

- YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMLİDİR -

- DURUŞMA İSTEMLİDİR -

DAVACI_____ :....., Ali-Fatma oğlu, 1963 D.lu, ... Köyü nüfusuna kayıtlı, ... K.lığında olarak görevli, (....) sicil sayılı

DAVALI_____ : Milli Savunma Bakanlığı - ANKARA

TALEP KONUSU_____ :2. Coğrafi Bölgede, K.lığı - Bingöl Garnizonu'na atanma işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması talebidir.

DAVA TÜRÜ_____ : İptal Davası

TEBLİĞ TARİHİ_____ : 27 Mayıs 2010

I - AÇIKLAMA_____:

A. KISA ÖZET VE DAVANIN KONUSU:

- 2010 yılı genel atamalarında, emrinden 2. coğrafi bölgede bulunan ...Bingöl ... emrine atanmış bulunmaktayım.
- Daha önceki hizmet sefahatim ile sağlık durumum nazara alındığında, Bingöl Garnizonuna yapılan bu atamanın yasaya ve hukuka uygun olmadığı, benim özel durumumun göz önünde bulundurulmadığı görülmektedir.
- Bu konudaK.lığına vermiş bulunduğum atama istek formunda belirtmiş olduğum yerlere atamamın yapılmamış olması nedeniyle mağdur duruma düşmüş bulunmaktayım. Çünkü, kalp hastalığına duçar olmam ve bende mevcut diğer hastalıklar nedeniyle tam teşekküllü bir hastanenin bulunduğu yerde görev yapmam zorunlu bulunmaktadır. Özellikle, kalbimden rahatsız olmam yüzünden kardiyolog olan bir hastaneye ihtiyacım bulunmaktadır. Ancak atamamda bu durum dikkate alınmamıştır.
- Diğer yandan, birinci şark hizmetini yapmış olduğum yerler dikkate alındığında, yapılan bu atamanın yasaya ve hukuka aykırı olduğu açıktır. Şöyleki; ilk şark hizmetinde ... yıl 2. Bölge B Garnizonunda görev yapmış bulunmaktayım. Ayrıca, 2. Bölge E Garnizonu olan ... ilinde 8 aylık hizmetim bulunmaktadır. Dolayısıyla, bu sürenin 2. doğu hizmetinde dikkate alınması zorunlu bulunmaktadır. Ancak atamamda bu durum da dikkate alınmamıştır.
- Bu iki durum birlikte ele alındığında, 2. Coğrafi Bölgeye yapılan atamamda; Erzurum, Erzincan ve Elazığ gibi sağlık kuruluşlarının yeterli olduğu il merkezlerine atamam yapılmayarak, sağlık kuruluşlarının yeterli düzeyde olmadığı Bingöl iline (C Garnizonuna) atama işlemine tabi tutulmam, yasaya ve hukuka aykırı bulunmaktadır.
- Dolayısıyla hakkımda tesis edilen bu işlem, aşağıda ayrıntılarını açıklayacağım üzere, usul ve yasalara aykırı olup, sebep, konu, maksat ve şekil noktasından sakat bir işlem olarak doğmuş bulunmaktadır. Bu nedenle öncelikle yapılan atama işlemi ile ilgili olarak YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI, ayrıca İŞLEMİN İPTALİNİ dava ve talep etmekteyim.

B. ÖZGEÇMİŞİM VE ATAMA İŞLEMİNDE DİKKATE ALINMASI GEREKEN SAĞLIK DURUMUM:

-
-
- Görüldüğü üzere, gere hizmet geçmişim ve sağlık durumum itibariyle (E) Garnizonunda bulunan bir birlikte görev yapmam mümkün değilken ve buna ilişkin sağlık raporlarımı da atama istek formuna eklemiş bulunmakta iken, atama işleminde bunların dikkate alınmadığı, böylece yasaya ve hukuka aykırı işlem tesis edildiği aşikardır.

II - İPTAL SEBEPLERİ_____:

- Türk Silahlı Kuvvetlerine Mensup Subay ve Astsubayların Atanma ve Yer Değiştirmeleri Hakkında Yönetmelik hükümleri; böyle bir atama işlemini haklı kılacak hiçbir hükme yer vermemiştir.
- Anılan Yönetmeliğin 3 üncü maddesinin (e) bendinde; atama işleminde personelin kendisinin, eş ve çocuklarının hayati önemi haiz sağlık durumlarının, (g) bendinde de atama istek kartlarında belirtmiş oldukları yerlerin dikkate alınacağını öngörmüş olduğu malumdur.
- Atama.. Yönetmeliğinin 45 inci maddesinde atamaların, personelin ihtisas ve safahatine göre yapılacağı öngörülmüştür.

