**YÖNETSEL YARGI ÇALIŞMA (V)**

**OLAY**

Adana İli Seyhan İlçesi 29 Ekim İlkokulu’nda sınıf öğretmeni olarak görev yapan (Z), aynı okulda rehber öğretmen olarak atanmak istemiyle 1 Eylül 2021 tarihinde Millî Eğitim Bakanlığı’na başvuruda bulunur. Millî Eğitim Bakanlığı tarafından, öğretmen (Z)’nin bu başvurusuna 10 Ocak 2022 tarihinde isteminin (talebinin) kabul edilmediği yönünde cevap verilir. Bu olumsuz cevabi yazı, 20 Ocak 2022 tarihinde (Z)’ye tebliğ edilir. Rehber öğretmen olduğunda aylığında artış olacağını düşünen (Z), bu işlem hakkında dava açmayı düşünmektedir.

**SORULAR:**

1. (Z)’nin Millî Eğitim Bakanlığı’na yaptığı başvurunun hukuki niteliğini (İdari Yargılama Usulü Kanununa göre izlediği hukuki yolu) açıklayınız?

(Z), İdari Yargılama Usulü Kanununun 10. maddesi kapsamında hukuki bir yol izlemiştir. Anılan madde kapsamında, ilgililer, haklarında idari davaya konu olabilecek bir işlem veya eylemin yapılması için idari makamlara başvurabilirler.

Bu başvurunun, hukuki sonuçlar doğurabilecek geçerli bir başvuru olarak kabul edilebilmesi için şunlara dikkat edilmelidir.

Başvuru yetkili makama yapılmalıdır. Başvuru işlem yapmaya yetkili makama yapılmalıdır. İşlem yapmaya yetkisi bulunmayan makama yapılan başvurular, zımni ret süresini başlatmaz.

Başvuru idari davaya konu olabilecek bir işlem veya eylem hakkında olmalıdır.

Başvuru için genel bir süre öngörülmemiştir. Her zaman başvurulabilir. Ancak kanunlarda özel bir süre öngörülmüş ise bu süreye uyulmalıdır.

Aynı konuda birden fazla başvuru: Aynı hukuki sonucu elde etmeye yönelik birden fazla başvurunun ayrı ayrı değerlendirilip ayrı ayrı cevap verilmesi gerekmektedir. Bu durumda en son başvuruya göre süre başlatılır.

Kurgusal olayda, (Z), sınıf öğretmenliğinden rehber öğretmenliğe geçme konusunda hakkında bir işlem yapılması için yetkili makama başvuruda bulunmuştur. Başka bir anlatımla anılan işlemin yapılması için idareyi tetiklemiştir. Millî Eğitim Bakanlığının hiç cevap vermemesi, kesin cevap vermesi veya kesin olmayan cevap vermesine göre dava açma süresi değişecektir.

1. (Z)’nin açacağı davanın türü nedir? Bu dava türünün genel özelliklerini ve niteliğini açıklayınız? (Z)’nin, davayı en geç hangi tarihte açması gerekmektedir? İdarenin cevap verip vermeme durumuna göre olasılıklı (alternatifli) olarak açıklayınız. (NOT: 2022 yılı şubat ayında 28 gün vardır.)

(Z)’nin açacağı dava türü, iptal davasıdır. İptal davası, sadece idari işlemlere karşı açılabilen bir davadır. Menfaati ihlal edilen kişiler tarafından açılabilir. Taraf ve dava ehliyetine sahip olan kişiler, sübjektif ehliyet kavramı ile ifade edilen menfaat ihlali şartını da gerçekleştiriyorsa, iptal davası açabilir. Menfaat ihlali, ilgili kişi ile dava konusu idari işlem arasında makul ve ciddi bir ilişkiye işaret eder. Menfaat ihlali güncel, meşru ve kişisel olmalıdır. İptal davasında idari yargı yeri, dava konusu idari işlemi, talep doğrultusunda beş unsur (Yetki, Şekil (+ Usul), Sebep, Konu ve Amaç) açısından denetler. Bu dava da hukuka uygunluk denetimi yapılır, yerindelik denetimi yapılamaz. İdari işlemin hukuka aykırı olduğu sonucuna varılırsa, yargı yeri idari işlemin iptaline karar verir. İptal kararı dava konusu idari işlem hiç yapılmamış gibi bir sonuç doğurur. Başka bir anlatımla idari işlem tesis edildiği andan itibaren geri alınmış, ortadan kalkmış olur. İdare, en geç 30 gün içinde yargı kararını gereklerine (icaplarına) uygun olarak yerine getirmek zorundadır.

 (Z), idareye (Millî Eğitim Bakanlığı’na) 1 Eylül 2021 tarihinde başvurmuştur. İdare 10 Ocak 2022 tarihinde olumsuz cevap vermiş ve bu yazı 20 Ocak 2022 tarihinde tebliğ edilmiştir. Bu tarihe kadar zımni ret süresinin geçip geçmediğinin öncelikle irdelenmesi gerekmektedir. 1 Eylül 2021 tarihinden itibaren hesaplandığında, zımni ret süresi olan 30 günün, 30 Eylül 2021 tarihinde sona erdiği; bu tarihten itibaren 60 gün içinde dava açılmalıdır. Dava süresi (Ekim ayı 31 gün + Kasım ayı 29 gün) 29 Kasım 2021 tarihinde sona ermektedir. İdarenin zımni reddi sonucunda en geç **29 Kasım 2021 tarihinde** (pazartesi gününe denk geliyor) dava açılmalıdır.

