ÖZETİ: Kararın konu ve hüküm bölümüne sehven yazılan "ilave yüksek lisans kıdemi verilmemesi işleminin iptali" ibaresinin ikinci kez lisansüstü öğrenim şeklinde anlaşılmaya müsait olması nedeniyle "ilave" ibaresinin tavzih yoluyla açıklığa kavuşturulması gerekir.

Davalı idare Milli Savunma Bakanlığı, 10.03.2004 tarihinde AYİM kaydına geçen tavzih talepli dilekçesinde özetle; AYİM 3 ncü D.nin 23 Ekim 2003 tarihli, E:2003/535, K:2003/222 sayılı kararında, davacının talebinin; dilekçesinde belirtildiği gibi yüksek lisans kıdemi verilip verilemeyeceği yönünden incelendiğini bu durumun kararın gerekçesinden de açıkça anlaşıldığını, buna rağmen, davanın konusu ve hüküm bölümünde ise "Davacıya ilave lisansüstü öğrenim kıdemi verilmemesi işleminin iptaline" ifadelerine yer verildiğini belirterek kararın tavzihini talep etmiştir.

Dava dosyası ve söz konusu karar incelendiğinde; davacının strateji bilimi yüksek lisans programını tamamlayarak yüksek lisans kıdemi

Scanned by CamScanner

verilmesi için yaptığı başvurunun reddi üzerine dava açtığı, AYİM 3 ncü Dairesinin 23 Ekim 2003 gün ve 2003/535-222 E. K. sayılı kararı ile işlemin iptaline karar verildiği, bu kararın içeriğinde yüksek lisans kıdemi verilmemesi işleminin konu edilmesine ve gerekçesinde dayanak yapılan 926 sayılı Personel Kanununun 36/d maddesinde düzenlenen lisansüstü öğrenim kıdeminin yüksek lisans kıdemini de kapsamasına rağmen, kararın; "Davanın konusu" bölümü ile hüküm fıkrasının 1 nci maddesinde "1.Davacıya ilave lisansüstü öğrenim kıdemi verilmemesi işleminin iptaline", şeklinde yazıldığı, davalı idarenin bu hususun açıklanması için kararın yerine getirilmesinden önce tavzih yoluna başvurduğu anlaşılmaktadır.

1602 Sayılı AYİM Kanununun "Kanun Yolları" bölümünde yer alan "Tavzih" başlıklı 69 ncu maddesi; "Daireler ve Daireler Kurulundan verilen kararlar müphem ise yahut birbirine aykırı hüküm fıkralarını taşıyorsa, taraflardan herbiri kararın tavzihini veya aykırılığın kaldırılmasını isteyebilir.

Tavzih dilekçeleri karşı taraf sayısından bir nüsha fazlası ile verilir.

Kararı vermiş olan Daire veya Daireler Kurulu, işi inceler ve lüzum görürse dilekçenin bir nüshasını, tayin edeceği süre içinde cevap vermek üzere, diğer tarafa tebliğ eder. Cevap iki nüsha olarak verilir. Bunlardan birisi, tavzih veya aykırılığın kaldırılmasını isteyen tarafa gönderilir.

Görevli daire ve Daireler Kurulunun bu hususta ki kararı, taraflara tebliğ olunur.

Tavzih veya aykırılığın kaldırılması, kararın yerine getirilmesine kadar istenebilir." hükmünü amirdir.

Doktrin ve yargı içtihatlarında görüş birliği ile açıklandığı üzere, tavzih, kural olarak hüküm fıkrası konusunda olur. Ancak kararın gerekçesi ile hüküm fıkrası arasında bir çelişme varsa, bunun giderilmesi için açıklama yoluna gidilebilir. (GÖZÜBÜYÜK, A. Şeref/TAN, Turgut: İdari Yargılama Hukuku, C.II, Ankara 1999, s.1098; GÖZÜBÜYÜK, A. Şeref: Yönetici Yargı, 14. B, Ankara 1998, s. 536; YENİCE Kazım/ESİN Yüksel: Açıklamalı İdari Yargılama Usulü, Ankara 1983, s. 612; ÇAĞLAYAN Ramazan: İdari Yargıda Kanun Yolları, Ankara 2002, s. 159).

Bu çerçevede söz konusu karar incelendiğinde; kararın muhtevasından, davanın konusunun, bir lisansüstü öğrenim olan strateji bilim dalındaki yüksek lisans eğitiminden mezuniyeti müteakiben 926 sayılı TSK Personel Kanununun 36/d'nci maddesi gereğince lisansüstü/yüksek lisans öğrenim kıdemi verilmemesi işleminin iptaline ilişkin olduğu görülmekle beraber "ilave" kelimesi kullanılmakla ikinci kez lisansüstü öğrenim şeklinde anlaşılmaya müsait olduğu belirlendiğinden, "Davanın Konusu" bölümünde ve hüküm fıkrasının 1 nci maddesinde yer alan "İlave Lisansüstü" ibarelerinin "Yüksek Lisans" olarak açıklığa kavuşturulması gerektiği sonucuna varılmıştır.

Scanned by CamScanner

Yukarıda açıklanan sebeplerle;

Davalı idarenin tavzih talebinin KABULÜ ile AYİM 3 ncü Dairesinin 23 Ekim 2003 gün ve E. 2003/535, K.2003/222 sayılı kararının "Davanın Konusu bölümünde yer alan ilave lisansüstü öğrenim kıdemi verilmemesi işleminin iptali istemi" ibaresinin,"Yüksek lisans öğrenim kıdemi verilmemesi işleminin iptali" olarak ve hüküm fıkrasının 1 nci maddesindeki "1. İlave lisansüstü öğrenim kıdemi verilmemesi işleminin İPTALİNE" ibaresinin "1. Yüksek lisans öğrenim kıdemi verilmemesi işleminin İPTALİNE" şeklinde TAVZİHİNE, kararın davanın taraflarına tebliğ edilmek üzere Genel Sekreterliğe dava dosyası ile birlikte İADESİNE,

(AYİM 3.D., 31.03.2004; E.2003/535, K.2003/222)

Scanned by CamScanner