

T.C.
ADANA
2. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/841
KARAR NO : 2012/1514

19.11.2012

DAVACI : ŞERİFE TOKGÖZ'Ü TEMSİLEN TÜRK EĞİTİM SEN
VEKİLİ : AV. SELAHATTİN ARPACI
Hacıosmanlı Mahallesi Büyükcami Sk.Birlik Taksi Arkası
Okur-Ak İş Hanı No:9 Kat:2 Daire:9 Merkez/OSMANİYE

DAVALILAR : 1- MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI/ANKARA
Vekili: HUK. MŞV. SEVGİ KARA, Aynı yerde,
2- OSMANİYE VALİLİĞİ/OSMANİYE
Vekili : AV. İSMAİL İSKAN, Aynı yerde,

DAVANIN ÖZETİ : Osmaniye İli, Kadirli İlçesi, Ali Mümtaz Sayman İlköğretim Okulunda Öğretmen olarak görev yapan davacının, 01.10.2009-08.12.2010 tarihleri arasındaki sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması ve söz konusu sürenin derece ve kademesinde sayılması istemiyle 08.05.2012 tarihinde yaptığı başvurusunun reddine ilişkin Osmaniye İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 17.05.2012 tarih ve 8162 sayılı işleminin; sözleşmeli öğretmenlikte geçen sürenin zorunlu çalışma yükümlülüğü öngörülen süreler kapsamında değerlendirildiği, 2010 yılında KPSS'yi kazanarak kadrolu göreve geçmesine karşın zorunlu hizmete tabi olduğu, ancak 2011 yılında KHK gereği kadrolu göreve geçenlerin zorunlu hizmetten muaf tutulduğu, bu durumun eşitlik ilkesine aykırı olduğu, bu nedenle hukuka aykırı işlem tesis edildiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI'NIN

SAVUNMASININ ÖZETİ: Kadrolu öğretmenliğe atanmadan önce sözleşmeli olarak çalışılan sürenin mevcut mevzuata göre değerlendirilmesinin mümkün bulunmadığı, Yönetmeliğin yayını tarihinden sonra kadrolu öğretmenliğe başlayan davacının zorunlu çalışma yükümlülüğüne tabi olduğu, konu hakkında değerlendirmelerin devam ettiği, hukuka ve mevzuata aykırı bir husus bulunmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

ADANA VALİLİĞİ'NİN

SAVUNMASININ ÖZETİ : Davacının sözleşmeli olarak çalıştığı sürenin zorunlu çalışma süresinde değerlendirildiği, ancak kadrolu olarak göreve başladığı tarih itibarıyla bu yükümlülüğünden muaf tutulmasının söz konusu olmadığı, hukuka ve mevzuata uygun işlem tesis edildiği ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Adana 2. İdare Mahkemesi'nce, duruşma için önceden belirlenerek taraflara bildirilen 15/10/2012 tarihinde davacı vekili Av. Selahattin ARPACI ile davalı idareler vekili Av. İsmail İSKAN'ın geldiği görüldükten sonra duruşmaya son verilip dosyadaki belgeler incelenerek işin gereği görüldü.



2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/841

KARAR NO : 2012/1514

Dava; Osmaniye İli, Kadirli İlçesi, Ali Mümtaz Sayman İlköğretim Okulunda Öğretmen olarak görev yapan davacının, 01.10.2009-08.12.2010 tarihleri arasındaki sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması ve söz konusu sürenin derece ve kademesinde sayılması istemiyle 08.05.2012 tarihinde yaptığı başvurusunun reddine ilişkin Osmaniye İl Milli Eğitim Müdürlüğünün 17.05.2012 tarih ve 8162 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

Anayasamızın 10. maddesinde, Devlet organlarının ve idare makamların bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorunda oldukları hükmüne yer verilmiştir.

1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanununun "Öğretmenlik" başlıklı 43. maddesinde, Öğretmenliğin, Devletin eğitim, öğretim ve bununla ilgili yönetim görevlerini üzerine alan özel bir ihtisas mesleği olduğu, öğretmenlerin bu görevlerini Türk Milli Eğitiminin amaçlarına ve temel ilkelerine uygun olarak ifa etmekle yükümlü oldukları, öğretmenlik mesleğine hazırlık genel kültür, özel alan eğitimi ve pedagojik formasyon ile sağlanacağı, öğretmenlik mesleğinin; adaylık döneminden sonra öğretmen, uzman öğretmen ve başöğretmen olmak üzere üç kariyer basamağına ayrılacağı ve adaylık dönemini başarıyla tamamlayanların mesleğe öğretmen olarak atanacakları hükmüne bağlanmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 36. maddesinin "Ortak Hükümler" başlığı altında yer alan C/6 bendinde ise, bu Kanunun 4 üncü ve 237 nci maddesinin (e) fıkrasına göre sözleşme ile istihdam edilenlerin, memuriyete geçirilmeleri halinde, sözleşmeli olarak geçirdikleri hizmet sürelerinin, her yıl için bir kademe ilerlemesi ve her üç yıl için bir derece yükselmesi verilmek suretiyle değerlendirileceği hükmüne yer verilmiştir.

