile yaptığı yazışmalar neticesinde şikâyetçi ..'ın adı geçen üniversitenin Mühendislik ve Mimarlık Fakültesi bölümünden yatay geçiş yoluyla ..... Üniversitesine “özel öğrenci” statüsünde kabul edildiği ve öğrenimine .... Üniversitesinde devam ettiği,

4.9) Şikâyet konusu talebe ilişkin olarak, şikâyetçinin talebine istinaden yargı organlarınca açılmış veya sonuçlanmış herhangi bir davanın bulunmadığı, bununla birlikte şikâyet konusuna benzer bazı yargı kararlarının Kurumumuza gönderildiği, hususları ifade edilmiştir.

**5) Ayrıca ..... Valiliğinin ..../2016 tarih ve .... sayılı cevabi yazısı ekinde gönderilen bilgi ve belgelerden;**

5.1) ..... Valiliği ile yapılan yazışmalar neticesinde ....'nin ..... Valiliği bünyesindeki boş ..... kadrosuna ...../2016 tarihinde atamasının yapılarak adı geçen kişinin göreve başladığı hususu anlaşılmıştır.

### **C. Olaylar**

6) Şikâyetçi ..'ın ..... Valiliği .... Başkanlığında ..... olarak görev yapmakta iken ...../2015 tarihli İçişleri Bakanlığı tarafından yapılan İçişleri Personeli Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Sınavı sonucunda ..... Valiliği ..... Müdürlüğü emrinde olarak göreve başladığı

7) Şikâyetçinin naklen atanma talebinde bulunduğu ..../2015 tarihinde; ..... Valiliği ..... Başkanlığı emrinde 1 adet, ..... Başkanlığına bağlı ..... Müdürlüğü emrinde 1 adet olmak üzere 2 adet .... kadrosunun mevcut olduğunu,

8) Söz konusu mevcut boş ..... kadrolarına ..../2015 tarihinde ... ve eşi ..'ın, ..../2015 tarihinde ...'nin, ..../2015 tarihinde ....'nin ve ..../2015 tarihinde ise ...'nun atanma talebinde bulunduğu,

9) Şikâyetçinin ..../2015 tarihli dilekçesinde, eğitimini mazeret göstererek .... Valiliği ..... Başkanlığına bağlı müdürlüklerde yer alan “.....” unvanlı munhal bir kadroya naklen atanma talebinde bulunduğu, söz konusu idarenin ise ...../2015 tarih ve .... sayılı cevabi yazı ile munhal bir kadro bulunmadığı gerekçesiyle talebini reddettiği,

10) Şikâyetçinin aynı talepli ...../2015 tarihli dilekçesine yanıt olarak, Valilik bünyesinde bulunan boş ..... kadrolarına naklen atama yapmak üzere ... için .... Valiliği İl Yazı İşleri Müdürlüğü ve .... için .... Valiliği İl Yazı İşleri Müdürlüğü ile yazışma sürecinin devam etmesi nedeniyle ..../2016 tarihinde ..' a boş kadro bulunmadığı yönünde cevap verildiği,

11) ..... Valiliğinin ..... Üniversitesi ile yaptığı yazışmalar neticesinde şikâyetçi ..'ın adı geçen Üniversitenin Mühendislik ve Mimarlık Fakültesi bölümünden yatay geçiş yoluyla ..... Üniversitesine “özel öğrenci” statüsünde kabul edildiği ve öğrenimine .... Üniversitesinde devam ettiği, dolayısıyla şikâyetçinin eğitimine devam etmesi konusunda önünde bir engel olmadığı, anlaşılmıştır.

### **D. Kamu Denetçisi Muhittin MIHÇAK'ın İnceleme ve Araştırma Bulguları**

12) Şikâyet konusuna ilişkin olarak idareden bilgi ve belgeler talep edilmiş, ilgili idarece kararın 4 ve 5 numaralı paragraflarında açıklanan bilgi ve belgeler gönderilmiştir.