Ayrıca, zımni ret süresine göre dava açılamamışsa, dava açma süresinin başlaması için başka bir olanak bulunmaktadır. Dava açma süresi geçirilse ve hatta dava açılıp, dava süre aşımından reddedilse bile idare açık olarak ret cevabı verirse, dava açma süresi bu açık ret cevabının tebliğini izleyen günden itibaren tekrar (sıfırdan) başlar. Millî Eğitim Bakanlığının, 10 Ocak 2022 tarihinde (Z)’nin talebinin reddi yönünde olumsuz cevap verdiği ve bu olumsuz cevabi yazının 20 Ocak 2022 tarihinde (Z)’ye tebliğ edilmiştir. Tebliğ tarihinden (izleyen günden) itibaren dava açma süresi sıfırdan yeniden başlar. Bu durumda (Z), tebliğ tarihini izleyen günde itibaren 60 gün içinde dava açılmalıdır. (Z) en geç (Ocak ayı 11 gün + Şubat ayı 28 gün + Mart ayı 21 gün) **21 Mart 2022 tarihinde** (pazartesi gününe denk geliyor) dava açmalıdır.

1. (Z)’nin açmış olduğu davaya bakmakla görevli ve yetkili mahkeme neresidir?

(Z)’nin açmış olduğu davaya bakmakla görevli ve yetkili mahkeme Ankara İdare Mahkemesidir.

Öncelikle görevli mahkeme belirlenmelidir. İşlemin yargısal denetimin idari yargı düzeninde (kolunda) yapılması gerektiği açıktır. 2576 sayılı Kanunun 5. maddesi kapsamında iptal davaları idare mahkemelerinde açılır. Bu bağlamda idare mahkemeleri görevlidir. Söz konusu işlem vergi mahkemelerinin (2576 sayılı Kanun m.6) ve ilk derece mahkemesi olarak Danıştay’ın (2575 sayılı Kanun m.24 ve ilgili diğer kanun maddeleri) görevleri içinde bulunmamaktadır.

2577 Sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun “idari davalarda genel yetki” başlıklı 32. maddesinde, göreve ilişkin hükümler saklı kalmak şartıyla bu Kanunda veya özel kanunlarda yetkili idare mahkemesinin gösterilmemiş olması halinde, yetkili idare mahkemesi dava konusu olan idari işlemi veya idari sözleşmeyi yapan idari merciin bulunduğu yerdeki idare mahkemesi olduğu düzenleme altına alınmıştır.

(Z), idare işlem tesis edilmesi için Millî Eğitim Bakanlığına başvuruda bulunmuş olup, zımni ret işlemi veya olumsuz olarak tesis edilen işlem Millî Eğitim Bakanlığının yaptığı bir işlemdir. Millî Eğitim Bakanlığı, Ankara’da bulunmaktadır. Bu bağlamda görevli ve yetkili idare mahkemesi, Ankara İdare Mahkemesidir. (Burada (Z)’nin talebi, yetkili idare mahkemesi bakımında 2577 sayılı İYUK’un 33. maddesi kapsamında kalmamaktadır. İYUK’un 32. madde kapsamında genel yetki kuralı uygulanır. İşlemi tesis eden merciin bulunduğu yer (MEB Ankara’dadır) idare mahkemesi, yani Anakara İdare Mahkemesi yetkilidir.)

**4.** (Z), söz konusu davada husumeti kime yönlendirmelidir (davalı idare neresidir)? (Z)’nin davada hasmı yanlış veya hiç göstermemiş olmasının hukuki sonucu nedir? Açıklayınız.

(Z), iptal davasında husumeti, işlemi tesis eden Millî Eğitim Bakanlığına karşı yönlendirmelidir. Başka bir anlatımla, dava dilekçesinde davalı olarak Millî Eğitim Bakanlığının gösterilmesi gerekmektedir.

(Z), davalı tarafı (hasmı) yanlış veya hiç göstermemiş olsaydı, yargı yeri (Ankara İdare Mahkemesi) dava dilekçesini, gerçek hasmı (davalı tarafı) belirleyerek, bu gerçek hasma tebliğ ederdi. Dava dilekçesinin gerçek hasma tebliğine karar verirdi. 2577 Sayılı Kanun, (İYUK m.14-15) bu görevi mahkemelere vermiştir.

**5. (**Z) dava dilekçesinde, duruşma yapılmasını istemiş olsaydı. Davaya bakmakla görevli ve yetkili mahkemenin duruşma yapmaması hukuken mümkün müdür? Açıklayınız.

(Z), iptal davası açabilir. Taraflardan biri ilk derce mahkemelerinde (ilk derece mahkemesi sıfatıyla davalara bakan Danıştay dahil) dilekçe safhasında (dava dilekçesi, cevap ve savunma dilekçeleri aşaması) duruşma yapılması talebinde bulunursa duruşma yapılması zorunludur. (Z) dava dilekçesinde böyle bir talepte bulunuyor. Yani dilekçe safhasında. Dava türüne göre, davaya bakmakla görevli ve yetkili ilk derece mahkemesi olan Ankara İdare Mahkemesi, duruşma günü belirlemek ve duruşma yapmak zorundadır. Ankara İdare Mahkemesi, ilk derece mahkemesidir. İlk derece mahkemeleri, tebligat aşamasında (dava dilekçesi, cevap ve savunma aşamasında) duruşma yapılması talebi (iptal davaları; 2021 yılı için 57 Bini, 2022 yılı için 77 Bini aşan miktar) Türk Lirasını aşan tam yargı davaları; (2021 yılı için 57 Bini, 2022 yılı için 77 Bini aşan miktar Türk Lirasını aşan vergi davaları) mevcut ise duruşma yapmak zorundadır. Olayda, miktar yoktur ve iptal davasının açılması söz konusudur (İYUK m.17). Mahkemenin duruşma yapmaması hukuken mümkün değildir.