04.06.2011 tarih ve 27954 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 632 sayılı Memur Kadrolarına Atanması Amacıyla Devlet Memurları Kanununda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararnamenin 1. maddesiyle 657 sayılı Kanuna eklenen geçici 37. maddede, "Kamu kurum ve kuruluşlarının merkez ve taşra teşkilatı ile bunlara bağlı döner sermayeli kuruluşlarda, ayın veya haftanın bazı günleri ya da günün belirli saatleri gibi kısmi zamanlı çalışanlar ile yükseköğretim kurumlarının araştırma-geliştirme projelerinde proje süreleriyle sınırlı olarak çalışanlar hariç olmak üzere, 4 üncü maddenin (B) fıkrası ve 10/7/2003 tarihli ve 4924 sayılı Eleman Temininde Güçlük Çekilen Yerlerde Sözleşmeli Sağlık Personeli Çalıştırılması ile Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun uyarınca vizelenmiş veya ihdas edilmiş sözleşmeli personel pozisyonlarında bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihte çalışmakta olan ve 48 inci maddede belirtilen genel şartları taşıyanlardan otuz gün içinde yazılı olarak başvuranlar, pozisyonlarının vizeli olduğu teşkilat ve birimde, bulunduğu pozisyon unvanıyla aynı unvanlı 190 sayılı Genel Kadro ve Usulü Hakkında Kanun Hükmünde Kararnameye ekli cetvellerde yer alan memur kadrolarına, bulunduğu pozisyon unvanıyla aynı unvanlı memur kadrosu olmaması halinde, 190 sayılı Kanun Hükmünde Kararnameye ekli cetvellerde yer alan kadro unvanlarıyla sınırlı olmak ve sözleşmeli personel pozisyonlarına ilişkin vize cetvellerindeki nitelikler dikkate alınmak suretiyle Maliye Bakanlığı ve Devlet Personel Başkanlığınca müştereken belirlenen memur kadrolarına, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren altmış gün içinde kurumlarınca atanırlar.



T.C.

ADANA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/841

KARAR NO : 2012/1514

.....

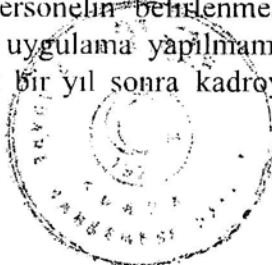
Bu madde hükümlerine göre memur kadrolarına atananların, 4 üncü maddenin (B) fıkrası ve 4924 sayılı Kanun uyarınca sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet süreleri, öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirilir. Bunlar, atandıkları kadronun mali ve sosyal haklarına göreve başladığı tarihi takip eden aybaşından itibaren hak kazanır ve önceki pozisyonlarında aldıkları mali ve sosyal haklar hakkında herhangi bir mahsuplaşma yapılmaz..." düzenlemesine yer verilmiştir.

2577 sayılı Kanunun 7/4. maddesinde ise, ilanı gereken düzenleyici işlemlerde dava süresinin, ilan tarihini izleyen günden itibaren başlayacağı, ancak bu işlemlerin uygulanması üzerine ilgililerin, düzenleyici işlem veya uygulanan işlem yahut her ikisi aleyhine birden dava açabilecekleri, **düzenleyici işlemin iptal edilmemiş olmasının bu düzenlemeye dayalı işlemin iptaline engel olmayacağı** hükmüne bağlanmıştır.

Öte yandan, 06/05/2010 tarihli ve 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin "Tanımlar" başlıklı 4. maddesinde, Öğretmenin: yükseköğretim kurumlarında genel kültür, özel alan ve pedagojik formasyon eğitimi olarak yetişmiş olan ve her derece ve türdeki örgün ve yaygın eğitim kurumları ile kurs ve seminerlerde eğitim ve öğretim hizmetlerini yürütmek üzere atanan kişileri ifade ettiği; 27'nci maddesinin ikinci fıkrasında, bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden sonra Bakanlık öğretmen kadrolarında göreve başlayanların zorunlu çalışma yükümlülüğüne tabi oldukları belirtilmiş; 31'inci maddesinin son fıkrasında, zorunlu çalışma yükümlülüğü öngörülen hizmet alanlarındaki eğitim kurumlarında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (B) bendi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak geçirilen sürelerin zorunlu çalışma süresinden sayılacağı öngörülmüştür.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının, 25.09.2009 gün ve 79548 sayılı görevlendirme oluru ile Osmaniye İli, Kadırlı İlçesi, Ali Mümtaz Sayman İlköğretim Okuluna 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (B) bendi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak atanarak 01.10.2009 tarihinde göreve başladığı, 06.12.2010 tarih ve 72479 sayılı atama onayı ile de aynı okula kadrolu öğretmen olarak atandığı, 01.10.2009-08.12.2010 tarihleri arasındaki sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması ve söz konusu sürenin derece ve kademesinde sayılması istemiyle 08.05.2012 tarihinde yaptığı başvurusunun reddi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda; her ne kadar Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27'nci maddesinin ikinci fıkrasında, bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden sonra Bakanlık öğretmen kadrolarında göreve başlayanların zorunlu çalışma yükümlülüğüne tabi oldukları düzenlemesine yer verilmişse de; 1739 sayılı Millî Eğitim Temel Kanununun "Öğretmenlik" başlıklı 43. maddesinde, adaylık dönemini başarıyla tamamlayanların mesleğe öğretmen olarak atanacakları hükmüne yer verildiği, dolayısıyla sözleşmeli veya kadrolu öğretmen ayrımının yapılmadığı, sözleşmeli statüde öğretmen olarak görev yapmakta iken yine öğretmen olarak memur kadrosuna atananların yaptığı görevde herhangi bir değişiklik olmadığı, sadece tabi olduğu personel rejiminde bir değişiklik olduğu, bu itibarla zorunlu hizmete tabi personelin belirlenmesinde sözleşmeli öğretmenler ile kadrolu öğretmenler arasında farklı uygulama yapılmaması gerektiği, kaldı ki; 632 sayılı KHK uyarınca davacıdan yaklaşık bir yıl sonra kadroya geçenlerin, sözleşmeli personel



