

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : GÜLCAN AYDENİZ Adına EĞİTİMCİLER
BİRLİĞİ SENDİKASI (Eğitim Bir - Sen)

VEKİLİ : AV. KADRİYE CANYURT
Gmk Bulvarı S.Danış Tunahgil Sok. No:3/13 Maltepe
/ANKARA

KARŞI TARAFLAR (DAVALI) : 1- MİLLÎ EĞİTİM BAKANLIĞI / ANKARA
2- SİİRT VALİLİĞİ / SİİRT

İSTEMİN ÖZETİ : Siirt İli, Baykan İlçesi Kız Yatılı İlköğretim Bölge Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacı tarafından; sözleşmeli personel statüsünde geçen hizmet süresinin, zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulma, sözleşmeli öğretmenlikte geçen hizmet sürelerinin kazanılmış hak aylık, derece ve kademe ilerlemesinde, adaylığının adaylığının kaldırılmasında değerlendirilmesi talebinin reddine ilişkin Baykan İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 25.05.2012 tarih ve 1393 sayılı işleminin yürütmesinin durdurulması ve iptali istenilmektedir.

MİLLÎ EĞİTİM BAKANLIĞI

SAVUNMASININ ÖZETİ : Davalı idarece; 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kadroya geçen sözleşmeli öğretmenlikte geçen sürelerin ve hizmet puanların emsali kadrolu öğretmenler gibi değerlendirileceği hususu anılan Kanun Hükmünde Kararnamenin emredici bir hükmü olduğu, 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararnameden önce KPSS puanı ile kadrolu öğretmenliğe atanan sözleşmeli öğretmenlerin atamaları kadrolu görevlerine yapılan ilk atama olduğu ve ilk atama şartları içinde değerlendirileceği ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

SİİRT VALİLİĞİ

SAVUNMASININ ÖZETİ : Dava dosyasında mevcut ve sunulan belgelere dayanılarak davacının talebi hakkında yapılan idari işlemin yasal mevzuata uygun olduğu, ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Batman İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, Siirt İli, Baykan İlçesi Kız Yatılı İlköğretim Bölge Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacı tarafından; sözleşmeli personel statüsünde geçen hizmet süresinin, zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulma, sözleşmeli öğretmenlikte geçen hizmet sürelerinin kazanılmış hak aylık, derece ve kademe ilerlemesinde, adaylığının adaylığının kaldırılmasında değerlendirilmesi talebinin reddine ilişkin Baykan İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 25.05.2012 tarih ve 1393 sayılı işleminin yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu' nun 27/2. maddesinde; "Danıştay veya idari mahkemeler, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi

durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Ortak Hükümler madde başlığını taşıyan 36. Maddesinin C/6 bendinde:"Bu kanunun 4 üncü ve 237 nci maddesinin (e) fıkrasına göre sözleşme ile istihdam edilenlerin, memuriyete geçirilmeleri halinde, sözleşmeli olarak geçirdikleri hizmet süreleri, her yıl için bir kademe ilerlemesi ve her üç yıl için bir derece yükselmesi verilmek suretiyle değerlendirilir." kuralına yer verilmiş, 54. maddesinin 2. fıkrasında ise:"Aday olarak atanmış Devlet memurunun adaylık süresi bir yıldan az iki yıldan çok olamaz ve bu süre içinde aday memurun başka kurumlara nakli yapılamaz." hükmü yer almıştır.

Dosyanın incelenmesinden, davacının 13.09.2006 tarihinde Siirt İli, Baykan İlçesi Kız Yatılı İlköğretim Bölge Okulu'na sözleşmeli okul öncesi öğretmeni olarak atandığı daha sonra 06.12.2010 tarihinde aynı okula kadrolu olarak atanmasının yapıldığı, 18.05.2012 günlü dilekçesi ile sözleşmeli personel statüsünde geçen hizmet süresinin, zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulma, sözleşmeli öğretmenlikte geçen hizmet sürelerinin kazanılmış hak aylık, derece ve kademe ilerlemesinde, adaylığının adaylığının kaldırılmasında değerlendirilmesi istemiyle yaptığı başvurusunun dava konusu işlemle reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyumsuzluk, önce sözleşmeli öğretmen olarak, daha sonra da kadrolu öğretmen olarak görev yapan davacının, sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin dikkate alınıp alınmaması, buna bağlı olarak da adaylığın kaldırılması, kademe-derECE ilerlemesi yapılması, zorunlu hizmet muafiyeti, özür grubu atanmalarından faydalanma, özür grubuna bağlı il içi ve il dışı atama v.s. diğer haklardan yararlanıp yararlanamayacaklarına ilişkindir.

