

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2019/854

T RAZ EDEN (DAVACI) : Türk Tabipleri Birli i

VEK LLER : Av. Ziyet Özçelik, Av. Kür at Bafra
Tunus Cad. No:21/3 - Kavaklıdere/ANKARA

KAR I TARAF (DAVALI) : Cumhurba kanlı ı
UETS Kodu: 35756-96577-89850 (E-Tebligat)

STEM N KONUSU : 25/10/2018 tarihli ve 30576 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e konulan Güvenlik Soru turması ve Ar iv Ara tırması Yönetmeli 'inde De i iklik Yapılmasına Dair Yönetmeli in 1. ve 2. maddelerindeki "ilk defa veya yeniden kamu hizmeti ve görevlerine atanacaklar" ibaresi ile 3. ve 9. maddelerinin iptali ve yürütmenin durdurulması ile 4045 sayılı Kanun'un 1. maddesinin üçüncü fıkrası ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 48. maddesinin birinci fıkrasının A bendine eklenen 8. alt bendin iptali için Anayasa Mahkemesine ba vurulması istemiyle açılan davada, Danı tay Onikinci Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ili kin 30/05/2019 tarih ve E:2018/10313 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

DAVACININ DD ALARI : Davacı tarafından, Anayasa Mahkemesinin dava konusu düzenlemelerin dayana ı olan Kanun maddesinin kanunilik artını ta ımadı ını saptadı ı, ki sel verilerin korunmasına ili kin hukuki güvencelerin ihlal edildi i, ölçülülük ilkesine aykırı düzenleme yapıldı ı ileri sürülmektedir.

DANI TAY TETK K HÂK M N HAL ÖZMEN AKÇAM'IN DÜ ÜNCES : tirazın kısmen kabulü, kısmen reddi gerekti i dü ünülmektedir.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra gere i görü üldü:

NCELEME VE GEREKÇE :

LG L MEVZUAT:

2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında, idari i lemin uygulanması hâlinde giderilmesi güç veya olanaksız zararların do ması ve idari i lemin açıkça hukuka aykırı olması ko ullarının birlikte gerçekleşmesi durumunda yürütmenin durdurulmasına karar verilece i kuralı yer almı tır.

HUKUK DE ERLEND RME:

Dava konusu Yönetmeli in 3. ve 9. maddeleri yönünden;

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2019/854

Yürütmenin durdurulması kararı verilebilmesi için 2577 sayılı Kanun'un aradığı koulların gerçekleşmemiş olduğunu anlaşıldığından, davacının bu kısma yönelik itirazı yerinde görülmemiştir.

Dava konusu Yönetmeli in 1. ve 2. maddelerindeki "ilk defa veya yeniden kamu hizmeti ve görevlerine atanacaklar" ibaresine ilişkin kısmına gelince;

Bahse konu Yönetmelik düzenlemeleri ile, ilk defa veya yeniden kamu hizmeti ve görevlerine atanacaklar hakkında yapılacak güvenlik soruşturması ve ariv araştırması düzenlemek, anılan Yönetmeli in "amaç" ve "kapsam"ı olarak belirlenmiştir.

Söz konusu düzenlemelerin, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Devlet memurluğuna alınmada genel ve özel şartları düzenleyen 48. maddesinin birinci fıkrasının A bendinin 8. alt bendine 03/10/2016 tarih ve 676 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 74. maddesiyle eklenen ve "güvenlik soruşturması ve/veya ariv araştırması yapılmış olma" şartını genel şart olarak belirleyen Kanun hükmünün yansımaları olduğu anlaşılmaktadır.

Dava konusu düzenlemelerin kanuni dayanağı olan 657 sayılı Kanun'un 48/1-A-8 hükmünün Anayasa Mahkemesinin 24/07/2019 tarih ve E:2018/73, K:2019/65 sayılı kararı ile iptal edildiği ve bu kararın 29/11/2019 tarih ve 30963 sayılı Resmi Gazete'de yayımlandığı görülmektedir.

Bu itibarla, dava konusu Yönetmeli in 1. ve 2. maddelerinde geçen "ilk defa veya yeniden kamu hizmeti ve görevlerine atanacaklar" ibarelerinin kanuni dayanağının ortadan kalktığı anlaşıldığından, anılan düzenlemelerin, uygulanması hâlinde giderilmesi güç veya imkânsız zararların doğmasına yol açacağı sonucuna ulaşılmıştır.

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davacının **T RAZININ KISMEN KABULÜNE**,
2. Danıştay Onikinci Dairesince verilen 30/05/2019 tarih ve E:2018/10313 sayılı kararın, dava konusu Yönetmeli in 1. ve 2. maddelerinde geçen "ilk defa veya yeniden kamu hizmeti ve görevlerine atanacaklar" ibarelerine yönelik yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin kısmının kaldırılmasına,
3. 2577 sayılı dâri Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında öngörülen şartların birlikte gerçekleşmemiş olduğunu anlaşıldığından, dava konusu Yönetmeli in 1. ve 2. maddelerinde geçen "ilk defa veya yeniden kamu hizmeti ve görevlerine atanacaklar" ibarelerinin **YÜRÜTÜLMESİNİN DURDURULMASINA**,
4. Davacının dava konusu Yönetmeli in 3. ve 9. maddeleri yönünden yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin anılan Daire kararına yönelik **T RAZININ REDDİNE**,
5. 16/12/2019 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan
Hasan
GÜZELER

Üye
Gürsel
MEKİK

Üye
Ziya
ÖZCAN

Üye
Yalçın
EKMEKÇİ

Üye
Turgay Tuncay
VARLI

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
YD tiraz No : 2019/854

Üye

O uz
YA LICI

Üye

Hasan
ODABA I

Üye

Yunus
AYKIN

Üye

Muhsin
YILDIZ

Üye

Hasan
ÖNAL

Üye

Bilge
APAYDIN

Üye

Selbi
KOCA

Üye

Fatih
TERZ