

T.C.
ZM R B L RK L K BÖLGE KURULU

Karar No
2020/236

Konu: Bilirki i

K A R A R

BA KAN :
ÜYE :
ÜYE :
ÜYE :
ÜYE :
Z. KÂT B :

skenderun 3. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/23 Esas sayılı yazısının Kurulumuza gönderilmesi üzerine;

Kurul gündeminin 8. maddesine alınarak, 01/10/2020 tarihinde yapılan toplantı neticesinde;

GERE KONU ULDU :

skenderun 3. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/23 **Esas** sayılı yazısı ekinde gönderilen, skenderun 3. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/23 Esas 2010/759 Karar sayılı 26/11/2010 tarihli ilamı enerji hırsızlığından 6 AY 20 GÜN HAP S CEZASI LE CEZALANDIRILMASINA, Mühür bozma suçundan 5 AY HAP S CEZASI LE CEZALANDIRILMASINA karar verilmiş, Hükmün Açıklanmasının Geri Bırakılmasına ve 5 Yıl Süre ile Takdiren Herhangi Bir Yükümlülük Belirlenmeden Denetimli Serbestlik Süresine Tabi tutulmasına karar verildiği ve 06/05/2011 tarihinde kesinleştiği,

skenderun 4. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/340 Esas sayılı yazısı ekinde gönderilen, skenderun 4. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/340 Esas 2009/220 Karar sayılı 30/04/2009 tarihli ilamı ile Bir Kimseyi Fuhuşa Tetik Etmek veya Yaptırmak veya Aracılık Etmek suçundan 1 YIL 8 AY HAP S VE 4 GÜN KARILI ADL PARA CEZASI LE CEZALANDIRILMASINA karar verilmiş, Hükmün Açıklanmasının Geri Bırakılmasına ve 5 Yıl Süre ile Takdiren Herhangi Bir Yükümlülük Belirlenmeden Denetimli Serbestlik Süresine Tabi tutulmasına karar verildiği ve 14/09/2009 tarihinde kesinleştiği anlaşılmaktadır;

Konunun 17/07/2020 tarihli gündem toplantısında değerlendirildiği ve 6754 sayılı Kanun'un 14. Maddesi gereğince denetim ve inceleme başlatılmasına karar verildiği anlaşılmıştır.

Bağlantılı yazımızın 23/07/2020 tarihli ve 2020/766 Muh sayılı yazısı ile ilgilinin savunmasının istendiği,

Savunma istem yazısının Bilirki i 'e 29/07/2020 tarihinde tebli edildiği,

Bilirki i savunma yapmamıştır.

İncelenen bilirki i listesine göre;

Adı geçen 62.02 ELEKTRİK KAYNAKLI YANGINLAR 26.05 GEMLER alt uzmanlık alanından zmir Bölge Bilirki i Listesine kayıtlı olduğu anlaşılmıştır.

LG L MEVZUAT:

6754 sayılı Kanun'un 13. Maddesinin 1. Fıkrasının (a) bendinde geçen;

"Bilirki ileri, a a idaki artlardan birinin gerçekte mesisi hâlinde sicilden ve listeden

çıkartılır: Bilirki ileri kabul artlarının kaybedilmesi veya sicile kabul tarihinde gerekli artların bulunmadığının sonradan tespit edilmesi."

Bilirki i Yönetmeli inin 6. Maddesinin 1. Fıkrasında;

"Sicile ve listeye kaydolan bilirki iler ile listeden görevlendirilen bilirki iler, bu Yönetmeli in 7 ila 14 üncü maddelerindeki ilkelere ve bilirki ilik göreviyle beraber ölçüde 13/4/2005 tarihli ve 25785 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelikte düzenlenen etik ilkelere uymakla yükümlüdürler." ifadesi ile,

Mezkûr Yönetmeli inin 10. Maddesinin 1. fıkrasında;

"Bilirki i, görevinin saygınlığını ve ki ilerin adalete olan güvenini zedeleyen veya üpheye dü üren her türlü tavır ve davranıştan kaçınır."

