

GÜMRÜK VE TİCARET BAKANLIĞINA
ANKARA

13 Mayıs 2015 tarih ve 29354 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe giren Gümrük Yönetmeliği’nde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik’in gümrük müşavirliği ve gümrük müşavir yardımcılığı sınavlarında önceden var olan yazılı sınava ek olarak “sözlü sınav” aşaması getirilmesine ilişkin olarak düzenlenen 1. Maddesinin 1. ve 2. Fıkraları, 3. Maddesinin 2. Ve 3. Fıkralarında yer alan “sözlü sınavlarının” ibarelerinin iptali ve yürütmesinin durdurulması talebi ile 13.07.2015 tarihinde dava açılmış olup, Danıştay 15. Daire Başkanlığı’nın E:2015/6082 sayılı dosyasında **04.11.2015** tarihinde verilen karar ile yönetmelik değişikliğinin sözlü sınav getirilmesine ilişkin yönetmelik düzenlemesinin **yürütmesinin durdurulmasına** karar verilmiştir. Söz konusu karar sureti dilekçemiz ekinde sunulmuş bulunmaktadır.

Bahse konu yürütmeyi durdurma kararı gereğince, gümrük müşavirliği ve gümrük müşavir yardımcılığı sınavlarında, yeniden sözlü sınav yapılmasına ilişkin düzenleme içeren en son yönetmelik değişikliği yapıldığı 29 Mart 2016 tarihine kadar, 13.Mayıs 2015 tarihinde yapılan yönetmelik değişikliğinin hiç yapılmadan önceki hukuki duruma geri dönülmesi gerekmektedir.

Bilindiği üzere, en son yönetmelik değişikliği yapılan 29 Mart 2016 tarihinden önce, 26.12.2015 tarihinde gümrük müşaviri ve gümrük müşavir yardımcılığı sınavı yapılmış olup, yapılan sınav tarihinde geçerli olan hukuki düzenleme sözlü sınavın öngörülmediği 13.05.2015 tarihinden önceki Gümrük Yönetmeliğidir. 29.03.2016 tarihinde çıkarılan yönetmeliğin, Resmi Gazete’de yayımlandığı yani yürürlük tarihinden önceki durumlara uygulanması mümkün değildir. Buna göre, 26.12.2015 tarihli sınavın yapıldığı esnada halen meri olan mevzuatın uygulanması gerekmektedir.

Bu çerçevede, anılan yargı kararları doğrultusunda, en son yapılan gümrük müşaviri ve gümrük müşavir yardımcılığı sınavının yapıldığı tarihte yürürlükte olan mevzuatın uygulanarak, sınavda başarılı olan adayların sözlü sınava tabi tutulmaması yönünde işlem tesis edilmesi ve önceki mevzuata uygun şekilde işlem yapılarak sonucundan tarafımıza bilgi verilmesini saygı ile arz ve talep ederim.

DAVACILAR ADINA

Adına

Av. Olgun TUNCAY AYVACI

Ek : Yürütmeyi durdurma kararı

Adres :

İzmir cad. Elgün sok. No:8/13

Kızılay/ANKARA

Tel.:0.312. 2306176



T.C.
GÜMRÜK VE TİCARET BAKANLIĞI
Gümrükler Genel Müdürlüğü

Sayı : 82858591-641.04[GGM-148]
Konu : Sınav davasında verilen yürütmeyi durdurma kararı hk.

RESMÎ TAAHHÜTLÜ

Av. Olgun Tuncay AYVACI
İzmir cad. Elgün Sk.No:8/13
KIZILAY/ANKARA

İlgi : Bila tarihli, 15236191 evrak barkod sayılı dilekçeniz.

İlgide kayıtlı dilekçenizde özetle, Danıştay 15. Daire Başkanlığı'nın E:2015/6082 sayılı dosyasında 04.11.2015 tarihinde verilen karar ile sözlü sınav getirilmesine ilişkin Yönetmelik düzenlemesinin yürütmesi durdurulduğundan, söz konusu karar gereğince, 26/12/2015 tarihinde yapılan gümrük müşavirliği yazılı sınavında başarılı olan adayların sözlü sınava tabi tutulmaması yönünde işlem tesis edilmesi talep edilmiştir.

