

T.C.
KAMU DENETÇİLİĞİ KURUMU

RET KARARI

ŞİKAYET NO	: 02.2013/178
KARAR NO	: 2013/99
ŞİKAYET EDİLEN İDARE	: Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğü ANKARA
ŞİKAYETİN KONUSU	: Şikayetçinin 18/05/2013 tarihinde yapılan C sınıfı İş Güvenliği Uzmanlığı sınavına girdiği, sınavda iki şıkkı da doğru denebilecek sorular olduğu ,daha sonra cevap anahtarının açıklanması ile hatalı soruların kesinleştiği, sonuçlara itiraz ettikleri, hatalı 5 sorunun iptal edildiği, kendisinin 68 alarak sınavdan kaldığı bu başarısızlığın kendine ait olmadığı iddiasıyla sınav ile ilgili inceleme yapılması talebi ve daha iptal edilmesini düşündüğü sorular olduğu iddiasından ibarettir.
ŞİKAYET TARİHİ	: 15/06/2013
KARAR TARİHİ	: 13/12/2013

I. USUL

A. Şikayet Başvuru Süreci

1) Yukarıda açık kimliği yazılı başvuranın, Kuruma müracaatı üzerine yapılan inceleme ve araştırma sonucu ilgili Kamu Denetçisi 02.2013/248 şikayet sayılı dosya üzerinden Kamu Başdenetçisine sunduğu önerisinde, 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin 41/1-a, 46/1 maddeleri ve İmza Yetki leri Yönergesinin 7 inci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca, şikayetin reddi gerektiğini belirtmiştir.

B. Ön İnceleme Süreci

2) Yapılan ön inceleme neticesinde, şikayetçi tarafından ilgili idareye B kitapçığı 45, 97 ve 99 numaralı sorular ile ilgili olarak itirazda bulunduğu, B kitapçığı 45 ve 99 uncu soruların idare tarafından iptal edildiği, B kitapçığı 97(A kitapçığı 86 ıncı) soru açısından şikayet başvurusunun incelenmesine ve araştırılmasına engel bir eksiklik bulunmadığı, öte yandan şikayetçinin Kurumumuza yapmış olduğu başvuruda iptal edilmesi gerektiğini belirttiği A kitapçığı 8,20, 24, 43, 68, 82 numaralı sorularla ilgili olarak idari başvuru yollarını tüketmediği tespit edildiğinden şikayetin bu kısmı ile ilgili olarak ilgili idareye gönderme kararı verildiği, bu haliyle ön incelenmesi sonucu gerekli şartları taşıdığı anlaşılan şikâyet başvurusunun Kamu Başdenetçisine sunulmasına engel bir eksikliğin bulunmadığı tespit edilmiştir.

II. OLAY VE OLGULAR

A. Şikayetçinin Konu Hakkındaki Açıklamaları ve İddiaları

3) Şikayetçi, Kurumumuza yaptığı 15/06/2013 tarihli şikayet başvurusunda özetle, 18/05/2013 tarihinde yapılan C sınıfı işyeri hekimliği ve iş güvenliği uzmanlığı sınavında, hatalı olduğunu tespit ettiği sorulara itiraz ettiğini, buna karşın hatalı 5 sorunun iptal edildiğini, 68 puan alarak sınavda başarısız olduğunu belirterek, mezkur sınavda A kitapçığı 8, 20, 24, 43, 68, 82 ve 86 numaralı soruların da hatalı olduğunu iddia etmiştir.

