

PRATİK ÇALIŞMA-İDARİ YARGILAMA HUKUKU

HSK tarafından, X adliyesinde asliye ceza mahkemesi hakimi olarak görev yapan A hakkında, 2802 sayılı Hakimler ve Savcılar Kanunu md. 69 uyarınca, hakimlik mesleğinin şeref ve onurunu ve memuriyet nüfuz ve itibarını bozacak nitelikte fiillerin görüldüğü gerekçesiyle disiplin soruşturması yapılmış ve meslekten çıkarma cezası verilmiştir. Bunun üzerine A, basın yayın organlarına verdiği demeçte, bunun doğru olmadığını kaldı ki HSK'nın son dönemde yaptığı değerlendirmelerle vermiş olduğu bu tip kararların çağdışı bir davranışı ürünü olduğunu ifade etmiştir.

SORU 1: A, söz konusu HSK işlemine karşı idari yargıda dava açabilir mi? Açabilirse bu davada hangi merciin davalı olarak gösterilmesi gerekir? HSK A'nın beyanları üzerine ona karşı idari yargıda dava açabilir mi? Neden? (idari bir merciin idari fonksiyona giren bir işlemi söz konusudur. Dava açılabilir. Davalı olarak hsk'nın gösterilmesi gerekir. Kurumun her ne kadar tüzel kişiliği haiz olmasa da yapmış olduğu iş ve işlemler, kullandığı yetkiler bakımından bir kamu gücü temsilcisidir. HSK A ya karşı ise idari yargıda dava açamaz, davalı belli istisnalar dışında özel hukuk kişisi değil, idare olmalıdır.)

SORU 2: A'nın idari yargıda dava açabileceğini varsayarsak, bu dava ne tür bir davadır? Neden? Söz konusu davanın içeriği-özellikleri hakkında kısaca bilgi veriniz. (iptal davasının özellikleri hakkında bilgi verilmelidir.)

SORU 3: HSK, A hakkında meslekten çıkarma cezası değil de; kınama cezası vermiş olsaydı yukarıda yer alan sorulara verecek olduğunuz cevap değişir miydi, neden?(Yasama kısıntısı bu halde devreye girer mi girmez mi değerlendirmesi)

SORU 4: A'nın HSK işlemine karşı adli yargıda dava açtığını varsayalım. Bu ihtimalde adli yargı yeri, idari yargı yerinin görevli olduğu gerekçesiyle görevsizlik kararı vermiş ve bu karar kesinleşmiştir. Bunun üzerine A süresi içinde idari yargı yerinde davayı açmış fakat burada da adli yargının görevli olmasından bahisle görevsizlik kararı verilmiştir. Burada ne tür bir uyuşmazlık çıkmıştır? Uyuşmazlığın giderilmesi için A hangi mercie başvurulmalıdır? Uyuşmazlığın çözümü için nasıl bir yol izlenmelidir ve bunu çözmeye yetkili merci kimdir?(olumlu olumsuz görev uyuşmazlığının tespiti uyuşmazlık mahkemesinin konunun çözümünde yetkili merci olması)

SORU 5: Açılmış olan iptal davasının kabul edildiğini ve A'nın görevine döndüğünü varsayalım. Bu sırada Adalet Bakanlığı müfettişi E tarafından A hakkında hal kağıdı orta olarak düzenlenmiş ve A da bu hususu Bilgi Edinme Hakkı Kanunu kapsamında yaptığı başvuru üzerine öğrenmiştir. Bunun üzerine A bu kez de hal kağıdı notunun iptali için idari yargıda dava açmıştır. Davalı Bakanlık ise iptal davasının, kesin ve yürütülmesi gerekli bir işlemin varlığının söz konusu olmadığından reddedilmesi gerektiği savunmasını yapmıştır. Söz konusu iddiayı değerlendiriniz. (Kesin ve yürütülmesi gerekli işlem nedir? tartışması. Aşağıda yer alan madde örnekleri kapsamında sonuca etki eden bir işlemdir dolayısıyla yürütülebilir bir işlemdir denilebileceği gibi, hazırlık işlemi olduğundan davanın reddi yönünde karar verilmesi gerektiği de savunulabilir)

Derece yükselmesinin koşulları:

Madde 21 – (Değişik: 22/12/2005 - 5435/8 md.)

Hâkimlik ve savcılık mesleğinde bulunanların derece yükselmelerinin yapılabilmesi için;

- a) Derecesi içinde iki yıl bulunmuş veya bu Kanuna göre bulunmuş sayılmaları,
- b) Yükselmeye engel kesinleşmiş mahkeme hükmü veya disiplin cezalarının bulunmaması,
- c) Ahlakî gidişleri, meslekî bilgi ve anlayışları, gayret ve çalışkanlıkları, gördükleri işlerin birikmesine sebep olup olmadıkları, çıkardıkları işlerin miktar ve mahiyetleri, alternatif uyuşmazlık çözüm yöntemlerinin uygulanmasına ilişkin çalışmaları, göreve bağlılıkları ve devamları, üst merciler ve **müfettişlerce haklarında düzenlenen hâl kâğıtları** ve sicil fişleri, kanun yolu incelemesinden geçen işleri, kanun yolu değerlendirme formları, örnek karar ve mütalâaları ve varsa meslekî eser ve yazıları ile katıldıkları meslek içi ve uzmanlık eğitimleri göz önünde tutularak Hâkimler ve Savcılar Yüksek Kurulunca ilân edilen derece yükselme ilkelerinde aranan koşulları taşımaları, gerekir.

Birinci sınıf hâkim ve savcılarının çalışmalarının değerlendirilmesi

Madde 33 – (Değişik : 22/12/2005 - 5435/16 md.)

Birinci sınıf olan hâkim ve savcılarının başarılı olup olmadıkları; **müfettiş hâl kâğıtları**, alternatif uyuşmazlık çözüm yöntemlerine ilişkin uygulamayı da kapsayacak biçimde iş cetvelleri, kanun yolu incelemesinden geçen işleri, kanun yolu değerlendirme formları ile varsa meslekî ve akademik konulardaki faaliyetlerine ilişkin diğer bilgi ve belgeler dikkate alınarak, üç yılda bir Hâkimler ve Savcılar Yüksek Kurulunca değerlendirilmesi suretiyle tespit edilir.

Birinci sınıf olan hâkim ve savcılarının çalışmalarının değerlendirilmesine dair ilkeler, Kanunda belirtilen esaslar doğrultusunda Hâkimler ve Savcılar Yüksek Kurulunca tespit edilerek Resmî Gazetede yayımlanır.