## **III. HUKUKİ DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE**

### **A. İlgili Mevzuat:**

**13) Anayasamızın “Eğitim ve öğrenim hakkı ve ödevi” başlıklı 42 nci maddesinde;** “Kimse, eğitim ve öğrenim hakkından yoksun bırakılamaz. Öğrenim hakkının kapsamı kanunla tespit edilir ve düzenlenir.” hükmü, **“Dilekçe, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkı” başlıklı 74 üncü maddesinde;** “Herkes, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkına sahiptir.” hükmü, **“Kamu hizmeti görevlileriyle ilgili hükümler” başlıklı 128 inci maddesinin ikinci fıkrasında,** “Memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir.” hükmü;

**14) Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesine Ek Türkiye'nin taraf olduğu 1 No.lu Protokolün “Eğitim hakkı” başlıklı 2 inci maddesinde;** “Hiç kimse eğitim hakkından yoksun bırakılamaz. Devlet, eğitim ve öğretim alanında yükleneceği görevlerin yerine getirilmesinde, ana ve babanın bu eğitim ve öğretimin kendi dini ve felsefi inançlarına göre yapılmasını sağlama haklarına saygı gösterir” hükmü,

**15) 14/06/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun "Kurumun Görevi" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasında;** “Kurum, idarenin işleyişiyle ilgili şikayet üzerine, idarenin her türlü eylem ve işlemleri ile tutum ve davranışlarını; insan haklarına dayalı adalet anlayışı içinde, hukuka ve hakkaniyete uygunluk yönlerinden incelemek, araştırmak ve idareye önerilerde bulunmakla görevlidir.” hükmü,

**16) 657 Sayılı Devlet Memurları Kanununun 72 nci maddesinin birinci fıkrasında;** “Kurumlarda yer değiştirme suretiyle atanmalar; hizmetlerin gereklerine, özelliklerine, Türkiye'nin ekonomik, sosyal, kültürel ve ulaşım şartları yönünden benzerlik ve yakınlık gösteren iller gruplandırılarak tespit edilen bölgeler arasında adil ve dengeli bir sistem içinde yapılır.” hükmü,

**17) Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmeliğin 9 uncu maddesinin birinci fıkrasında** “Yer değiştirme suretiyle atanmalar, Devlet Memurlarının dengeli bir şekilde dağılımını sağlamak için öğrenimi, uzmanlığı, iş tecrübesi, mesleki bilgisi gibi özellikleri ile boş kadro durumu göz önünde bulundurularak **kurumlarınca hazırlanan bir plan dahilinde** yapılır.” hükmü,

**18) İçişleri Bakanlığı Personeli Yer Değiştirme ve Atama Yönetmeliğinin 18 inci maddesinin birinci fıkrasında** “Hizmet gerekleri, ihtiyaç, idari zaruretler, sıkıyönetim, olağanüstü hal ve idari yargı kararları uygulaması, valiler ile birim amirlerinin gerekçeli teklifleri veya mülkiye müfettişlerince yapılacak değerlendirme üzerine Bakanlık; valiliklerde her kademedeki görevli memurları diğer iller emrine veya merkez teşkilatına, merkez teşkilatında görevli her kademedeki memurları diğer birimlere veya iller teşkilatı emrine naklen atayabilir.” hükmü;

**19) İçişleri Bakanlığı Personeli Yer Değiştirme ve Atama Yönetmeliğinin 20 nci maddesinin birinci fıkrasında** “Memurun isteği üzerine **sağlık, aile birliği, can güvenliği mazeretlerine veya engellilik durumuna bağlı** yer değişikliği talepleri ya da hizmetin gereği olarak yapılabilecek yer değiştirmeler ile bölge hizmetinden sayılacak ve sayılmayacak süreler hususlarında ve bu Yönetmelikte hüküm bulunmayan diğer hallerde; 14/7/1965 tarihli ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ile 19/4/1983 tarihli ve 83/6525 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmelik hükümleri uygulanır.” hükmü, yer almaktadır.

