Konu:

İlgi yazı eki ………….'e ait 07/08/2015 tarihli dilekçe ve ekinden anlaşıldığı üzere çiftin aile birliğinin kurulmadığı ve nakil için yapılan nikah işlemi için ise boşanma davası açıldığı anlaşılmaktadır.

Anayasa’nın “Ailenin Korunması” kenar başlıklı 41. maddesi, Türkiye Cumhuriyeti Anayasası’nın Bazı Maddelerinin Değiştirilmesi Hakkında 4709 sayılı Kanun’un 03.10.2001 tarihinde kabulü ve 15.10.2001 tarihinde 24556 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe girmesiyle değiştirilmiştir. Bu değişiklikle Anayasa’nın 41. maddesinin birinci fıkrasına “ve eşler arasında eşitliğe dayanır” ibaresi eklenmiştir. Değişiklik sonrasında 41. madde aşağıdaki hali almıştır: “Aile, Türk toplumunun temelidir ve eşler arasında eşitliğe dayanır. Devlet ailenin huzur ve refahı ile özellikle ananın ve çocukların korunması ve aile planlamasının öğretimi ile uygulanmasını sağlamak için gerekli tedbirleri alır, teşkilatı kurar.” Anayasa’nın 41. maddesinin ailenin korunması açısından iki önemli açılımı vardır. Bunlardan ilki, yapılan değişiklikle eşler arası eşitliğin anayasal güvenceye kavuşturulmasıdır. Değişiklik gerekçesinde, kadın-erkek eşitliğini sağlamaya yönelik bir düzenleme getirme amacı vurgulanmıştır. Diğeri, ailenin huzur ve refahının korunması için devlete gerekli tedbirleri alma görevinin yüklenmesidir. Madde gerekçesinde, ailenin sosyal yapısının ve millet hayatında oynadığı rolün, onun korunması yolunda bir hükmün Anayasa’da yer almasını zorunlu kıldığı belirtilmiştir.

Bu noktada aile kavramının tanımın netleştirilmesi gerekmektedir. Aile kavramı Medeni Kanun ’da da tanımlanmamış olmakla birlikte, doktrinde dar, geniş ve en geniş anlamda aile kavramlarının tanımı üzerine görüş birliği sağlanmıştır. Dar anlamda aile, sadece eşlerden (karı ve koca) meydana gelen ve evlilik birliği esas alınarak belirlenen bir kavramdır. Geniş anlamda aile, eşlerin yanı sıra onların çocuklarını da kapsar. Devlet Memurları Kanunu’nun 72. Maddesinde sözü edilen “aile”nin velayet ailesi (geniş anlamda aile) yani anne, baba ve çocuklardan oluşan aile olduğu anlaşılmaktadır. Zira maddede “… yer değiştirme suretiyle tabi memurun atandığı yerde eşinin atanacağı teşkilatın bulunmaması ve ilgilinin de talebi halinde bu personele eşinin görev süresi ile sınırlı olmak üzere aşağıdaki şartlarla izin verilir…” hükmü bulunmakta ve sadece eşlerden söz etmektedir. Anayasanın 41 nci maddesi çerçevesinde devletin aile birliğini koruma ödevi tam olarak kurulmuş bir ailenin huzur ve refahını korumak olduğu açıktır.

Öte yandan, 25/6/1983 tarihli ve 18088 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan “Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmeliğin “Memurun İsteği Üzerine Yapılabilecek Yer Değiştirmeler” başlıklı 12 nci maddesinde “Sağlık, aile birliği ve can güvenliği mazeretlerinin belgelendirilmesi halinde, hizmet bölgelerindeki ve/veya hizmet alanlarındaki zorunlu çalışma süreleri tamamlanmadan memurun isteği üzerine yer değiştirme suretiyle ataması yapılabilir. Sağlık ve aile birliği mazeretlerine dayalı olarak yer değiştirmeye tabi tutulan memur, mazeretinin devam ettiğini her yıl Ocak ayında alacağı belgeyle belgelendirmek zorundadır. Zorunlu çalışma süresini sağlık veya aile birliği mazeretine dayalı olarak tamamlamamış olan memur mazeretinin sona ermesi durumunda, zorunlu hizmet süresinin eksik kalan kısmını tamamlamak zorundadır. Sağlık ve can güvenliği mazeretlerine dayalı olarak yapılacak yer değiştirme suretiyle atamalar, atanma dönemine tabi değildir.” denmektedir.

Yukarıda alıntılanan mevzuat hükümleri ve açıklamalar ışığında atamaya dayanak evlilik işlemi için boşanma davası açıldığından korunacak bir aile birliğinin söz konusu olmadığından eş durumu ataması yapılması durumunda işlemin sebep unsuru bakımından hukuka aykırı olacağı; öte yandan böyle bir atamanın Memurun İsteği Üzerine Yapılabilecek Yer Değiştirmeler” başlıklı 12 nci maddesine de aykırı olacağı değerlendirilmektedir.

Takdiri Genel Müdürlüğünüze ait olmak üzere bilgilerinize arz ederim