"Denetim ve inceleme"

MADDE 14- (1) Bilirki iler, görevleriyle ilgili tutum ve davranışlarının veya hazırladıkları raporların ilgili mevzuata uygunluğubakımından bölge kurulları tarafından resen veya başvuru üzerine denetlenir." hükümlerini içermektedir.

Tüm dosya kapsamı birlikte incelendi inde;

skenderun 3. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/23 Esas 2010/759 Karar sayılı 26/11/2010 tarihli ilamı enerji hırsızlığından 6 AY 20 GÜN HAP S CEZASI LE CEZALANDIRILMASINA, Mühür bozma suçundan 5 AY HAP S CEZASI LE CEZALANDIRILMASINA karar verilmiş, Hükümün Açıklanmasının Geri Bırakılmasına ve 5 Yıl Süre ile Takdiren Herhangi Bir Yükümlülük Belirlenmeden Denetimli Serbestlik Süresine Tabi tutulmasına karar verildi i ve 06/05/2011 tarihinde kesinleşti i,

skenderun 4. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/340 Esas sayılı yazısı ekinde gönderilen, skenderun 4. Asliye Ceza Mahkemesinin 2007/340 Esas 2009/220 Karar sayılı 30/04/2009 tarihli ilamı ile Bir Kimseyi Fuhuşa Tetik Etmek veya Yaptırmak veya Aracılık Etmek suçundan 1 YIL 8 AY HAP S VE 4 GÜN KAR ILI I ADL PARA CEZASI LE CEZALANDIRILMASINA karar verilmiş, Hükümün Açıklanmasının Geri Bırakılmasına ve 5 Yıl Süre ile Takdiren Herhangi Bir Yükümlülük Belirlenmeden Denetimli Serbestlik Süresine Tabi tutulmasına karar verildi i ve 14/09/2009 tarihinde kesinleşti i

ETİK İLKELER YÖNÜNDEN YAPILAN DENETİM VE İZLENİMLERİ:

6754 sayılı Kanun'un 13/1-c maddesinde;

"Bilirki ilik görevi ve bu görevin gerektirdi i etik ilkelerle beraber bağdaşmayan, güven duygusunu sarsıcı tutum ve davranışlarda bulunulması"

Bilirki i Yönetmeli inin Etik ilkeler ile ilgili 6. maddesinde;

" Sicile ve listeye kaydolan bilirki iler ile listeden görevlendirilen bilirki iler, bu Yönetmeli in 7 ila 14 üncü maddelerindeki ilkelere ve bilirki ilik göreviyle beraber ölçüde 13/4/2005 tarihli ve 25785 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelikte düzenlenen etik ilkelere uymakla yükümlüdürler."

Bilirki i Yönetmeli inin Saygınlık ve Güven bağdaşık 10. maddesinin 1 fıkrasında;

"Bilirki i, görevinin saygınlığını ve ki ilerin adalete olan güvenini zedeleyen veya üpheye dü üren her türlü tavır ve davranıştan kaçınır." hükmü ile,

Bilirki i Yönetmeli inin 38. Maddesinin 1-ç maddesinde;

"Disiplin yönünden meslekten veya memuriyetten çıkarılmama ya da sanat icrasından veya mesleki faaliyetten geçici ya da sürekli olarak yasaklanmama olmak." hükmüne aykırı eylemlerden oldu u,

Üstlendikleri geçici ve zorunlu görev nedeniyle kamu görevlisi sayılan bilirki ilerin kıyasen durumu değerlendirildi inde;

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun Davranış ve İbtili i bağdaşık 8. maddesinde

"Devlet memurları, resmi sıfatlarının gerektirdiği itibar ve güvene layık olduklarını hizmet içindeki ve dışındaki davranışlarıyla göstermek zorundadırlar." hükmüne mügayir oldu u, ayrıca Avrupa İnsan Hakları Mahkemesinin 59001/08 başvuru nolu kararında, kamu görevlilerinin devlet ile olan ilişkilerinin çok önemli iki özelliğine vurgu yaparak kamu görevlileri ile devlet arasında var olan sadakat ve güven ilişkisinin özellikle çokuluslu kurumlar yaratmak isteyen devletler açısından önemli olduğunu vurgu yapıldığı, bu nedenle adı geçen ile Bölge Kurulumuz arasında herhangi bir güven ilişkisi kurulamayacağı,