**20) Avrupa Konseyi Bakanlar Komitesince 11 Mart 1980 tarihinde kabul edilen "İdari Takdir Yetkisinin Kullanılmasına İlişkin R(80)2 Sayılı Tavsiye Kararında ise;** idari takdir yetkisini kullanan bir idari makamın, yetkinin verilmiş amacından başka amaç güdemeyeceği, yalnızca olaya

ilişkin öğeleri hesaba katarak nesnellığe ve tarafsızlığa uyacağı, hakkaniyete uymayan ayırımcılığı önleyerek yasa önünde eşitlik ilkesini gözetmesi gerektiği belirtilmiştir.

## **B. Şikâyet Konusuna İlişkin Uygulamalar**

**21) Anayasa Mahkemesi'nin 20/02/2014 tarih ve 2012/606 başvuru numaralı kararında;** başvurunun, sivil memur olarak görev yaptığı askeri idarenin, eğitim mazeretiyle kurumlar arası atama talebine muvafakat vermemesi ve buna ilişkin davanın reddedilmesi nedeniyle eğitim hakkı ve eşitlik ilkesinin ihlal edilmesi konulu başvurusunda, eğitim hakkının korunması gerekçesiyle idareden atamaya ilişkin bütün işlemlerde personelin eğitim mazeretlerini kayıtsız şartsız karşılamasının beklenilmesinin idarenin üstlendiği kamu hizmetinin yürütülmesini imkansız hale getireceği, dolayısıyla bu konuda idareye, belirli bir takdir alanı tanınmasının makul karşılanması gerektiği, zira kamu hizmetinin sağlıklı ve kesintisiz bir şekilde yerine getirilmesi için gerekli tedbirleri almanın, ilgili idarenin öncelikli görev ve sorumluluğu olduğu **değerlendirmeleri yapılarak;** Anayasanın 42 nci maddesinde güvence altına alınan eğitim hakkının ihlal edildiği iddiasına ilişkin kısmının **“açık dayanaktan yoksun olması” nedeniyle kabul edilemez olduğu yönünde karar verildiği görülmektedir.**

**22) Anayasa Mahkemesi'nin 20/02/2014 tarih ve 2013/2069 başvuru numaralı kararında;** başvurunun Mimar Sinan Güzel Sanatlar Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Sahne Sanatları Tiyatro Bölümü Tezli Yüksek Lisans Programına katılma hakkı kazanmasına rağmen, bu okulun bulunduğu İstanbul İline atanma talebinin zımnen reddi üzerine eğitim hakkının ve eşitlik ilkesinin ihlal edildiği gerekçesiyle açtığı davada; Anayasa'da yer alan eğitim ve öğretim hakkı, kamu otoritelerine bireyin eğitim ve öğrenim almasını engellememe negatif ödevini yüklemekle birlikte Anayasa' da öngörülen ilköğretim dışında devletin tüm bireylere eğitim ve öğrenim sağlaması şeklinde pozitif bir ödev yüklememekte olduğu **değerlendirmesi yapılarak; başvurunun eğitim hakkına ilişkin bir ihlalin olmadığı yönünde karar verildiği görülmektedir.**

**23) Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunun 14/04/2008 tarih ve E:2005/270, K:2008/1286 sayılı kararında;** Anayasa'nın 2 nci maddesinde belirtilen hukuk devleti ilkesine vurgu yapılarak bu bağlamda, işlemlerde kamu yararının sağlanması amacının güdülmesi, nesnel adil ve hakkaniyet ölçütlerinin gözetilmesi gerektiği, bu nedenle, idarenin yasalarla kendisine tanınan takdir yetkisini adalet, hakkaniyet ve kamu yararı ölçümlerini göz önünde tutarak kullanması, Anayasanın 10 uncu maddesi kapsamında, kanun önünde eşitlik ilkesine uygun hareket etmesi gerektiğine vurgu yapılmıştır

