**Danıştay 8. Daire Başkanlığı         2016/10626 E.  ,  2020/4015 K.**

**"İçtihat Metni"**

T.C.
D A N I Ş T A Y
SEKİZİNCİ DAİRE
Esas No : 2016/10626
Karar No : 2020/4015

TTemyiz İsteminde Bulunan (Davacı) : …
Vekili : Av. …

Karşı Taraf (Davalı) : … Üniversitesi Rektörlüğü
Vekilleri : Av. … - Av. …

İstemin Özeti : … İdare Mahkemesinin … tarih ve E:…, K:… sayılı kararının hukuka aykırı olduğu öne sürülerek, 2577 sayılı Kanunun 49. maddesi uyarınca temyizen incelenerek bozulması istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : İstemin reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hakimi : …
Düşüncesi :İstemin kabulü ile Mahkeme kararının bozulması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA
Hüküm veren Danıştay Sekizinci Dairesince işin gereği görüşüldü:
Dava, … Üniversitesi Tıp Fakültesi İç Hastalıkları Ana Bilim Dalı, Romatoloji Bilim Dalı'nda profesör ünvanı ile görev yapan davacının; davalı … Üniversitesi Rektörlüğü tarafından ilan edilen profesörlük kadrosu için 14.12.2012 tarihinde yapılan başvurusunun reddine dair 20.04.2015 tarih ve 53766464-900-686/1258 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.
İdare Mahkemesince, Devlet Memurları Kanunu'na tabi kurumlar arasında, kazanılmış hak dereceleri üzerinde veya 68'inci maddedeki esaslar çerçevesinde derece yükselmesi suretiyle, bulundukları sınıftan veya öğrenim durumları itibariyle görebilecekleri sınıftan bir kadroya nakillerinin ancak kurumların muvafakatine bağlı olduğu açık olup kamu hizmetinin bütünlüğü ve devamlılığı ilkesi gereğince … Üniversitesi Romatoloji Bilim Dalı'nda tek öğretim üyesi olarak görev yapan davacının, görev yaptığı Üniversitece muvafakat verilmemesinden dolayı naklen atanma talebinin reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.
2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu'nun "Profesörlüğe yükselme ve atama" başlıklı 26. maddesinde; "a) Profesörlüğe yükseltilerek atamada;
1) Doçentlik unvanını aldıktan sonra en az beş yıl süreyle, açık bulunan profesörlük kadrosu ile ilgili bilim alanında çalışmış olmak,
2) Doçentlik unvanını aldıktan sonra, ilgili bilim alanında özgün yayınlar veya çalışmalar yapmış olmak, gerekir.
Yukarıdaki (2) numaralı bentteki yayınlardan biri, başvuru dosyasında başlıca araştırma eseri olarak belirtilir.
Üniversiteler, profesörlüğe yükseltilerek atama için aranan bu asgari koşulların yanında, Yükseköğretim Kurulunun onayını almak suretiyle, münhasıran bilimsel kaliteyi artırmak amacına yönelik olarak, bilim disiplinleri arasındaki farklılıkları da göz önünde bulundurarak, objektif ve denetlenebilir nitelikte ek koşullar belirleyebilirler.
b) Profesörlüğe yükseltilerek atama yapılabilmesi için:
1) Üniversitelerde veya yüksek teknoloji enstitülerinde atama yapılacak olan profesörlük kadroları, rektörlük tarafından ilan edilir.
2) Profesörlük kadrosuna başvuran adayların durumlarını ve bilimsel niteliklerini tespit etmek için üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsü yönetim kurulunca en az üçü başka üniversitelerden veya yüksek teknoloji enstitülerinden olmak üzere ilan edilen kadronun bilim alanıyla ilgili beş profesör seçilir. Bu profesörler her aday için ayrı ayrı olmak üzere birer rapor yazarlar ve kadroya atanacak birden fazla aday varsa tercihlerini bildirirler. Üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsü yönetim kurulunun bu raporları göz önünde tutarak alacağı karar üzerine, rektör atamayı yapar.
c) Profesörlüğe yükseltilerek atanan kişi, bir başka yükseköğretim kurumunda veya bir başka bilim dalında boş bulunan profesörlük kadrosuna, ancak (a) ve (b) fıkralarında belirtilen esas ve usullere uygun olarak atanabilir." kuralına yer verilmiştir.
28.01.1982 tarih ve 17588 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Öğretim Üyeliğine Yükseltilme Atanma Yönetmeliği'nin 17'nci maddesinde, rektörlerin, üniversitede veya yüksek teknoloji enstitüsünde profesörlük kadroları boşaldığında bos kadroları, bilim dallarını ve aranan nitelikleri, kadronun devamlı veya kısmi statüde olduğunu da belirterek, en yüksek tirajlı beş gazeteden birinde Türkiye ölçüsünde ve Resmi Gazete’de ilân edeceği, ilânda en az onbeş gün olmak üzere başvuru süresi ve bitiş tarihinin belirtileceği,. bu durumun, ayrıca, rektörlerce bütün üniversitelere ve yüksek teknoloji enstitülerine duyurulacağı, adayların, özgeçmişlerini, bilimsel yayınlarını kongre ve konferans tebliğleri ile bunlara yapılan atıfları, sanat eserlerini, icralarını ve bunlara ilişkin dokümanı, eğitim-öğretim faaliyetlerini, yönetimlerinde devam eden ve biten doktora, sanatta yeterlik veya yüksek lisans (bilim uzmanlığı) çalışmalarını, üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsüne katkılarını kapsayan ve belgeleyen bir dosya ile birlikte bir dilekçeyi ilgili üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsü