

T.C.
AFYONKARAHİSAR
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/88
KARAR NO : 2012/818

DAVACI : Gökhan BAKIR
VEKİLİ : Av. Keziban DEMİRKAN
Dumlupınar Mah.Cevat Şakir Cad. 1/6 - AFYONKARAHİSAR

DAVALILAR : 1- Milli Eğitim Bakanlığı - ANKARA
VEKİLİ : Hukuk Müşaviri Serap KOÇ- Aynı Yerde
2- Afyonkarahisar Valiliği - AFYONKARAHİSAR

DAVANIN ÖZETİ : Konya ili, Akşehir ilçesi Selçuklu Lisesinde 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4/B maddesi kapsamında öğretmen olarak görev yapmakta iken, KPSS puanı ile Afyonkarahisar ili, Sinanpaşa ilçesi Akören İlköğretim Okulu'na kadrolu olarak atanan davacı tarafından, zorunlu hizmet muafiyetinin tanınması istemiyle yapılan 28/09/2011 tarihli başvurunun reddine yönelik davalı idare işlemlerinin; Yönetmeliğin yayımlandığı tarihte Milli Eğitim Bakanlığı bünyesinde 657 sayılı Kanun'un 4/B maddesi uyarınca sözleşmeli öğretmen olarak görevini sürdürüyor olmasına rağmen söz konusu Yönetmelik ve 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname hükümlerinin kendisi hakkında uygulanmadığı, bu durumun Anayasa'nın eşitlik ilkesine aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI

SAVUNMASININ ÖZETİ : Davacı tarafından talep edilen hakların sadece 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile sözleşmeli statüsünden kadroya geçenlere tanındığı, davacının 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararnameden önce KPSS puanına göre kadroya geçmesi nedeniyle bu hakların davacıya tanınmasının mümkün bulunmadığı, davacının KPSS puanına göre yapılan atamasının ilk atama olduğu, Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirmelerine İlişkin Yönetmeliğin 06.05.2010 tarihinde yürürlüğe girdiği, davacının bu tarihten sonra 04.06.2010 tarihinde kadrolu-öğretmen olarak atanması nedeniyle zorunlu çalışma yükümlülüğünden muaf tutulmasının mümkün olmadığı, bu sebeple davacının talebinin reddedildiği, tesis edilen işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı ve davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

AFYONKARAHİSAR VALİLİĞİ

SAVUNMASININ ÖZETİ : Davacının talebinin mevzuat hükümleri doğrultusunda reddedildiği, tesis edilen işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Afyonkarahisar İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, Konya ili, Akşehir ilçesi Selçuklu Lisesinde 657 sayılı Devlet memurları Kanunu'nun 4/B maddesi kapsamında öğretmen olarak görev yapmakta iken, KPSS puanı ile Afyonkarahisar ili, Sinanpaşa ilçesi Akören İlköğretim Okulu'na kadrolu olarak atanan davacı tarafından, zorunlu hizmet muafiyetinin tanınması istemiyle yapılan başvurunun reddine yönelik davalı idare işlemlerinin iptali istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesinin "Ortak Hükümler" başlığı altında yer alan 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 her üç yıl için bir derece yükselmesi verilmek suretiyle değerlendirilir." hükmü yer almaktadır.

T.C.
AFYONKARAHİSAR
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/88
KARAR NO : 2012/818

06/05/2010 tarihli, 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 27 nci maddesinde, "(1) Türkiye üç hizmet bölgesine ve altı hizmet alanına ayrılmıştır. Bunlardan 4, 5 ve 6 ncı hizmet alanları öğretmenlerin zorunlu çalışma yükümlülüklerini yerine getirecekleri hizmet alanlarıdır. (2) Bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden sonra Bakanlık öğretmen kadrolarında göreve başlayanlar; a) Üçüncü hizmet bölgesi içindeki illerin 4 üncü hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 5 yıl, 5 inci hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 4 yıl, 6 ncı hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 3 yıl, b) İkinci hizmet bölgesi içindeki illerin 4 üncü hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 6 yıl, 5 inci hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 5 yıl, 6 ncı hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 4 yıl, c) Birinci hizmet bölgesi içindeki illerin 4 üncü hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 7 yıl, 5 inci hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 6 yıl, 6 ncı hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 5 yıl

çalışmakla yükümlüdürler.

(3) Zorunlu çalışma yükümlülüğü öngörülen hizmet alanlarında görev yapan zorunlu çalışma yükümlüsü öğretmenlerden herhangi bir nedenle görev yeri değiştirilenler, atandıkları yer için öngörülen zorunlu çalışma süresine tabi tutulurlar. Bunların zorunlu çalışma yükümlülüğünün hesabında daha önce görev yaptıkları zorunlu çalışma yükümlülüğü öngörülen eğitim kurumunda geçen hizmet süreleri birlikte değerlendirilir." kuralına yer verilmiştir.