**24) Danıştay 5. Dairesinin 10/02/2009 tarih ve 2007/2093 esas sayılı ve 2009/502 sayılı kararının hüküm kısmında;** “Kadrolara atanacakları seçme konusunda takdir hakkı bulunduğu kuşkusuz olan ve boş bulunan bir kadroya kamu yararı ve hizmet gereklerini gözeterek en uygun kişiyi atama konusunda, gerekli nitelikleri taşıyanlar arasında tercihte bulunma hak ve yetkisine sahip olan davalı idarenin, bu yetkisini belirli bir kişi lehine kullanmaya yargı kararı ile zorlanamayacağı gibi; bu husustaki yargısal denetimde, işlemin diğer unsurları yönünden hukuka aykırılık bulunmadığı sürece, anılan kadroya atanma koşullarını taşıyan iki kişi arasında birinin niteliklerinin daha iyi olduğu gerekçesiyle idarenin takdir yetkisini kaldırarak bu kişinin atanması sonucunu doğuracak şekilde iptal kararı verilemeyeceği ve bu kadroların boşalması halinde atama yapmadan önce boş kadroları duyurmaya zorlanmasına olanak bulunmadığı açıktır. ” hükmüne varıldığı anlaşılmaktadır.

**25) Kamu Başdenetçisi'nin 11/06/2016 tarih ve 2016/665 şikâyet numaralı kararında;** “şikâyetçinin ... Hastanesinde sözleşmeli statüde hemşire olarak çalıştığı, aynı zamanda ... Sağlık

Meslek Yüksek Okulunda Anestezi bölümünde öğrenim görmekte olduğu anlaşılacakla birlikte; 657 sayılı Kanununun 4/B maddesine göre çalışan şikâyetçinin tabi olduğu hukuki statü için **eğitim durumu nedeniyle kurum içi nâkil hakkının düzenlenmemesi karşısında**, ... mevzuat gereğince haklı bir sebep olarak görülmediği, Kurumumuzun da mevzuatla verilmeyen bir hakka ilişkin talebi kabul etmesi yönünde veya idarenin takdir yetkisini kaldıracak mahiyette karar vermesinin söz konusu olamayacağı, idarenin işleminde hukuka aykırılık tespit edilemediği” **hususları belirtilerek; şikâyetçinin eğitim mazereti sebebiyle naklen atanma talebinin reddi gerektiği sonuç ve kanaatine ulaşılmıştır.**

### **C. Kamu Denetçisi Muhittin MIHÇAK’ın Kamu Başdenetçisine Önerisi**

26) Kamu Denetçisi tarafından yapılan inceleme ve araştırma neticesinde; başvurusunun eğitim mazereti sebebiyle ..... Valiliği bünyesinde Yatırım İzleme ve Koordinasyon Başkanlığına ..... olarak naklen atanması talebinin reddi yönündeki öneri Kamu Başdenetçisi’ne sunulmuştur.

### **D. Hukuka ve Hakkaniyete Uygunluk Yönünden Değerlendirme ve Gerekçe**

27) Şikâyet başvurusu 3 numaralı paragrafta açıklandığı üzere; eğitim mazeretini gerekçe göstererek naklen atanma istemi ile ..... Valiliği’ne yaptığı başvurunun reddedilmesine ilişkin işlemin hukuka aykırılığını belirterek, mağduriyetinin giderilmesini talep etmiştir.

28) Şikâyet konusu eğitim hakkına ilişkin olarak ulusal ve uluslararası mevzuatta birçok düzenleme mevcut olup, bu doğrultuda Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin Ek 1 No.lu Protokol’ün 2 nci ve Anayasanın 42 nci maddelerinde kimsenin eğitim ve öğrenim hakkından yoksun bırakılmayacağına ilişkin hükümler yer almaktadır. (Bknz: 13 ve 14. Prgrf)