Ayrıca bu konuda Kurulumuzun takdir ve tasvip hakkı bulunduğu u,

Anayasa Mahkemesinin 02/12/2015 tarihli ve 2013/1503 sayılı kararının 31. maddesinde;

"Bireysel başvuruya konu olan idare Mahkemesi kararında (bkz. § 11); kamu görevine açıktan veya yeniden atama yapmak konusunda idarelere takdir yetkisinin tanınması bulunduğu u ancak bu takdir yetkisinin de mutlak olmayıp kamu yararı ve hizmet gerekleriyle sınırlı olduğu u, takdir yetkisinin açıktan atamaya ilişkin bir şekilde kullanılmasında hâlinde bunun kadro, ihtiyaç, hizmet gerekleri ve atama isteminde bulunan kişilerin kişisel konumu gibi durumlar dikkate alınarak kullanılıp kullanılmadığının yargı merciince incelenebileceği belirtildikten sonra başvurunun ilişkin kesilmesine ilişkin işlem kararı daha önce açtığı ve reddedilmiş olan davaya ilişkin bilgiler verilmiş ve din görevlilerinin meslekleri gereği bulunmaları gereken tutum ve davranışlara dayanılarak başvurunun yeniden eski görevine atanmaması hususunda idarenin takdir yetkisini hizmetin özelliğinin ve hassasiyetini dikkate alınarak kullandığı u" ifadelerine yer verildiği u,

Danıştay danı Dava Daireleri Kurulu 17/04/2008 tarihli ve E:2005/270, K:2008/1286 sayılı kararında;

Anayasanın 2 nci maddesinde belirtilen hukuk devleti ilkesine vurgu yapılarak bu maddede, idarenin işlemlerinde kamu yararının sağlanması amacıyla gütmesi, nesnel adil ve hakkaniyet ölçütlerini gözetmesi gerektiği u, bu nedenle, idarenin yasalarla kendisine tanınan takdir yetkisini adalet, hakkaniyet ve kamu yararı ilkelerini göz önünde tutarak kullanması, Anayasanın 10 uncu maddesi kapsamında, kanun önünde eşitlik ilkesine uygun hareket etmesi gerektiği u hususlarına vurgu yapılmıştır.

Danıştay 10. Dairesi, T. 24.06.1986, E. 1984/2739, E. 1986/1451 sayılı kararında;

idarenin takdir yetkisinin bulunduğu u belirtmiştir. Takdir yetkisinin kullanımında açık bir hata saptanmadığı u durumlarda, idarenin takdir yetkisini kaldırarak ekilde yargı kararı verilemeyeceğinden bahisle Gökova körfezi kıyısında termik santral kurulmasına engel bulunmadığı u ifade etmiştir.

idari işlemlerin hukuka uygun olup olmadığının denetimi, danı Yargılama Usulü Kanununun 2 nci maddesinde ifadesini bulan, idari işlemlerin unsurları bakımından yapılan denetimdir. Buna göre, hukuka uygun bir işlem yetki, ekil, sebep, konu ve maksat unsurlarının tam olarak bulunması ile mümkün olabilmektedir. Bu unsurlarda bir eksiklik varsa işlem hukuka aykırı hale gelir.

idarenin bütün işlemlerinin önceden öngörülerek bütün unsurlarıyla kurallara bağlanması mümkün değildir. Bu sebeple, çok çeşitli görevler üstlenmiş olan idarenin, durumun icabına göre hareket etme konusunda serbest olması gerekmektedir ve görevlerinin niteliğinin açısından idarelere belli konularda takdir yetkisi tanımak zorunludur. Kanun koyucu, idarelerin görev ve yetkilerinin sınırlarını çizirken, belirli bir konuda karar alıp almama veya alacağı kararlar arasından seçim yapma konusunda, ayrıca yetkileri kullanıp kullanmamada ve kullanılmasının gereklerini saptamada, idareleri az ya da çok serbest bırakabilmektedir. Bu gibi durumlarda idarenin takdir yetkisinden söz edilmektedir. (Prof. Dr. A. İrfan GÖZÜBÜYÜK, "Yönetim Hukuku" Güncellenmiş 14 üncü Baskı, Turhan Kitabevi, Ankara, 2000, s.277)