04.06.2011 tarihli, 27954 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan ve yayımı tarihinde yürürlüğe giren 632 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4 üncü Maddesinin (B) Fıkrası ile 4924 Sayılı Kanun Uyarınca Sözleşmeli Personel Pozisyonlarında Çalışanların Memur Kadrolarına Atanması Amacıyla Devlet Memurları Kanununda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararnameyle (KHK) 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa eklenen geçici 37 nci 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 vizeninmiş 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 başvuruların, 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 atanacakları hükmüne bağlanmış, maddenin 4 üncü fıkrasında, bu madde hükümlerine göre memur kadrolarına atananların, 4 üncü maddenin (B) fıkrası ve 4924 sayılı Kanun uyarınca sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin, öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirileceği öngörülmüştür.

Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü tarafından yayımlanan 13/06/2011 tarihli duyuru ile 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında sözleşmeli personel pozisyonundan kadroya geçirilen öğretmenlerin; sözleşmeli öğretmenlikte geçirdikleri sürelerin ve hizmet puanlarının emsali kadrolu öğretmenler gibi değerlendirileceği, sözleşmeli öğretmenlik görevine 06/05/2010 tarihinden önce başlamış olanlar hakkında yürürlükteki Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği hükümlerinin uygulanacağı, bu durumda olan öğretmenlerin 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile verilen haklardan yararlanacakları gibi sözleşmeli öğretmenliğe başladıkları tarih itibarıyla bir yıllık süreyi

T.C.
AFYONKARAHİSAR
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/88
KARAR NO : 2012/818

tamamlamış olanların kılavuzlarda belirtilen gerekli şartları taşımaları kaydıyla 2011 yılı iller arası isteğe bağlı yer değiştirme, alan değişikliği ve yaz dönemi özür durumuna bağlı yer değiştirmelere de başvuru yapabilecekleri belirtilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının 30/04/2008 tarihinden itibaren 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4/B maddesi kapsamında öğretmen olarak görev yapmakta iken, KPSS puanı ile 04/06/2010 tarihinde Afyonkarahisar ili, Sinanpaşa ilçesi Akören İlköğretim Okulu'na kadrolu olarak atandığı, halen aynı yerde görev yapan davacının görev yaptığı okula 28/09/2011 tarihinde yaptığı başvuru ile 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kadroya geçen öğretmenlere verilen haklardan yararlandırılarak, zorunlu hizmet muafiyetinin kendisine de tanınmasını istediği, bu talebin Milli Eğitim Bakanlığı İnsan Kaynakları Genel Müdürlüğü'nün 03/11/2011 tarih ve 3269/74667 sayılı işlemi dayanak gösterilmek suretiyle Afyonkarahisar Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 29/11/2011 tarih ve 37358 sayılı işlemiyle reddedilmesi üzerine, bahsi geçen işlemlerin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Milli Eğitim Bakanlığı tarafından, 632 sayılı KHK uyarınca kadroya geçen öğretmenlerin sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin, kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirileceğine ilişkin hükmüne istinaden, bu öğretmenlerin sözleşmeli olarak göreve başladıkları tarihte yürürlükte olan mevzuata tabi oldukları belirtilmek suretiyle sözü edilen Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği 06/05/2010 tarihinden önce sözleşmeli olarak görevde olanlar yönünden zorunlu hizmet muafiyetinin tanındığı anlaşılmaktadır. Kaldı ki Bakanlık tarafından aksi yönde bir iddia ileri sürülmediği gibi bunun haklı sebeplere dayandığına yönelik iddialara yer verildiği görülmektedir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri birlikte değerlendirildiğinde; 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'de, bu KHK kapsamında sözleşmeli pozisyonlardan kadroya geçirilenler için sadece sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin, öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirilmesi hakkının tanındığı, bu hak dışında herhangi bir haktan açıkça bahsedilmediği, bu hak dışındaki, hizmet puanlarının emsali kadrolu öğretmenler gibi değerlendirilmesi, sözleşmeli öğretmenlik görevine 06/05/2010 tarihinden önce başlamış olanlar hakkında yürürlükteki Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği hükümlerinin uygulanması, sözleşmeli öğretmenliğe başladıkları tarih itibarıyla bir yıllık süreyi tamamlamış olanların kılavuzlarda belirtilen gerekli şartları taşımaları kaydıyla 2011 yılı iller arası isteğe bağlı yer değiştirme, alan değişikliği ve yaz dönemi özür durumuna bağlı yer değiştirmelere de başvuru yapabilmeleri, vb. hakların ise Milli Eğitim Bakanlığı'nın kendi tasarrufuyla tanınan haklardan olduğu, 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile açıkça tanınan sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin, öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirilmesi hususunun ise 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesinin Ortak Hükümler başlığı altında yer alan C/6 bendi uyarınca sözleşmeli pozisyonundan kadrolu pozisyona geçen herkese uygulanması gerekli bir hak olduğu görülmektedir.

