

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/4447

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : MUSTAFA GÜNEŞ
Selçuklu İlköğretim Okulu Merkez/BATMAN

KARŞI TARAFLAR (DAVALI) : 1- BATMAN VALİLİĞİ - BATMAN
2- MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI - ANKARA

İSTEMİN ÖZETİ : Öğretmen olarak görev yapan davacının sözleşmeli personel statüsünde geçen hizmet sürelerinin adaylığının kaldırılmasında ve aylık derece ve kademe ilerlemelerinin tespiti ile zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutularak 2011 yaz döneminde kullandırılmayan atama ve yer değiştirme haklarının kullandırılmasına ilişkin talebinin reddine ilişkin davalı idareler işlemlerinin; usul ve mevzuata aykırı olduğu iddialarıyla iptali ve yürütmenin durdurulması talebidir.

MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI

SAVUNMA ÖZETİ : İşlemin mevzuata uygun olduğu, kadrolu öğretmenliğe atandıktan itibaren bir yıl geçmedikçe adaylığın kaldırılmasının mümkün olmadığı, hizmet süresinin saydırılması noktasında gerekli talimatın verildiği öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

BATMAN VALİLİĞİ

SAVUNMA ÖZETİ : Milli Eğitim Bakanlığının ilgili yazıları uyarınca işlem tesis edildiği, davacının 632 sayılı KHK ile değil KPSS puanı ile kadroya geçtiği için dilekçesine konu ettiği haklardan yararlandırılmasına olanak bulunmadığı öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Batman İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, Öğretmen olarak görev yapan davacının sözleşmeli personel statüsünde geçen hizmet sürelerinin adaylığının kaldırılmasında ve aylık derece ve kademe ilerlemelerinin tespiti ile zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutularak 2011 yaz döneminde kullandırılmayan atama ve yer değiştirme haklarının kullandırılmasına ilişkin talebinin reddine ilişkin davalı idareler işlemlerinin iptali ve yürütmenin durdurulması talebiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu' nun 27/2. maddesinde; "Danıştay veya

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/4447

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 31.12.2009 tarihinde Mardin İli Dargeçit Atatürk İlköğretim Okulu'na sözleşmeli öğretmen olarak atandığı, 01.06.2011 tarihinde Batman Merkez Selçuklu İlköğretim Okuluna kadrolu olarak atamasının yapıldığı, 07.06.2012 günlü dilekçe ile sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin hizmetinden sayılması, zorunlu hizmetten muaf tutulması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması istemiyle yaptığı başvurunun dava konusu işlemlerle reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlık, 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 atamalarından faydalanma vb 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 uyuşmazlığın dava konusu edildiği gözlenmektedir.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 10. maddesinde herkesin ayırım 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" kenar başlığını taşıyan 17. maddesinde: "Devlet memurları, bu kanun ve bu kanuna dayanılarak yayımlanan tüzük ve yönetmeliklere göre tayin ve tesbit olunup yürürlükte bulunan hükümlerin kendileri hakkında aynen uygulanmasını istemek hakkına sahiptirler." kuralına yer verilmiştir.

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/4447

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 başlıyormuş gibi değerlendirilerek adaylık sürecine alınması, özlük 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, Mardin İli Dargeçit Atatürk İlköğretim Okulu'nda sözleşmeli olarak sonra da Batman Merkez Selçuklu İlköğretim Okulunda kadrolu öğretmen olarak görev yapan davacının, sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı sürenin dikkate alınarak hizmetinden sayılması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması ve kamu görevine ilk başladığı tarih esas alınarak zorunlu hizmet uygulamasından muafiyet tanınması ve asıl memurluğa mevzuatla tanınan diğer haklardan (özür grubuna bağlı il içi ve il dışı atama v.s.) yararlandırılması gerekirken aksi yönde tesis edilen dava konusu işlemlerde 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 **yürütülmesinin durdurulmasına**, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Diyarbakır Bölge İdare Mahkemesi'nde itiraz yolu açık olmak üzere 14/08/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
YASİN KARABABA
94896

Üye
İSMAİL OKAN ÖNDER
101103

Üye
HALİL İBRAHİM ÖZGÜN
101850