T.C.

ADANA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/841

KARAR NO : 2012/1514

pozisyonlarında geçirdikleri sürelerin kadrolu öğretmenlikte geçmiş gibi değerlendirilerek zorunlu hizmetten muaf tutuldukları, KPSS sınavı sonucuna göre kadroya geçen davacının zorunlu hizmete tabi tutulması halinde Anayasamızın 10. maddesinde yer alan eşitlik ilkesine aykırı olacağı kuşkusuz olduğundan, dava konusu işlemin; davacının sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması isteminin reddine ilişkin kısmında hukuka ve hakkaniyete uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan, dava dosyasında bulunan davacıya ait hizmet cetvelinin incelenmesinden; 657 sayılı Kanunun 36. maddesinin c/6 bendi uyarınca davacının başvurusundan önce 29.02.2012 tarihinde yapılan intibakla, davacının sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin derece ve kademesinde değerlendirildiği anlaşıldığından, dava konusu işlemin; davacının sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin derece ve kademesinde sayılması isteminin reddine ilişkin kısmında hukuka aykırılık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin; davacının sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması isteminin reddine ilişkin kısmının İPTALİNE, davacının sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin derece ve kademesinde sayılması isteminin reddine ilişkin kısmında ise davanın REDDİNE, dava kısmen iptal kısmen ret ile sonuçlandığından, aşağıda dökümü yapılan 112,20 TL yargılama giderinin davadaki haklılık oranına göre 56,10 TL 'lık kısmının davalı idarece davacıya verilmesine, kalan kısmının ise davacı üzerinde bırakılmasına, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.200,00 TL vekalet ücretinin davacı tarafından davalı idarelere, 1.200,00 TL vekalet ücretinin ise davalı idareler tarafından davacıya ödenmesine, posta ücreti avansından artan miktarın kararın kesinleşmesini müteakiben davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren 30 gün içinde Danıştay'da temyiz yolu açık olmak üzere 15/10/2012 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan
MEHMET TORUN
37965
X

Üye
ÖZCAN ŞEVİK
101808

Üye
HAKAN MANAV
103144

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı :	21,15 TL
Karar Harcı :	21,15 TL
Vekalet Harcı :	3,30 TL
Posta Gideri :	66,60 TL
TOPLAM :	112,20 TL



T.C.

ADANA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/841

KARAR NO : 2012/1514

AYRISIK OY:

Bakılan davada, dava, Osmaniye İli, Kadırlı İlçesi, Ali Mümtaz Sayman İlköğretim Okulunda Öğretmen olarak görev yapan davacının, 01.10.2009-08.12.2010 tarihleri arasındaki sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması ve söz konusu sürenin derece ve kademesinde sayılması istemiyle 08.05.2012 tarihinde yaptığı başvurusunun reddine ilişkin Osmaniye İl Milli Eğitim Müdürlüğünün 17.05.2012 tarih ve 8162 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmış olup, 06/05/2010 tarihli ve 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27'nci maddesinin ikinci fıkrasında, bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden sonra Bakanlık öğretmen kadrolarında göreve başlayanların zorunlu çalışma yükümlülüğüne tabi oldukları belirtilmiş; 31'inci maddesinin son fıkrasında, zorunlu çalışma yükümlülüğü öngörülen hizmet alanlarındaki eğitim kurumlarında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (B) bendi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak geçirilen sürelerin zorunlu çalışma süresinden sayılacağı öngörülmüştür.

Bu duruma göre; davacı, Bakanlık öğretmen kadrosunda, Yönetmeliğin yayımlandığı 6.5.2010 tarihinden sonra göreve başladığından zorunlu hizmetten muaf tutulması yönündeki başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde tesis edildiği tarihteki mevzuata ve hukuka aykırılık bulunmadığı, bu nedenle de dava konusu işlemin, davacının, sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması isteminin reddine ilişkin kısmında davanın reddine karar verilmesi gerektiği görüşü ile aksi yöndeki çoğunluk kararına katılmıyorum.

Başkan
MEHMET TORUN
37965