Hiç kuşkusuz takdir yetkisinin bulunması, idarenin keyfi davranması anlamına

gelmemektedir. dare bu takdir yetkisini kullanırken mevzuatın koydu u sınırlar içinde kalmalı, bu yetkiyi yasanın öngördü ü amaçtan ba ka ya da kamu yararı dı nda ba ka bir amaç için kullanmamalı, e itlik ilkesine uygun hareket etmeli, adil olmalı ve hakkaniyet ölçüsünü gözetmelidir.

"... **kamu hizmetlerinin gerekleri kanunla belirtilmedi ine göre bunun tespitinde idareye takdir hakkı tanınmı bulunmaktadır.** (*Kamu Denetçili i Kurumu Ombudsmanlık 17/05/2016 tarihli kararı*)" ekinde ifadelere yer verilmi tir.

Bu itibarla;

Bilirki i Yönetmeli inin Saygınlık ve Güven ba lıklı 10. maddesinin 1 fıkrasında;

"*Bilirki i, görevinin saygınlı nı ve ki ilerinin adaletle olan güvenini zedeleyen veya üpheye dü üren her türlü tavır ve davranı tan kaçınır.*" hükmüne istinaden,

6754 sayılı Kanun'un 13/1-c maddesinde;

"*Bilirki ilik görevi ve bu görevin gerektirdi i etik ilkelerle ba da mayan, güven duygusunu sarsıcı tutum ve davranı larda bulunulması*" hükmü gere ince Volkan R 'in zmir Bölge Bilirki i Sicil ve Listesinden Çıkarılması gerekti i görü ve kanaatine varılmı tir.

K A R A R :

Yukarıda açıklandı ı üzere;

1-) Bilirki i'in 6754 sayılı Kanun'un 13/1-c maddesi gere ince **ZM R BÖLGE B L R K S C L VE L STES N DEN ÇIKARILMASINA,**

2-) Kurulumuza tanınan takdir hakkı ve konu dikkate alındı nda,

6754 sayılı Kanun'un 13/2. Maddesinde geçen;

"*Birinci fıkranın (b), (c), (ç) ve (d) bentlerinde belirtilen hâllerde ihlalin niteli ine göre sicilden ve listeden çıkarma yaptırımı yerine uyarı veya bir yıla kadar geçici süreyle listeden çıkarma yaptırımı uygulanabilir*" hükmünün uygulanmasına takdiren ve te diden **UYGULANMASINA YER OLMADI INA,**

3-) 6754 sayılı Kanun'un 15. maddesi uyarınca kesinle me ve tebli gibi usûli süreler göz önüne alındı nda ilgilinin yargı mercilerince iste i dı nda görevlendirilebilece i ve devam eden süreçte kararın kesinle mesini müteakiben ilgilinin görevlendirilmeye kapatılması ile bir takım ma duriyetler (ücret ödemesi veya dosyanın sürüncemede kalması gibi) söz konusu olabilece inden adı geçen **TEDB REN UYAP S STEM N DEN PAS FE ALINARAK GÖREVLEND R LMEYE KAPATILMASINA,**

4-) Kararın ilgiliye tebli ine,

5-) bu karara kar ı ilgilinin 6754 sayılı Bilirki ilik Kanununun 15/1 maddesi gere ince tebli tarihinden itibaren 30 gün içinde Kurulumuza itirazda bulunabilece ine,

6-) bu karara süresinde itiraz edilmedi i takdirde kesinle mesini müteakiben Adalet Bakanlığı ı Hukuk leri Genel Müdürlü ü Bilirki ilik Daire Ba kanlı ına, yetki çevremizde bulunan yargı mercilerine bildirilmesine 01/10/2020 tarihinde katılanların oy birli i ile karar verildi.

BA KAN -
(e-imza)

ÜYE -
(e-imza)

ÜYE -
(e-imza)

ÜYE -
(e-imza)

ÜYE -
(e-imza)

Z. Kâtibi -
(e-imza)