

T.C.  
DANIŞTAY  
İKİNCİ DAİRE  
Esas No : 2017/1012

**Davacı ve Yürütmenin**  
**Durdurulmasını İsteyen** : .....Partisi Genel Başkanlığı  
**Vekili** : Av.  
**Davalı** : Başbakanlık  
  
**Vekili** :

**İsteğin Özeti** : Davacı ..... Partisi Genel Başkanlığı'nca, davalı Başbakanlık tarafından hazırlanan ve 21/01/2017 tarih ve 29955 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 2016/9742 sayılı, Jandarma Genel Komutanlığı ve Sahil Güvenlik Komutanlığı Personel Yönetmeliği'nin 55. maddesi, 1. fıkrası, (ç) bendinde yer alan "kadın personelin şapka, kep veya örgü bere altında yüzünü kapatmayacak şekilde başlarına taktıkları resmi üniforma rengindeki desensiz giysiler hariç" ibaresinin iptali ve yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

**Danıştay Tetkik Hakimi** : .....  
**Düşüncesi** : Davacının yürütmenin durdurulmasına ilişkin isteminin reddi gerektiği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İkinci Dairesi'nce davalı idarenin birinci savunmasının geldiği görülerek işin gereği yeniden düşünüldü:

Uyuşmazlığın niteliğine ve davanın durumuna göre, olayda 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 6352 sayılı Yasa ile değiştirilen 2. fıkrasında sayılan koşullar gerçekleşmemiş olduğundan, **yürütmenin durdurulması isteminin reddine**, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **7 (yedi) gün içinde** bir defaya mahsus olmak üzere Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'na **itiraz yolu açık olarak**, 04/07/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

Üye

Üye

T.C.  
DANIŞTAY  
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU  
YD İtiraz No : 2017/895

**İtiraz Eden (Davacı)** : .....Partisi Genel Başkanlığı

**Vekili** : Av.

**Karşı Taraf (Davalı)** : Başbakanlık - ANKARA

**Vekilleri** :

**İstemin Özeti** : Danıştay İkinci Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin 04/07/2017 günlü, E:2017/1012 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

**Danıştay Tetkik Hakimi** :

**Düşüncesi** : İtirazın reddi gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca dosya incelendi, gereği görüldü:

21/01/2017 tarih ve 29955 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 2016/9742 sayılı, Jandarma Genel Komutanlığı ve Sahil Güvenlik Komutanlığı Personel Yönetmeliği'nin 55. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendinde yer alan "*kadın personelin şapka, kep veya örgü bere altında yüzünü kapatmayacak şekilde başlarına taktıkları resmi üniforma rengindeki desensiz giysiler hariç*" ibaresinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada; Danıştay İkinci Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin 04/07/2017 günlü, E:2017/1012 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesine göre ancak idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda yürütmenin durdurulmasına karar verilebilir.

İtiraz edilen kararlar ilgili dosyanın incelenmesinden, yürütmenin durdurulması kararı verilebilmesi için Yasanın aradığı koşulların gerçekleşmemiş olduğu anlaşıldığından, itirazın REDDİNE,20/09/2017 gününde oyçokluğu ile karar verildi.

<b>Başkan Vekili</b> (X)	<b>Üye</b> (X)	<b>Üye</b> (X)	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>
<b>Üye</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b> (X)	<b>Üye</b>
	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b> (X)	

### KARŞI OY

X- Dava; 21/01/2017 tarih ve 29955 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 2016/9742 sayılı, Jandarma Genel Komutanlığı ve Sahil Güvenlik Komutanlığı Personel Yönetmeliği'nin 55. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendinde yer alan *"kadın personelin şapka, kep veya örgü bere altında yüzünü kapatmayacak şekilde başlarına taktıkları resmi üniforma rengindeki desensiz giysiler hariç"* ibaresinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Davalı idarece verilen savunmada; dava konusu Yönetmelik hükmünün, kanun önünde eşitlik ilkesi, din ve vicdan hürriyeti, çalışma ve sözleşme hürriyeti, kamu hizmetlerine girme hakkı kapsamında yapılmış bir düzenleme olduğu; davacının, bu düzenlemenin din kurallarına dayandığı ve kamu görevlisinin tarafsızlığını etkileyeceği yönündeki iddialarının yerinde olmadığı; aksine, söz konusu düzenlemenin, dini inanç ve ibadet hürriyetini güvence altına alarak, kadın personele istemesi halinde belirli şekil ve şartlar altında başını kapatma özgürlüğü tanıdığı vurgulanmıştır.