rektörlüğüne ilânda gösterilen sayıda en az beş nüsha olarak teslim edecekleri, adayların, bu başvurularında yayınlarından birini başlıca araştırma eseri olarak gösterecekleri; 18'inci maddesinde, profesörlüğe yükseltilmek için; Doçentlik unvanını aldıktan sonra en az beş yıl açık bulunan profesörlük kadrosu ile ilgili bilim alanında çalışmış olmak, Kendi bilim alanında uluslararası düzeyde orijinal eserler vermiş olmak ve uygulama alanı bulunan dallarda uygulamaya yönelik çalışmaları bulunmak ve bir profesörlük kadrosuna atanmak şartlarının aranacağı, aynı Yönetmeliğin 19'uncu maddesinde, rektörlükçe ilân edilen açık profesörlük kadrosuna; 18. maddedeki şartları taşıyan doçentlerin; başka bir üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsünde en az iki yıl hizmet etmiş olan profesörlerin; 2547 sayılı Kanun’un 27. maddesi gereğince doçentlik sınavını basarmış sayılarak yabancı ülkelerde aldığı unvanın eşdeğerliliği kabul edilen adaylardan, bu Yönetmeliğin 18. maddesindeki şartları yerine getirmiş bulunanların atanabilecekleri; Yönetmeliğin 20'nci maddesinde ise, . profesörlük kadrosuna başvuran adayların durumlarını ve bilimsel veya sanatsal niteliklerini tespit etmek için bir ay içinde üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsü yönetim kurulunca en az üçü başka üniversite veya yüksek teknoloji enstitülerinden olmak üzere ilân edilen kadronun bilim veya sanat alanı ile ilgili en az beş profesör seçileceği,. bu profesörlerin belgelerin kendilerine verildiği tarihi izleyen iki ay içinde her aday için ayrı ayrı olmak üzere birer rapor yazacakları ve kadroya atanmak üzere müracaat eden birden fazla aday varsa tercihlerini bildirecekleri, bu raporlarda adayların bilimsel veya sanatsal niteliklerinin ve çalışmalarının değerlendirileceği, yöneticilik, yapıcılık ve geliştiricilik özellikleri ile bilim ve sanat adamı yetiştirme konusundaki çabalarının ayrıntılı olarak belirtileceği, üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsü yönetim kurulunun bu raporları göz önünde tutarak başvuran doçentin profesörlüğe yükseltilerek atanmasına veya profesörün atanmasına karar vereceği, atama işlemlerinin rektörce yapılacağı hüküm altına alınmıştır.
Dosyanın incelenmesinden, davacının … Üniversitesi Tıp Fakültesi İç Hastalıkları Ana Bilim Dalı, Romatoloji Bilim Dalı'nda profesör ünvanı ile görev yaptığı, davalı idarenin dava konusu profesörlük kadrosu için 14.12.2012 tarihinde öğretim üyesi alım ilanı üzerine davacının 26.12.2012 tarihli dilekçe ile dava konusu profesörlük kadrosuna tek aday olarak başvuruda bulunduğu, davacının başvurusunun beş bilim jüri üyesine incelenmek üzere gönderildiği, jürinin tamamının davacı için olumlu görüş bildirdiği, bunun üzerine davalı üniversite tarafından davacının görev yaptığı … Üniversitesi Rektörlüğü'ne 27.03.2013 tarih ve 676/1021 sayılı yazı ile davacının naklen atanmasına muvafakat verilip verilmediğinin sorulduğu, … Üniversitesi Rektörlüğü tarafından verilen 02.05.2013 tarihli cevabı yazıda Üniversitelerinde Tıp Fakültesi İç Hastalıkları Anabilim Dali Romatoloji Bilim Dalı'nın tek öğretim üyesi olan davacının davalı Üniversitenin profesörlük kadrosuna naklen atanmasına muvafakat vermediği, bunun üzerine atama işleminin durdurulduğu ve davacının atanmasının uygun görülmediği, söz konusu atamanın uygun görülmediği yazısının 21.04.2014 tarihinde davacının başvuru dilekçesinde belirttiği adrese postayla gönderildiği, davacının adreste tanınmadığı gerekçesiyle tebliğ edilemediği, daha sonra davacının 10.04.2015 tarihli dilekçe ile Bilgi Edinme Kanunu çerçevesinde atanma hakkında bilgi verilmesini talep ettiği, davalı idarenin 20.04.2015 tarih ve 1258 sayılı işlemi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.
2547 sayılı Kanun ve Öğretim Üyeliğine Yükseltilme Atama Yönetmeliği hükümleri birlikte değerlendirildiğinde, bir başka üniversiteden veya kamu kuruluşundan başvuranlar için çalıştıkları kurumların muvaffakatlarının gerektiğine dair bir kurala yer verilmediği görülmekte olup, söz konusu atama süreci açıktan atama özelliği göstermektedir. Dolayısıyla üniversitelerin ihtiyaç duydukları alandaki öğretim üyelerini gerekli şartları taşımaları halinde açıktan atama usulü ile göreve başlatabilecekleri, bir başka anlatımla, öğretim elemanlarının farklı bir üniversiteye naklen veya muvafakat yoluyla atanmalarının mümkün olmadığı anlaşılmaktadır.
Bu itibarla davacıya muvafakat verilmediği gerekçesiyle atama işleminin gerçekleştirilemediğine dair dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.
Açıklanan nedenlerle; … İdare Mahkemesinin temyize konu kararının bozulmasına, dosyanın yeniden bir karar verilmek üzere anılan Mahkemeye gönderilmesine, bu kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içerisinde kararın düzeltilmesi yolu açık olmak üzere, 01/10/2020 tarihinde oybirliği ile karar verildi.