29) Kamu kurumlarındaki devlet memurlarının yer değiştirme suretiyle atamalarına ilişkin olarak 657 Sayılı Devlet Memurları Kanunu ve İçişleri Bakanlığı Personeli Yer Değiştirme ve Atama Yönetmeliği çerçevesinde; hizmet gerekleri ve ihtiyaca göre memurların atanabilmelerinin mümkün bulunduğu (Bknz: 16 ve 18. Prgrf), ayrıca memurların atama ve yer değişikliği taleplerinde kamu yararı ve hizmet gerekleri dışında, eğitim mazeretinin idare tarafından kabul edilmesi zorunluluğunun söz konusu olmadığı görülmektedir. (Bknz: 17 ve 19. Prgrf)

30) Eğitim mazeretiyle memurların yer değiştirme ve atama taleplerine ilişkin yüksek mahkeme kararlarında (Bknz: 21. ve 23. Prgrf arası); idarenin takdir yetkisini kaldırarak bu kişinin atanması sonucunu doğuracak şekilde iptal kararı verilemeyeceği yönündedir. \_

31) Yukarıdan bu yana anlatılanlar, şikâyet başvurusunun iddiaları, idarenin konu ile ilgili açıklamaları, ilgili mevzuat, yargı kararları ve tüm dosya birlikte değerlendirildiğinde; idarenin, takdir yetkisi kapsamında .... unvanına sahip olan ve aynı zamanda ..... Valiliği bünyesinde boş ..... kadrosuna atanma talebinde bulunan .. ve ...’nin öğrenim, uzmanlık, iş tecrübesi, mesleki bilgisi gibi kıstaslar dikkate alınarak ..... kadrosuna atandığı, idarenin kamu yararı ve hizmet gereklerine aykırı olarak tasarrufla bulunduğu dair iddia olmadığı gibi, bu konuda herhangi bilgi, belge, bulguya rastlanmadığı, yer değiştirme ve atamalarına ilişkin mevcut mevzuat hükümlerinde de sağlık, can güvenliği, aile birliği, engellilik durumu mazeret olarak kabul edilirken eğitim durumunun mazeret olarak kabul edilmediği, Yüksek Mahkemelerce de eğitim mazeretine dayalı atanma ve yer değişikliği taleplerinin reddine ilişkin idari işlemlerde eğitim hakkı veya eşitlik ilkesi ihlali olmadığı yönünde kararlar verildiği, ayrıca şikâyetçinin yatay geçiş yoluyla ..... Üniversitesine “özel öğrenci” statüsünde kabul edildiği ve eğitimine ..... Üniversitesinde devam ettiği, dolayısıyla şikâyetçinin

eğitimine devam etmesi konusunda önünde bir engel olmadığı hususları dikkate alındığında Őikayete konu idari işlemlerde hukuka aykırılık tespit edilememiŐ ve Şikayet başvurusunun redi gerektiği kanaat ve sonucuna ulaşılmıştır.

#### **E. İnsan Hakları Yönünden Değerlendirme**

**32)** T.C Anayasası'nın "Kanun Önünde EŞitlik" başlıklı 10 uncu maddesinde ifadesini bulan kanun önünde eşitlik ilkesinin, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin 13 üncü maddesindeki etkili başvuru hakkının ve 17 nci maddesindeki hakları kötüye kullanma yasağının, ayrıca bahsi geçen SözleŐme'ye Ek 1 No.lu Protokolün 2 nci maddesinde düzenlenen eğitim hakkının ihlal edildiğine dair herhangi bir bulgu ve bilgiye rastlanmadığı gibi Şikâyete konu olayda, BirleŐmiŐ Milletler İnsan Hakları Evrensel Beyannamesi ile İnsan Hakları Avrupa SözleŐmesinde yazılı ve güvence altına alınmıŐ olan baŐkaca bir insan hakkı ihlalinin tespit edilmediği sonuç ve kanaatine varılmıŐtır.

#### **F. İyi YönetiŐim İlkeleri Yönünden Değerlendirme**

**33)** Günümüzde demokratik, modern ve katılımcı yönetim anlayıŐında idarelerden sadece hukuka uygun olarak hareket etmeleri değil aynı zamanda iyi yönetiŐim ilkelerine de uygun iŐlem tesis etmeleri de beklenmektedir.