Anayasanın 2. maddesinde, Türkiye Cumhuriyetinin başlangıçta belirtilen temel ilkelere dayanan demokratik, **laik** ve sosyal bir hukuk devleti olduğu belirtilmiştir.

Kamu hizmetinde "**laiklik ilkesi**" tarafsızlık ilkesinin bir unsuru olup, dinsel alanda tarafsızlık, laiklik olarak da tanımlanabilir.

Tarafsızlık, kamu hizmetine hakim olan temel ilkelerden biridir. İdareye yüklenmiş bir ödev niteliğini taşıyan tarafsızlık ilkesi ile, kamu hizmetini yürüten personele siyasi, sosyal ve dinseleğilimlerini dışa yansıtma yükümlülüğü getirilmiş, kamu hizmetinin düzenli ve her türlü kuşkudan uzak bir şekilde yürütülmesi amaçlanmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 6. maddesinde yer verilen tarafsızlık ve eşitlik ilkesine bağlı kalmakla yükümlü bulunan kamu personelinin, hizmetin yürütümünde taraflı davrandığı yönünde şüpheye neden olmaması, siyasi görüşlerini, dinsel aidiyetlerini hiçbir şekilde belli etmemesi gerekli bulunmaktadır.

Her ne kadar davalı idarece, düzenlemenin dini inanç ve ibadet hürriyetini güvence altına alarak, kadın personele istemesi halinde belirli şekil ve şartlar altında başını kapatma özgürlüğü tanıdığı belirtilmekte ise de; idarenin düzenleme alanının kamu hizmetinin gerekleri ve kamu yararıyla sınırlı bulunması, kamu hizmetinin ana ilkelerinden olan tarafsızlık ilkesinin idarece öncelikle gözetilmesinin gerekmesi nedeniyle, kamu hizmetini yürütmekle yükümlü bulunan ve bu statüye girerken belirli ilkelere uymayı kabul eden kamu görevlilerinin, din ve vicdan hürriyetinden bahisle dinsel mensubiyetlerini öne çıkarmalarına olanak sağlayacak şekilde kural getirilmesi, Anayasanın 2. maddesinde yer alan "**laiklik ilkesi**" varlığını korudukça, hukuken kabul edilemez.

Din ve vicdan özgürlüğü bağlamında kamu personelinin dinsel aidiyetini göstermesine imkan tanınmasının; kamu görevini yerine getirirken ne kadar tarafsız davranırsa davranırsın, hizmetten yararlanan kişilerde şüpheye yol açabileceğini ve bundan kamu hizmetinin zarar görmesinin kaçınılmaz olduğunu izaha gerek yoktur.

Sonuç itibariyle, Jandarma Genel Komutanlığı ve Sahil Güvenlik Komutanlığı'nda görev yapan kamu personelinin başörtüsü takmasına imkan sağlayan, "*kadın personelin şapka, kep veya örgü bere altında yüzünü kapatmayacak şekilde başlarına taktıkları resmi üniforma rengindeki desensiz giysiler hariç*" yolundaki Yönetmelik hükmü, kamu hizmetlerinin sunumunda hizmetten yararlanan vatandaşların, kamu personelinin tarafsızlığından şüpheye düşmesine neden olabileceğinden, anılan düzenlemenin yürütülmesinin durdurulması gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; yürütmenin durdurulması kararı verilebilmesi için 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinde öngörülen koşulların bakılan uyuşmazlıkta gerçekleştiği, anlaşıldığından, yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin Daire kararına yapılan itirazın kabulü gerektiği oyuyla, karara katılmıyoruz.

**Başkan Vekili**

**Üye**

**Üye**

**Üye**

**Üye**