Yargısal içtihatlarla da kabul edildiği üzere idare mahkemeleri taleple bağlı olup yargı denetimi dava konusu işlemle sınırlı olduğu gibi yargı kararlarının uygulanması da kararlarda yer alan gerekçeler doğrultusundadır. Zira Danıştay Beşinci Dairesinin müstekar içtihatlarla da uygun olan 09/02/1998 tarihli ve E:1996/725; K:1998/259 sayılı kararında da belirtildiği üzere *"İdari yargı yerlerince verilen iptal ya da yürütmeyi durdurma kararlarının kararlarda belirtilen gerekçeler doğrultusunda uygulanması gerektiği açık bulunmaktadır."* Dolayısıyla, yargı kararlarının gerekçeleri doğrultusunda uygulanması zorunluluğunun bir sonucu olarak, bazı durumlarda iptal edilen işlemin yenilenmesi mümkün hatta zorunlu olmaktadır.

Bununla birlikte yargısal içtihatlarla da kabul edildiği üzere idare mahkemeleri taleple bağlı olup yargı denetimi dava konusu işlemle sınırlı olduğu gibi yargı kararlarının uygulanması da kararlarda yer alan gerekçeler doğrultusundadır. Zira Danıştay Beşinci Dairesinin müstekar içtihatlarla da uygun olan 09/02/1998 tarihli ve E:1996/725; K:1998/259 sayılı kararında da belirtildiği üzere *"İdari yargı yerlerince verilen iptal ya da yürütmeyi durdurma kararlarının kararlarda belirtilen gerekçeler doğrultusunda uygulanması gerektiği açık bulunmaktadır."* Dolayısıyla, yargı kararlarının gerekçeleri doğrultusunda uygulanması zorunluluğunun bir sonucu olarak, bazı durumlarda iptal edilen işlemin yenilenmesi mümkün hatta zorunlu olmaktadır.

Bu çerçevede, söz konusu yürütmenin durdurulması kararında "sözlü sınav"ın hukuka aykırı bulunmadığı, ancak "yazılı sınavdan sonra yapılacak sözlü sınavın; bütün kriterlerinin ve kriterlerin ne şekilde uygulanacağına ilişkin ölçütlerin, kriterlerin ağırlığı ve buna göre değerlendirme esaslarının açık, duraksamaya yer vermeyecek şekilde düzenlenmesi gerekmekte olup,dava konusu edilen maddelerde eksik düzenleme nedeniyle hukuka



(2)

uygunluk bulunmadığı " gerekçesiyle yürütmenin durdurulması kararı verilmiş olup, karar gerekçesine uygun olarak, bahsi geçen sınavın usul ve esasları belirlenerek ilgili Yönetmelik değişikliği yapılmıştır.

Danıştay Sekizinci Dairesinin 31/05/2010 tarihli ve E:2010/582; K:2010/3118 sayılı emsal kararında; *"Yargı merciince verilen iptal kararı, idari işlemin tesis edildiği tarihe kadar geriye yürür ve idari işlem iptal kararı ile tesis edildiği tarihten itibaren hükümsüz hale gelir. Bir başka ifadeyle; temyize konu İdare Mahkemesi kararında belirtildiği üzere iptal kararları, iptal edilen işlemin ve ona bağlı işlemlerin ortadan kaldırılarak işlemin tesisinden önceki durumun devamının sağlanmasına yönelik sonuç doğurmaktadır. Ancak, henüz tamamlanmamış olan bir hukuki sürecin (somut olay için doçentlik sınavı) belli bir aşamasına ilişkin olarak tesis edilmiş işleme yönelik olan iptal kararının; kendiliğinden, hiç bir edimde bulunulmadan devam etmekte olan süreci varsayıma dayalı olarak sonu landırmayacağı da açıktır. Aksi düşünce iptal kararlarının; iptal edilen işlemin tesis edilmesinden önceki durumun ihdas edilmesi, işlemin geçerliliğinin sona ermesi şeklinde gerçekleşen etkisini; edimde bulunulmadan, hukuki bir dayanağı olmadan olasılığa bağlı bir biçimde idari işlem tesis edilmiş olması sonucunu doğuracak biçimde genişletecektir."* yönünde karar verilmiştir.

Bu itibarla, 26/12/2015 tarihinde yapılan yazılı sınava ilişkin sözlü sınav tarihinin ilan edilmediği, yargı kararında sözlü sınavın hukuka aykırı bulunmadığı, Danıştay'ın yerleşik kararları uyarınca, lehe doğmuş bir kazanılmış haktan veya haklı beklentiden söz edilemeyeceği ve idare hukukunda usule ilişkin düzenlemelerin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren her olaya uygulanacağı hususları dikkate alındığında yazılı sınavı kazanan adayların, ilgi yazınızda belirtildiği şekilde sözlü sınava tabi tutulmamasının, söz konusu karara aykırılık teşkil edeceği tartışmasızdır.

Bilgi edinilmesini rica ederim.

Cemile Bülent İRDEM

Bakan a.

Daire Başkanı