657 sayılı Kanunun 4/B maddesi uyarınca sözleşmeli olarak çalıştırılan personelin özlük hakları konusunda yasal bir düzenleme bulunmamakta olup, bu şekilde görev yapanların ünvanı, sözleşme ücreti, nitelikleri vb bazı hususlarda 1978 tarihli "Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Usul ve Esaslar" ismini taşıyan bakanlar kurulu kararı ile düzenleme yapılmıştır. Kamu görevi yaptıkları konusunda tereddüt bulunmayan sözleşmeli personelin özlük hakları konusunda yasal bir düzenlemenin yokluğu bir yana, aynı görevi ifa ettikleri kadrolu personel ile farklı uygulamaya tabi tutulmaları sonucunda birçok uyumsuzluğun dava konusu edildiği gözlenmektedir.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 10. maddesinde herkesin ayrım gözetilmeksizin eşit olduğu, Devlet organları ve idare makamlarının bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorunda oldukları, 128. maddesinde kamu hizmetlerinin gerektirdiği asli ve sürekli görevlerin, memurlar ve diğer kamu görevlileri eliyle görüleceği, memurlar ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işlerinin kanunla düzenleneceği Anayasal güvence altına alınmış, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Uygulamayı İsteme Hakkı" konar başlığını taşıyan 17. maddesinde:" Devlet memurları, bu kanun ve bu kanuna dayanılarak yayınlanan tüzük ve yönetmeliklere göre tayin ve tesbit olunup yürürlükte bulunan hükümlerin kendileri hakkında aynen uygulanmasını istemek hakkına sahiptirler." kuralına yer verilmiştir.

657 sayılı Kanunda kamu hizmetlerinin, memurlar, sözleşmeli personel, geçici personel ve işçiler eliyle gördürüleceği düzenlenmekte olup, sözleşmeli personelin de genel anlamda kamu görevlisi olduğuna kuşku bulunmadığı gibi sözleşmeli olarak görev yapmakta

iken kadrolu olarak yeniden atanmaların ünvan ve görevinde bir değişiklik ve bir kesintinin bulunmadığı, 657 sayılı Kanunun sistematığı gereği aynı görevin iki farklı statüde yerine getirildiği açıktır.

Bu fiili ve hukuki durum birlikte değerlendirildiğinde, sözleşmeli öğretmen olarak görev yapan davacının kadrolu olarak atanması üzerine mesleğe yeni başlayormuş gibi değerlendirilerek adaylık sürecine alınması, özük ve parasal haklarının önceki hizmeti yokmuş gibi düzenlenmesi, kademe ve derecesinin eski görevi dikkate alınmadan belirlenmesi, kadrolu öğretmenlerin faydalandıkları zorunlu hizmet muafiyeti yada özür grubu atamalarından faydalandırılmaması vb. diğer uygulamaların eşitlik ve hakkaniyete açıkça aykırı olduğu sonucuna varılmaktadır.

Bu durumda, Siirt İli, Baykan İlçesi Kız Yatılı İlköğretim Bölge Okulu'nda sözleşmeli okul öncesi öğretmeni olarak sonra da aynı okula kadrolu öğretmen olarak atanması yapılan davacının, sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı sürenin dikkate alınarak hizmetinden sayılması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması ve kamu görevine ilk başladığı 13.09.2006 tarihi esas alınarak sözleşmeli öğretmenlikte geçen hizmet sürelerinin kazanılmış hak aylık, derece ve kademe ilerlemesinde, adaylığının kaldırılmasında değerlendirilmesi, zorunlu hizmet uygulamasından muafiyet tanınması ve asil memurluğa mevzuatla tanınan diğer haklardan (özür grubuna bağlı il içi ve il dışı atama v.s.) yararlandırılması gerekirken, aksi yönde tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın *jürütülmesinin durdurulmasına*, kararın tebliğini izleyen günden itibaren (7) gün içerisinde Diyarbakır Bölge İdare Mahkemesi'nde itiraz yolu açık olmak üzere 28.09.2012 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

BAŞKAN VEKİLİ
MEHMET TOSUN
97693

Üye
İSMAİL OKAN ÖNDER
101103

Üye
HALİL İBRAHİM ÖZGÜN
101850