B. İdarenin Şikayete İlişkin Açıklamaları

4) Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğü 27/09/2013 tarih 16227 sayılı yazısında özetle; işyeri hekimliği ve iş güvenliği uzmanlığı sınavlarının Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı ile Milli Eğitim Bakanlığı arasında yapılan yıllık protokol gereğince, Milli Eğitim Bakanlığı YEGİTEK Genel Müdürlüğü tarafından yapıldığını, adayların sınav sorularına ilişkin itirazlarını, soru ve cevap anahtarlarının yayımlanmasından itibaren en geç 3 iş günü içerisinde Genel Müdürlüğe yaptıklarını, sorulara ilişkin itirazların, soruları hazırlayan üniversitelerinin ilgili bölüm öğretim üyelerince değerlendirilerek sonucun Milli Eğitim Bakanlığına bildirildiğini, değerlendirme sonuçlarının Milli Eğitim Bakanlığınca dikkate alınıp, iptal edilen soruların adayların lehine doğru cevaplandırılmış olarak kabul edildiğini, adayların sınav uygulamasına ve sonuçlara ilişkin itiraz başvurularını, sonuçlar açıklandıktan sonra belirtilen tarihler arasında Genel Müdürlüğe yaptıklarını ve itiraz başvurularının topluca Milli Eğitim Bakanlığına iletildiğini, bugüne kadar sınav sonucuna itiraz eden adayların puanlarında hiçbir değişiklik olmadığını, sınav sorularına itiraz ettiğinin tespit edildiğini, sınav soruları ile ilgili olarak bilim komisyonu tarafından A kitapçığı 3, 26. 46, 81 ve 88 numaralı soruların iptal edildiğinin adı geçene bildirildiğini belirtmiştir.

C. Olaylar

5) Şikayetçi, Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı ile Milli Eğitim Bakanlığı

arasında yapılan yıllık protokol gereğince, Milli Eğitim Bakanlığı YEĞİTEK Genel Müdürlüğü tarafından 18/05/2013 tarihinde gerçekleştirilen C sınıfı iş güvenliği uzmanlığı sınavına katılmıştır. 20/05/2013 tarihinde sınav soru ve cevaplarının yayımlanmasını müteakiben, 21/05/2013 tarihinde Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğüne hatalı olduğunu düşündüğü üç soru için itirazda bulunmuştur. Bakanlık tarafından talep olunan itiraz edilen soru başına 10 TL tutarındaki ücreti ödediğini gösterir banka dekontu ile hatalı olduğunu düşündüğü sorulara dair ayrıntılı açıklamalarını 21/05/2013 tarihli itiraz dilekçesine eklemiştir. İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğünce şikayetçiye 07/06/2013 tarihinde verilen cevapta, sorulara ilişkin itirazının ilgili soruları hazırlayan hocalar tarafından değerlendirildiği ve değerlendirme sonucunun 03/06/2013 tarihinde Genel Müdürlüğün internet sayfasında ilan edildiği bildirilmiştir.

D. Kamu Denetçisinin İnceleme ve Araştırma Bulguları

- 6) İlgili Kamu Denetçisince 13/09/2013 tarihinde Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğünden şikayet konusu işleme dayanak teşkil eden bilgi ve belgeler istenilmiştir. İlgili idare (4) numaralı paragrafta içeriği belirtilen 27/09/2013 tarih 16227 sayılı yazısı ile birlikte, şikayetçi 21/05/2013 tarihli itiraz dilekçesini tevdi etmiştir. Adı geçen, dilekçesinde 18/05/2013 tarihinde yapılan C sınıfı iş güvenliği uzmanlığı sınavı B kitapçığındaki 45, 97 ve 99 numaralı sorulara olan itirazını açıklamaları ile belirtmektedir. Kurumumuza yapmış olduğu şikayet başvurusunda hatalı olduğu ve iptal edilmesi gerektiğini belirttiği sorulardan, yalnızca B kitapçığı 97 (A kitapçığı 86) numaralı soru için idareye başvurduğu, diğer sorular için idari başvuru yolunun tüketilmediği anlaşılmaktadır. İdarenin 27/09/2013 tarih 16227 sayılı yazısında, itiraz edenin İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğüne yapmış olduğu itiraza konu olan diğer iki sorunun ise (B kitapçığı 45 ve 99 numaralı sorular) iptal edildiği belirtilmektedir. Mezkur yazıda, itiraza konu olmakla birlikte iptal edilmeyen B kitapçığı 97 numaralı soru için herhangi bir açıklama bulunmaması üzerine, ilgili idareden eksik hususların tamamlanması talep edilmiştir.
- 7) İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğü, 28/10/2013 tarih ve 16899 sayılı yazı ile 18/05/2013 tarihinde yapılan C sınıfı işyeri hekimliği ve iş güvenliği uzmanlığı sınavında hangi sorulara itiraz edildiğini ve soruları hazırlayan öğretim elemanlarının itiraz edilen sorular ile ilgili görüşlerini belirtir belgeyi CD ortamında sunmuştur..
- 8) Şikayetçi tarafından itiraz edilen ancak ilgili idare tarafından iptal edilmeyen B kitapçığı 97 numaralı soru, açıklanan cevap anahtarına göre doğru yanıtı ve şikayetçinin itiraz gerekçeleri ile soruyu hazırlayan öğretim elemanlarının görüşleri şu şekildedir.
- 9) Kişisel koruyucu donanımlarda CE işaretinin iliştirilmesi ile ilgili olarak aşağıdakilerden hangisi doğrudur?
- A) CE "Avrupa Kalitesi" anlamına gelmektedir.
- B) CE işareti, ürünün belgelerine iliştirilmelidir.
- C) CE işareti ürünün kaliteli olduğunu göstermek için iliştirilir.
- D) CE işareti, boyutları uygun olduğu takdirde ürünü iliştirilmelidir.

