

Davacı ve Yürütmenin

Durdurulmasını İsteyen :Partisi Genel Başkanlığı

Vekili : Av.

Davalı : Milli Savunma Bakanlığı / ANKARA

Vekili :

İsteğin Özeti : Davacı Vekili tarafından, Milli Savunma Bakanlığınca 15/02/2017 tarihinde onaylanan ve Resmi Gazetede yayımlanmadan yürürlüğe giren Türk Silahlı Kuvvetleri Kıyafet Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi :

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulmasına ilişkin istemin reddi gerektiği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İkinci Dairesince, 10/10/2017 günlü, E:2017/1671 sayılı ara kararına cevabın geldiği görülerek işin gereği yeniden düşünüldü:

Uyuşmazlığın niteliğine ve davanın durumuna göre, olayda 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 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 Kuruluna itiraz yolu açık olarak,20/12/2017 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan Üye Üye Üye Üye
(X)

(X) KARŞIOY :

Davacı, Milli Savunma Bakanlığınca 15/02/2017 tarihinde onaylanan ve Resmi Gazetede yayımlanmadan yürürlüğe giren Türk Silahlı Kuvvetleri Kıyafet Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin yürütülmesinin durdurulmasını ve iptalini istemektedir.

Dava konusu edilen Türk Silahlı Kuvvetleri Kıyafet Yönetmeliği'nin "Genel Hükümler" başlıklı kısmının 4. maddesinden sonra gelmek üzere eklenen 4/A maddesinde "Kara, Deniz ve Hava Kuvvetleri Komutanlığı mensubu bayan subaylar, sözleşmeli subaylar, astsubaylar, sözleşmeli astsubaylar ve askeri öğrenciler ile bunların adayları ve kursiyerleri; resmi üniformaları ile birlikte şapka, bere veya kep altına, başlarına taktıkları üniforma renginden, istihkak olarak verilen desensiz giysileri yüzlerini kapatmayacak şekilde takabilirler. Bu

Yönetmelik ekinde yer alan örnek kıyafet biçimleri, bu maddede yer alan düzenlemelere aykırı olarak yorumlanamaz ve uygulanamaz." hükmüne yer verilmiştir.

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 dinsel eğilimlerini dışa yansıtma yükümlülüğü getirilmiş, kamu hizmetinin düzenli ve her türlü kuşkudan uzak bir şekilde yürütülmesi amaçlanmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 7. 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.

Davalı idarece verilen savunmada; söz konusu düzenlemenin kurum ve kuruluşların kamuoyunu ilgilendirmeyen ve sadece kendi personeli ile kurum içi uygulamalarına ilişkin düzenlemeler kapsamında olduğunu, davacının taraf ehliyetinin olmadığı gibi, idarenin de takdir hakkı bulunduğunu, düzenlemenin hukuka aykırılık taşımadığını 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 davranırsa, hizmetten yararlanan kişilerde şüpheye yol açabileceğini ve bundan kamu hizmetinin zarar görmesinin kaçınılmaz olduğunu izaha gerek yoktur.

Sonuç itibarıyla, dava konusu edilen düzenleme, Türk Silahlı Kuvvetlerince sağlanan hizmetin sunumunda, bu hizmetten yararlanan vatandaşların, Türk Silahlı Kuvvetleri personelinin tarafsızlığından şüpheye düşmesine neden olabilecektir.

Açıklanan nedenlerle, olayda, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin değişik 2. fıkrasında sayılan koşulların gerçekleşmiş olduğu da göz önünde bulundurularak, anılan düzenlemenin yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmesi gerektiği oyuyla, aksi yöndeki çoğunluk kararına katılmıyorum.

Üye