Aynı Yönetmeliğin 46 ncı maddesinin (b) bendinde ise, ikinci bölgede fiili hizmet süreleri hüküm altına alınmıştır. Buna göre, A Garnizonunda 4 yıl, B, C, D Garnizonlarında 3 yıl, E Garnizonunda 2 yıl hizmet esas alınmıştır.

- Birinci hizmetimde, (B) Garnizonunda üç yıl olarak görev yaptım. Ayrıca (E) Garnizonunda fazladan 8 aylık hizmetim mevcuttur. Dolayısıyla, İkinci hizmetimde (A) Garnizonuna atamamın yapılmasına hiçbir engel bulunmamaktadır. Mevcut olan sağlık sorunlarımın da dikkate alınması halinde, atama işleminin Erzurum, Erzincan Elazığ gibi askeri hastanelerin bulunduğu garnizonlara yapılması gerekeceği açıktır. Ancak maalesef, hiçbir sağlık sorunu olmayan kimseler (A) Garnizonuna tanırken, benim ikinci hizmetimde mazeretim dikkate alınmayarak, doğrudan Bitlis iline atamamın yapılması hatalıdır.

- Atama .. Yönetmeliğinin 3/e maddesinde yer alan sağlık durumuna ilişkin raporların mazeret olarak kabulüne yönelik hükmü destekleyen diğer bir hüküm ise, aynı Yönetmeliğinin 51 nci maddesinde yer almaktadır. Bu madde de, atama istek formlarına evvelki safahat nazara alınarak sıhhi ve ailevi duruma göre dört istek yazılacağı hükmolunmuştur. Bu hüküm, sağlık durumunun çok önemli bir mazeret olduğunu, atamalarda mutlaka dikkate alınmasını zorunlu kıldığını ortaya koymaktadır. İş bu dilekçem ekindeki sağlık raporlarının bütün olarak ele alınması durumunda, sağlık durumunun askeri vazife yapmaya dahi zor elverdiği açıktır. Buna rağmen,K.lığı gibi zor ve meşakkatli bir birliğe ve Bitlis gibi sağlık imkanlarının dar olduğu bir garnizona atanmış olmam, usul ve mevzuata açık muhalefet teşkil etmektedir.

- Aşağıda isimlerini ve atama yerlerini belirtmiş olduğum personel, benimle aynı meslek ve sınıfta olan kişilerdir. Kendilerinin hiçbir sağlık sorunu bulunmamaktadır. Buna rağmen, Erzurum, Elazığ ve Erzincan gibi illere atanmışlardır. 2004 yılı genel atamalarında tayin olan bu personelin listesi aşağıda olup, söz konusu illerde sınıf ve kadro durumunun müsait olduğu açıktır.

III- HUKUKİ DEĞERLENDİRME_____:

A. ATAMA İŞLEMİ HUKUKA VE KANUNA AYKIRI BULUNMAKTADIR. İŞLEM SEBEP UNSURU YÖNÜNDEN SAKATLANMIŞTIR. İŞLEMİN MAKSAT YÖNÜNDEN DE SAKATLANDIĞI ORTADADIR:

- Yukarıda açıkladığım nedenlerle, idari işlemin nedeni hukuka aykırı görülmektedir. İşlem sebep unsuru yönünden sakatlanmıştır. Böyle bir gerekçe ile yapılan işlemin maksat yönünden de sakatlandığı muhakkaktır. İdarenin hakkımdaki 2. Coğrafi Bölgeye Bitlis iline yapmış olduğu atama işlemi, yasaya ve hukuka aykırı bir işlem olarak ortaya çıkmış bulunmaktadır.

- Hakkımdaki atama işleminin yukarıdaki nedenlerle iptal edileceğini değerlendirmekteyim. Ancak, İptal Kararı verilinceye kadar hakkımda tesis edilen, mevzuata aykırı olan bu işlem nedeniyle, yürütmenin durdurulmaması halinde ben, ailem ve sosyal çevrem maddi ve manevi kayıplara uğramış olacağız, sağlık durumum risk altında kalacaktır. Bunun doğurduğu üzüntü ve elemim ne kadar şiddetli olduğunu takdirlerinize arz ediyorum.