Cevap anahtarına göre yukarıda yer verilen B kitapçığı 97 (A kitapçığı 86) numaralı sorunun doğru yanıtı (D) şıkkı olarak belirtilmiştir.

Şikayetçi bu soru ile ilgili olarak; CE İşareti Yönetmeliğinin 4 üncü maddesinin 1 inci fıkrası ile 9 uncu maddesinin 3 üncü fıkrasına göre, (B)ve (D) olmak üzere iki doğru cevap bulunduğunu belirtmiştir.

İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğü tarafından gönderilen dokümanda, bu soru ile ilgili olarak görüşü alman öğretim elemanının, “D şıkkı doğru olmalı ama bir yazım hatası var, “ürüne iliştilmelidir” yazılması gerekirdi, bu nedenle soru iptal edilebilir.” Şeklinde görüş belirttiği anlaşılmıştır.

10) İlgili Kamu Denetçisince 18/05/2013 tarihli C sınıfı iş güvenliği uzmanlığı sınavı B kitapçığı 97 numaralı sorulara yönelik itirazı ve Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğü tarafından 28/10/2013 tarih ve 16899 sayılı yazı ekinde CD ortamında gönderilen, soruyu hazırlayan öğretim elemanının görüşlerinin, teknik açıdan görüş alınması amacıyla uzman kuruluş ve bilirkişilere gönderilmesine karar verilmiştir. Bilirkişi olarak 2013 yılı Ankara Adli Yargı Hukuk Mahkemeleri Bilirkişi Listesinde yer alan Elektrik Yüksek Mühendisi, Avukat ile İnşaat Yüksek Mühendisi, A sınıfı İş Güvenliği Uzmanı, Avukat, görüş sorulacak uzman kuruluş olarak ise Gazi Üniversitesi Sağlık Bilimleri Enstitüsü İş Sağlığı ve Güvenliği Anabilim Dalı Başkanlığı görevlendirilmiştir. Bilirkişi tarafından 23/11/2013 tarihli, bilirkişi tarafından 19/11/2013 tarihli bilirkişi raporları, Gazi Üniversitesi Sağlık Bilimleri Enstitüsü İş Sağlığı ve Güvenliği Anabilim Dalı Başkanlığınca da 12/11/2013 tarihli uzman görüşü düzenlenerek Kurumumuza tevdi edilmiştir.

11) B kitapçığı 97 numaralı soruya yönelik itiraz ile ilgili olarak (9 numaralı paragrafta, soru metni, cevap anahtarı, şikayetçinin itirazı ve idarenin açıklamaları yer almaktadır.);

I- Bilirkişi özetle; Kişisel Koruyucu Donanım Yönetmeliği'nin “CE İşareti” başlıklı 29 uncu maddesine göre CE işaretimin öncelikle ürünün üzerine mümkün olmaması halinde ise ürünün ambalajına konulacağını belirtildiğini ürün beraberindeki belgelere iliştilmesine ilişkin bir düzenleme bulunmadığını, itiraz edenin sadece CE İşareti Yönetmeliği'ni dikkate aldığını, asıl bağlayıcı olan Kişisel Koruyucu Donanım Yönetmeliği'nin ilgili hükümlerini dikkate almadığını, iki Yönetmelik arasındaki ince farkın fark edilememesi ve (D) seçeneğinde ürüne iliştilmelidir yazılacağı yerde ürünü iliştilmelidir yazılması şeklindeki maddi hatanın yanlış yorumlanması ile (B) seçeneğinin de doğru seçenek olarak algılanabileceğini, maddi hata dışında soruda ve cevap anahtarında mevzuata aykırılık bulunmadığını belirtmiştir