**34)** 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin "İyi Yönetim İlkeleri" başlıklı 6 ncı maddesinde; Kurumun, inceleme ve araştırma yaparken idarenin, insan haklarına dayalı adalet anlayışı içinde; kanunlara uygunluk, ayrımcılığın önlenmesi, ölçülülük, yetkinin kötüye kullanılmaması, eşitlik, tarafsızlık, dürüstlük, nezaket, Őeffaflık, hesap verilebilirlik, haklı beklentiye uygunluk, kazanılmıŐ hakların korunması, dinlenilme hakkı, savunma hakkı, bilgi edinme hakkı, makul sürede karar verme, kararların gerekçeli olması, karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi, kararın geciktirilmeksizin bildirilmesi, kiŐisel verilerin korunması gibi iyi yönetim ilkelerine uygun iŐlem ve eylem ile tutum veya davranıŐta bulunup bulunmadığını gözeteciği düzenlenmiŐtir. Söz konusu Yönetmelik hükmünde yer alan ilkelerin kaynağını teŐkil eden Avrupa Birliği Temel Haklar Őartınının 41 inci maddesinde de iyi yönetim hakkından bahsedilmekte olup benzer ilkelere Avrupa Parlamentosu tarafından kabul edilen "Avrupa Doğru İdari DavranıŐ Yasası" nda da yer verilmiŐtir.

**35) Söz konusu ilkeler yönünden yapılan değerlendirmede;** Şikâyet başvurusu kapsamında Kurumumuzca istenilen bilgi ve belgelerin idare tarafından süresi içerisinde gerekçeli olarak Kurumumuza gönderildiği; idarenin Şikâyet baŐvurucusu ile ilgili işlemlerinde "makul sürede karar verme", "kararların geciktirilmeksizin bildirilmesi" **ilkelerine uygun davrandığı;** ancak Şikayetçinin **23/11/2015 tarihli başvurusunun,** durumuna uygun münhal bir kadro bulunmadığı gerekçesiyle reddedilmesine karŐın, söz konusu **gerekçenin gerçeği yansıtmaması** dolayısıyla "Őeffaflık", "hesap verilebilirlik", "kanunilik", "karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi" **ilkesine uymadığı** anlaŐılmıŐ olup; bundan böyle idareden bu ilkelere de uyması beklenmektedir.

### **IV. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN YASAL MEVZUAT**

#### **A. Dava Açma Süresinin Yeniden BaŐlaması**

**37)** 14/06/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 17 nci maddesinin sekizinci fıkrasına göre Kamu Denetçiliği Kurumuna, dava açma süresi içinde yapılan başvuru işlemeye baŐlamıŐ olan dava açma süresini durdurmakta olup, 21 inci maddesinin birincisi fıkrası

uyarınca başvurunun Kurum tarafından reddedilmesi durumunda, durmuş olan dava açma süresi gerekçeli Ret Kararının ilgiliye tebliğinden itibaren kaldığı yerden işlemeye başlayacaktır.

## **B. Yargı Yolu**

**38)** 2709 sayılı 1982 Anayasasının “Temel Hak ve Hürriyetlerin Korunması” başlıklı 40 ıncı maddesinin ikinci fıkrasında, “Devlet, işlemlerinde, ilgili kişilerin hangi kanun yolları ve mercilere başvuracağını ve sürelerini belirtmek zorundadır.” hükmü yer almakta olup, 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 20 nci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, ilgili idarenin işlemine karşı 60 günlük dava açma süresinden arta kalan süre içinde ..... İdare Mahkemesinde yargı yolu açıktır.

## **V. KARAR**

Yukarıda açıklanan gerekçeler ve dosya kapsamına göre; **ŞİKAYETİN REDDİNE,**

Kararın **ŞİKAYET BAŞVURUCUSUNA ve ..... VALİLİĞİ’ne tebliğine,**

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisi'nce karar verildi.

**e-imzalıdır**

M.Nihat ÖMEROĞLU  
Kamu Başdenetçisi