

T.C.
ERZURUM
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
BİRİNCİ İDARİ DAVA DAİRESİ

Esas : 2020/1922
Karar : 2021/2033
Tarih : 30.09.2021

• **KAMU GÖREVİNDEN ÇIKARILMA**

(375 s. KHK m. Geçici 35)

ÖZET

Dava; Tunceli 4'üncü Komando Tugay Komutanlığında astsubay olarak görev yapan davacı tarafından, 7145 sayılı Kanun'un 26. maddesi ile 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'ye eklenen Geçici 35. maddesi uyarınca kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin 18.07.2019 tarih ve 2019/12 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

İSTEMİN ÖZETİ : Tunceli 4'üncü Komando Tugay Komutanlığında astsubay olarak görev yapan davacı tarafından, 7145 sayılı Kanun'un 26. maddesi ile 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'ye eklenen Geçici 35. maddesi uyarınca kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin 18.07.2019 tarih ve 2019/12 sayılı işlemin iptali istemiyle açılan davada, "Olayda, 23/07/2016 tarih ve 29779 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 667 sayılı Olağanüstü Hal Kapsamında Alınan Tedbirlere İlişkin Kanun Hükmünde Kararnamenin kamu görevlilerine ilişkin tedbirler ile ilgili 4. maddesinde, terör örgütlerine veya Milli Güvenlik Kurulunca Devletin milli güvenliğine karşı faaliyette bulunduğu karar verilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti veya iltisakı yahut bunlarla irtibatı olduğu değerlendirilenlerin kamu görevinden çıkarılacağına düzenlendiği, Uyap kayıtları ile dosya içerisinde yer alan bilgi ve belgelerin incelenmesinden; kendisinin bu yapıyla ortaokul yıllarında tanıştığını, bir kaç defa yapının evlerinde kaldığını, 17-25 Aralık sonrası yapı ile ilişkisini kestiğini belirttiği, davacı hakkında Tunceli 1. Ağır Ceza Mahkemesi'nin E.2019/186 esas sayılı dosyasında" silahlı terör örgütüne üye olmak" suçundan açılan ceza davasında beraat kararı verildiği ve dosyanın istinaf edilmeden kesinleştiği, Jandarma Genel Komutanlığı'nın istihbari yazısı içeriğinde davacının FETÖ terör örgütüyle irtibatı veya iltisakı olduğu yönünde tespitlere yer verildiği görülmektedir. Bu durumda, Anayasa ile kurulan hür demokrasi düzenini, temel hak ve hürriyetleri ortadan kaldırmaya yönelik 15.07.2016 günü başlatılan darbe girişimi üzerine; başta FETÖ/PDY terör örgütü olmak üzere terör örgütlerine veya MGK'ca Devletin milli güvenliğine karşı faaliyette bulunduğu karar verilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti veya iltisakı yahut bunlarla irtibatı olduğu değerlendirilen kişilerin görevi başında kalmasının kamu düzeni ve güvenliği açısından sakınca oluşturacağı açık olduğundan, davalı idare tarafından yukarıda yer verilen mevzuat kapsamında yapılan değerlendirme sonucu davacının FETÖ/PDY terör örgütü ile irtibat ve iltisakı olduğu kanaatine varılarak dava konusu işlemin tesis edildiği, beraat kararının idarenin yaptığı istihbari çalışmalar neticesinde elde ettiği bilgilere dayalı olarak işlem tesis etmesine engel olmayacağı ve davalı idarenin takdir yetkisini keyfi olarak kullandığına dair başkaca bir belge ve bilgiye rastlanmadığından davacının kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır." gerekçesiyle davanın reddine dair Erzincan İdare Mahkemesi'nin 25/06/2020 gün ve E:2019/1228, K:2020/582 sayılı kararının; terör örgütü üyeliği suçunun kasten işlenebilen bir suç olduğu, bu suçun taksirle işlenemeyeceği, terör örgütü üyeliği suçu ile suçlanabilmek için "kişinin bu türden bir örgüte, terör örgütü olduğunu bilerek ve isteyerek yardım etmesi veya üye olması" gerektiği, yapılan isnatların hiçbirinin somut bir olgu veya delile dayanmadığı, "olasılık" gibi "tahmini" gibi ifadeler ve cümleler ile hakkında suçlama yapıldığı hakkında iddia edilen suçlara ilişkin herhangi bir delil değerlendirmesi olmadığı gibi savunmasının dikkate alındığına ilişkin herhangi bir emarede bulunmadığı, idare arasındaki uyuşmazlığın hem medeni hak ve yükümlülüklerle ilişkin bir uyuşmazlık hem de kişiye

karşı yöneltilmiş suçlama niteliğinde olduğu, bu uyuşmazlığın AİHS'nin 6. maddesinin kapsamına girdiği ve Sözleşmenin 6. maddesinde öngörülen tüm güvencelerin somut olaya uygulanması gerektiği, adil yargılanma hakkı, mahkemeye erişim hakkı ve masumiyet karinesinin ihlal edildiği, Anayasanın 38/6 hükmü uyarınca, kanuna aykırı elde edilmiş bulgular sonucu tesis edildiği ileri sürülerek kaldırılması ve dava konusu işlemin iptaline karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : İstinafa konu kararın hukuka uygun olduğu ileri sürülerek istinaf başvurusunun reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Erzurum Bölge İdare Mahkemesi 1. İdari Dava Dairesince işin gereği görüşüldü:

Dava; Tunceli 4'üncü Komando Tugay Komutanlığında astsubay olarak görev yapan davacı tarafından, 7145 sayılı Kanun'un 26. maddesi ile 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'ye eklenen Geçici 35. maddesi uyarınca kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin 18.07.2019 tarih ve 2019/12 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

7145 sayılı Kanunun 26'ncı maddesi ile 375 sayılı KHK'ya eklenen Geçici Madde 35-B fıkrası "Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren üç yıl süreyle; terör örgütlerine veya Millî Güvenlik Kurulunca Devletin millî güvenliğine karşı faaliyette bulunduğu karar verilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti veya iltisakı yahut bunlarla irtibatı olduğu değerlendirilen; 1) 27/7/1967 tarihli ve 926 sayılı Türk Silâhlı Kuvvetleri Personel Kanununa tabi personel Milli Savunma Bakanının onayı ile kamu görevinden çıkarılır. 2) 18/3/1986 tarihli ve 3269 sayılı Uzman Erbaş Kanununa tabi personelden Türk Silahlı Kuvvetlerinde istihdam edilenler Milli Savunma Bakanının onayı ile kamu görevinden çıkarılır. 3) 13/6/2001 tarihli ve 4678 sayılı Türk Silâhlı Kuvvetlerinde İstihdam Edilecek Sözleşmeli Subay ve Astsubaylar Hakkında Kanuna tabi personelden Türk Silahlı Kuvvetlerinde istihdam edilenler Milli Savunma Bakanının onayı ile kamu görevinden çıkarılır." hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Tunceli 4'üncü Komando Tugay Komutanlığında astsubay olarak görev yapan davacının, FETÖ/PDY terör örgütüne mensubiyeti , iltisakı veya irtibatı olduğundan bahisle Milli Savunma Bakanlığı'nın 18.07.2019 tarih ve 2019/12 sayılı işlemi ile kamu görevinden çıkarılmasına karar verilmesi üzerine anılan işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Davacı hakkında fetö/pdy terör örgütüne üye olmak suçundan dolayı Tunceli 1. Ağır Ceza Mahkemesi'nin E.2019/186 esas sayılı dosyasında" silahlı terör örgütüne üye olmak" suçundan açılan ceza davasında Mahkemenin 18/12/2019 tarih ve K:2019/345 sayılı kararı ile beraat kararı verildiği ve dosyanın istinaf edilmeden kesinleştiği, ceza mahkemesi kararında, davacının sabit hatlardan 2013 ve 2014 yıllarında arandığı, bu aramaların örgütle irtibatını koparan davacının geri kazanılması amacıyla yapılan aramalar olduğu, bu hususun arama yapan tanıkların beyanları ile de doğrulandığı, davacının fetö/pdy terör örgütüyle bağlantılı olduğuna ilişkin delil bulunmadığından beraatine karar verildiği, davalı idarece davacı hakkında yürütülen soruşturmada davacının yaptığı savunmada da okul yıllarında dini sohbetlere katıldığını, 17/25 Aralık sürecinden sonra örgütle irtibatını kestiğini, örgütün kendisini tekrar kazanmak için bir kaç kez ankesörlü telefonla aradığını ancak kendisinin örgütle tekrar görüşmediğini beyan ettiği, bunun dışında davacının fetö/pdy terör örgütüyle irtibatlı ve iltisaklı olduğuna ilişkin davalı idarece delil ibraz edilmediğinden, davacının terör örgütleriyle irtibatlı olduğundan bahisle davacının kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle; istinaf başvurusunun kabulüne, Erzincan İdare Mahkemesi'nin 25/06/2020 gün ve E:2019/1228, K:2020/582 sayılı kararının kaldırılmasına, dava konusu işlemin iptaline, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi hükümleri uyarınca belirlenen 2.040,00-TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya

verilmesine, davacının adli yardım talebi kabul edildiğinden tahsil edilmeyen ilk derece ve istinaf aşamalarına ait toplam 557,45-TL posta giderinin davalı idareden tahsili için ilgili tahsil dairesine kararın kesinleşmesinden sonra Mahkemesince müzekkere yazılmasına, bu kararın tebliğinden itibaren 30 (otuz) gün içinde Danıştaya temyiz yolu açık olmak üzere, 30.09.2021 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.