II- Bilirkişi özetle; CE işareti Yönetmeliği'ne göre doğru cevap “CE işareti boyutları uygun olduğu takdirde ürüne iliştilmelidir.” Şeklinde olması gerektiğini, itiraz

edenin CE işaretinin ürünün belgelerine iliştirilmesi şıkkının da geçerli olduğu yönündeki itirazının, işaretin ürün veya ürün plakasına iliştirilmesinin mümkün olmadığı hallerde doğruluk kazanacağını, (D) şıkkında arasında yer verilen “boyutları uygun olduğu takdirde” ibaresinin doğru cevap seçeneklerini bire düşürdüğünü, idare tarafından soruyu hazırlayan öğretim elemanlarının görüşlerini belirtir dokümanda bu soruya ilişkin olarak yer verilen, yazım hatası nedeni ile sorunun iptal edilebileceği yönündeki görüşe katılmadığını, zira yazım hatasının sorunun anlamını değiştirerek kişiyi farklı anlamaya yöneltecek nitelikte olmadığını, hukuken yazım hatası olmasına rağmen soru ve cevap seçeneklerinin, normal zeka düzeyine sahip kişi tarafından kısa sürede anlaşılıyor olmasının, sınav yönetmeliğinde aksine bir hüküm olmadıkça, sorunun geçerliliği için yeterli olduğunu belirtmiştir.

III- Gazi Üniversitesi Sağlık Bilimleri Enstitüsü İş Sağlığı ve Güvenliği Anabilim Dalı Başkanlığı görüşünde ise; sorunun mantık olarak doğru kurgulandığı, ancak doğru yanıt olan (D) seçeneğinde ürünü yerine ürüne yazılması gerektiği, diğer seçeneklerin CE İşareti Yönetmeliği'ne göre yanlış olduğu ve çeldiriciliğinin bulunmadığı belirtilmiştir.

III. HUKUKİ DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. İlgili Mevzuat

12) Yukarıda 14 üncü paragrafta yer verilen B kitapçığı 97 (A kitapçığı 86) numaralı soru ile ilgili mevzuat incelendiğinde, **23/02/2013 tarih ve 28213 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan CE İşareti Yönetmeliği’nin 4 üncü maddesinde**, imalatçının CE işaretini ürüne koymakla yükümlü olduğu, **9 uncu maddesinin 1 inci fıkrasının (c) bendinin 3 numaralı alt bendinde**; CE işaretinin ürüne veya bilgi plakasına veya ürünün yapısı gereği bunun mümkün olmadığı veya kalıcılığının garanti edilemediği durumlarda ambalajına ve ilgili teknik düzenlemenin öngördüğü ürün beraberindeki belgelere görünür, okunabilir ve silinmeyecek şekilde konulacağı belirtilmektedir. **29/11/2006 tarih ve 26361 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Kişisel Koruyucu Donanım Yönetmeliğinin 29 uncu maddesinin 1 inci fıkrasında**, CE işaretinin, her bir kişisel koruyucu donanım üzerine, öngörülen kullanma ömrü süresince kolayca görülebilecek, okunabilecek ve silinmeyecek bir şekilde konulacağı, ürünün özelliklerinden dolayı bunun mümkün olmadığı durumlarda, CE işaretinin ambalaj üzerine konulacağı hüküm altına alınmıştır.

B. Hukuka ve Hakkaniyete Uygunluk Yönünden Değerlendirme ve Gerekçe

13) Şikayetçi, 18/05/2013 tarihli C sınıfı iş güvenliği uzmanlığı sınavından 68 puan alarak başarısız olduğunu, sınavda iki şıkkı da doğru denebilecek sorular olduğu, cevap anahtarının açıklanması ile hatalı soruların kesinleştiği, sonuçlara itiraz ettiği, hatalı 5 sorunun iptal edildiği, başarısızlığının kendisine ait olmadığını iddia etmektedir. Sınav kurulu, bilim komisyonu yahut başka bir idari birim tarafından hazırlanan sınav sorularının adaylara sorulması idari bir işlemdir. Bu sebeple şikayetçinin, öncelikle ilgili idareden başarısız sayılmasına neden olduğunu düşündüğü hatalı soruların bilimsel olarak saptanarak değerlendirme dışında bırakılmasını

istememesi gerekmekte iken, Kurumumuza yapmış olduğu başvuruda hatalı olduğunu belirttiği sorulardan yalnızca (A kitapçığı 86)B kitapçığı 97 numaralı soru için bu hususu yerine getirdiği anlaşılmıştır.