Anayasa'nın 10 uncu maddesinde, herkesin, dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşit olduğu, ... Devlet organları ve idare makamlarının bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorunda oldukları, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Uygulamayı isteme hakkı" başlığı altında düzenlenen 17 nci maddesinde de, Devlet memurlarının, bu kanun ve bu kanuna dayanılarak yayınlanan tüzük ve yönetmeliklere göre tayin ve tesbit olunup yürürlükte bulunan hükümlerin kendileri hakkında aynen uygulanmasını istemek hakkına sahip oldukları hüküm altına alınmıştır.

Milli Eğitim Bakanlığı tarafından, 632 sayılı KHK ile kadroya geçen sözleşmeli öğretmenler ile KPSS10 puanı ile kadroya geçen öğretmenlerin farklı hükümlere tabi tutularak değerlendirilmesinde eşitlik ilkesine aykırılıktan söz edilemeyeceği ileri sürülmektedir. Davalı idarenin bu tezi doğrudur ve yerindedir. Zira Anayasa Mahkemesinin pek çok kararında,

T.C.
AFYONKARAHİSAR
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/88
KARAR NO : 2012/818

Anayasada ifade edilen eşitlik ilkesinin mutlak eşitlik olmadığı, farklı hukuki statüye tabi olanların farklı kurallara tabi tutulmasının eşitlik ilkesine aykırı olmayacağı vurgulanmıştır. Ancak burada tarafların hukuki statülerinde değişiklik yaratan ve dikkat edilmesi gereken iki husus vardır: Bunlardan birincisi, davacının kadrolu statüye 632 sayılı KHK uyarınca atananlardan daha önce geçtiği, ikincisi de bizzat kendi emeği ve çabası sonucu merkezi sınavda yüksek puan almak suretiyle atandığıdır. Hâl böyle olunca, herhangi bir emek harcamaksızın kanun hükmünde kararname uyarınca kadroya geçirilen öğretmenlere tanınan hakların davacıya evleviyetle tanınması gerektiği açık olduğundan, söz konusu iddianın davanın reddi sebebi olarak ileri sürülmesi yerinde görülmemiştir.

632 sayılı KHK'nin yürürlüğe girmesinden sonra bu KHK'de yer alan düzenlemelere uygun ve hak kaybına yol açmayacak şekilde Yönetmelikte de paralel düzenlemelere yer verilerek Anayasa'nın eşitlik ilkesine uygun kuralların hayata geçirilmesi gerekirken, bunun yapılmaması sonucu, mevcut duruma göre anılan Yönetmeliğin doğrudan Anayasa'ya aykırı hale geldiği anlaşılmaktadır. 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 7 nci maddesinin son fıkrasında yer alan düzenleyici işlemin iptal edilmemiş olmasının bu düzenlemeye dayalı işlemin iptaline engel olmayacağı hükmü uyarınca, 06.05.2010 tarihinden önce sözleşmeli olarak görev yapmakta iken KPSS sonucuna göre kadroya geçenler açısından eşitlik ilkesine aykırı düzenleme içeren Yönetmeliğin 27 nci maddesindeki zorunlu hizmeti öngören kuralın uyumsuzlukta uygulanamayacağı sonuna varılmıştır.

Bu durumda; 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında sözleşmeli pozisyonundan kadroya geçen personele tanınan hakların, Anayasa'nın 10 uncu, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 17 nci maddeleri hükümleri gereğince sözleşmeli pozisyonda görev yapmakta iken KPSS sonucuna göre kadroya geçen personel için de uygulanması gerekli bir hak olması, ayrıca bu hak dışında Milli Eğitim Bakanlığı'nın kendi tasarrufuyla 632 sayılı KHK kapsamında sözleşmeli öğretmenlikten, kadrolu öğretmenliğe geçen personele tanınan diğer hakların ise, yine Anayasanın 10. maddesindeki eşitlik ilkesi gereği sözleşmeli öğretmen olarak görev yapmakta iken KPSS puanına göre kadrolu öğretmenliğe atanan davacıya da uygulanması gerektiği, bunun sonucu olarak da davacıya zorunlu hizmet muafiyetinin tanınması gerekirken, bu yöndeki talebinin reddine ilişkin işlemde hukuka ve hakkaniyete uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda aşağıda dökümü yapılan 108,60 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca takdir olunan 600,00 TL vekalet ücretinin davalı idarelerden alınarak davacıya verilmesine, hükmün kesinleşmesinden sonra artan posta ücretinin davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere, 28/09/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
HÜSEYİN BİLGİN
42970

Üye
ÜMİT ŞAHİN
101846

Üye
BÜNYAMİN AKDAĞ
42324

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı :	21,15 TL
Karar Harcı :	21,15 TL
Vekalet Harcı :	3,30 TL
Posta Gideri :	63,00 TL
TOPLAM :	108,60 TL