B. ÖRNEK KARARLAR:

- Bu dava dilekçesi ekinde yer verdiğim, As. Yüksek İdare Mahkemesi'nin bazı örnek Kararları incelendiğinde görüleceği üzere, Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğini ihlal eden idari işlemlerin iptali cihetine gidildiği, bu konuda sayın Mahkemece tereddüt gösterilmediği anlaşılmaktadır.
- Bu kararların davada ileri sürmüş olduğum iptal sebeplerine uygunluğu derecesinde sayın Mahkemenin kararına emsal teşkil etmesini ummaktayım.

C. YÜRÜTMENİN DURDURULMASI VE SAKATLANMIŞ İDARİ İŞLEMİN İPTALİ GEREKMEKTEDİR.

- İdarenin istediğim garnizonlara atamamı yapmayarak, ...K.lığı-Bitlis gibi aktif ve aynı zamanda sağlık kuruluşlarının ve personelinin yetersiz olduğu herkesçe bilinen bir garnizona atama işlemi yapması yüzünden; sağlığımın daha da bozulacağı, belirttiğim rahatsızlıklarımın sebebiyle atandığım birliğe faydalı olamayacağım, kalp rahatsızlığı gibi ciddi bir rahatsızlık meydana gelmesi halinde garnizonda kardiyoloji uzmanı olmaması nedeniyle hayati tehlikeye maruz kalacağım açıktır.

- Meydana gelen bu hatalı durumun ortadan kaldırılması için, İdarenin 2. Bölgeye yapmış olduğu atama işleminde, Elazığ, Erzurum, Erzincan gibi (A) Garnizonları yerine Bitlis Garnizonuna yapmış olduğu hatalı ve hukuka aykırı atama işleminin öncelikle yürütmenin durdurulması, ayrıca bu işlemin iptalinin de gerektiği açıktır.

- Yürütmenin durdurulmamış olması durumunda, Bitlis Garnizonuna gitmiş olacağım, ve sağlık durumum risk altına girmiş olacağından, sonuçta "Hukuka açıkça mutlak aykırılık teşkil eden" bu işlem sonucunda "telafisi güç ve imkansız bir zarara" uğrayacağım muhakkaktır. Olayda; bu iki durumun birlikte mevcut olduğu da kesinlikle görülmektedir.

- Bölgeye atama işlemiyle ilgili olarak öncelikle yürütmenin durdurulmasını ve işlemin iptalini talep etmekteyim. Daha sonraki bir tarihte işlemin iptali cihetine gidilmiş olsa dahi, bu durumda, sosyal çevrem, kendim, ailem ve çocuklarım çok büyük kayıplara uğrayacak, madden ve manen çökecek, ve bu olay nedeniyle uğradığım şiddetli elem ve üzüntünün telafi edilmesi mümkün olamayacağı gibi özel yaşamım ile ilgili planlarım bozulacak, mağdur duruma düşeceğim.

HUKUKSAL NEDENLER _____: Anayasa; TSK. Personel Kanunu, TSK.ne Mensup Subay ve Astsubayların Atanma ve Yer Değiştirmeleri Hakkındaki Yönetmelik, KKY 52-3 (A) K.K. Subay ve Astsubay Atama ve Yer Değiştirme Esasları Yönergesi, 1602 sayılı Askeri Yüksek İdare Mahkemesi Kanunu, As.Yüksek İdare Mahkemesinin emsal içtihatları, ilgili diğer kaynaklar, ilmi ve kazai her türlü içtihat.

KANITLAR_____ :Dilekçeye ekli belgeler; her türlü kanıt.

SONUÇ VE İSTEM_____ : 2. Coğrafi Bölgede Erzurum, Erzincan ve Elazığ gibi Garnizonlar yerine Bitlis Garnizonuna yapılan atama İŞLEMİNİN İPTALINE; öncelikle YÜRÜTMENİN DURDURULMASINA; YARGILAMANIN DURUŞMALI OLARAK İCRASINA, yargılama giderleriyle avukatlık ücretinin davalı İdareye yükletilmesine karar verilmesini saygı ile arz ve talep ederim. 04 Haziran 2010

Davacı

.....

.....

EKLER_____:

EK-1: (2 suret)

EK-2: (2 suret)

EK-3: (2 suret)

EK-4: (2 suret)

EK-5: (2 suret)

EK-6: As.Yük. İdare Mah.nin emsal kararlarından bazıları (2 suret)