14) Konu ile ilgili bilirkişi raporları ve uzman görüşü de dikkate alınarak yapılan inceleme ve araştırma neticesinde, şikayetçi tarafından; B kitapçığı 97 (A kitapçığı 86) numaralı soru ile ilgili olarak, 23/02/2013 tarih ve 28213 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan CE İşareti Yönetmeliği’nin 4 üncü maddesi ile 9 uncu maddesinin 1 inci fıkrasının (c) bendinin 3 numaralı alt bendine istinaden, soruda (B) ve (D) şıkları olmak üzere iki doğru cevap bulunduğu yönünde yapılan itirazın yersiz olduğu, öncelikle soru metninde alelade bir üründe değil, özellikle kişisel koruyucu donanımlarda CE işaretinin iliştilmesi hususunun yer aldığı, bu itibarla ilk bakılması gereken mevzuatın 29/11/2006 tarih ve 26361 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Kişisel Koruyucu Donanım Yönetmeliği olması gerektiği, ancak mezkur yönetmelikte CE işareti ile ilgili bir düzenleme bulunmaması halinde, şikayetçinin itirazını dayandırdığı genel yönetmeliğe bakılabileceği, öte yandan Kişisel Koruyucu Donanım Yönetmeliğinde (B) şıkkının doğru olmasına imkan verecek hiçbir düzenlemenin bulunmadığı, Kişisel Koruyucu Donanım Yönetmeliği’nin 29 uncu maddesinin 1.fıkrasında açıkça, **CE işaretinin, her bir kişisel koruyucu donanım üzerine, öngörülen kullanma ömrü süresince kolayca görülebilecek, okunabilecek ve silinmeyecek bir şekilde konulacağına belirtildiği**, kaldı ki şikayetçinin istinat ettiği CE İşareti Yönetmeliği’nin 9 uncu maddesinin 1 inci fıkrasının (c) bendinin 3 numaralı alt bendinde, CE işaretinin ürüne veya bilgi plakasına konulacağı, ancak ürünün yapısı gereği bunun mümkün olmadığı durumlarda ürünün belgesine konulabileceğinin hüküm altına alındığı, doğru yanıt olan (D) şıkkında, “boyutları uygun olduğu takdirde” ibaresine yer verilmek sureti ile bu hususun vurgulandığı, dolayısıyla soruda ve cevap anahtarında mevzuata veya öğretiyi aykırılık bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

IV. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN YASAL MEVZUAT

A. Dava Açma Süresinin Yeniden Başlaması

15) 14/6/2012 tarih ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 17 inci maddesinin sekizinci fıkrasına göre göre Kamu Denetçiliği Kurumu’na, dava açma süresi içinde yapılan başvuru, işlemeye başlamış olan dava açma süresini durdurmakta olup, 21 inci maddesinin birinci fıkrası uyarınca ise başvurunun Kurum tarafından reddedilmesi hâlinde, durmuş olan dava açma süresi gerekçeli ret kararının ilgiliye tebliğinden itibaren kaldığı yerden işlemeye başlayacaktır.

B. Yargı Yolu

16) 2709 Sayılı 1982 Anayasası'nın Temel Hak ve Hürriyetlerin Korunması Başlıklı 40. maddesinin 2.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 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca,

ilgili idarenin işlemine karşı 60 günlük dava açma süresinden arta kalan süre içinde Ankara İdare Mahkemesine yargı yolu açıktır.

RET KARARI

Yukarıda açıklanan gerekçeler ve dosya kapsamına göre;

Şikayetin **REDDİNE**,

Bu kararın şikayetçiye ve Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğüne tebliğine,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisi'nce karar verilmiştir.

M.Nihat ÖMEROĞLU
Kamu Başdenetçisi