

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/713

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : MÜNESE TAŞOVA
Yeni Doğan Mahallesi Turgut Özal Bulvarı 105/9
Baykan / Sirt

KARŞI TARAFLAR (DAVALI) : 1- MİLLÎ EĞİTİM BAKANLIĞI / ANKARA
2- BAYKAN KAYMAKAMLIĞI Baykan / Sirt

İSTEMİN ÖZETİ : Sirt ili Baykan ilçesi Cumhuriyet İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacı tarafından, sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin hizmetinden sayılması, adaylığını kaldırılması, zorunlu hizmet affından muaf tutulması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması istemiyle yaptığı başvurusunun reddine ilişkin 21.09.2011 tarihli ve 3417 sayılı Baykan ilçe Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

MİLLÎ EĞİTİM BAKANLIĞI

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

BAYKAN KAYMAKAMLIĞI

SAYUNMA ÖZETİ : Savunma dilekçesi süresinde verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Batman İdare Mahkemesi'nce işin gerçeği görüldü:

Dava, Sirt ili Baykan ilçesi Cumhuriyet İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacı tarafından, sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin hizmetinden sayılması, adaylığını kaldırılması, zorunlu hizmet affından muaf tutulması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması istemiyle yaptığı başvurusunun reddine ilişkin 21.09.2011 tarihli ve 3417 sayılı Baykan ilçe Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Ortaokul Hükümleri madde başlığını taşıyan 36. Maddesinin C/6 bendinde: "Bu kanunun 4 üncü ve 237 nci maddesinin (e) fıkrasına göre sözleşme ile istihdam edildikleri, memuriyetle geçirilmeleri halinde, sözleşmeli olarak geçirdikleri hizmet süreleri, her yıl için bir kademe ilerlemesi ve her üç yıl için bir derece yükselmesi verilerek değerlendirilir." kuralına yer verilmiş, 54. maddesinin 2. fıkrasında ise: "Aday olarak atanan Devlet memurlarının aylık süresi bir yıldan az iki yıldan çok olamaz ve bu süre içinde aday memurların başka kurumlara nakli yapılmaz." hükmü yer almıştır.

Doçyanın incelenmesinden, davacının 15.09.2009 tarihinde Sirt, Baykan ilçesi, Fatih İlköğretim Okulu'na sözleşmeli öğretmen olarak atandığı, 09.12.2010 tarihinde Cumhuriyet İlköğretim Okulu'na kadrolu olarak atanmasının yapıldığı, 28.06.2011 günlü dilekçe ile sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin hizmetinden sayılması, adaylığını kaldırılması, zorunlu hizmet affından muaf tutulması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması istemiyle

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/713

yaptığı başvurunun dava konusu işlemler reddi üzerine hukukta olan davasının açıldığı anlaşılmaktadır.

Uygunluk, önce sözleşmeli öğretmen olarak, daha sonra da kadrolu öğretmen olarak görev yapan davacının, sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin dikkate alınarak alınması, buna bağlı olarak da adaylığın kaldırılması, kademe-derce ilerlemesi yapılması, zorunlu hizmet muafiyeti, özer grubu atanmalarından 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 arınma, sözleşme ücreti, nitelikleri vb bazı hususlarda 1978 tarihli "Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Usul ve Esaslar" ismini taşıyan hükümler kararlaştırılarak ile düzenleme yapılmıştır. Kamu görevi yaptıkları konusunda tereddüt bulunmayan sözleşmeli personelin özlük hakları konusunda yasal bir düzenlemenin yolluğu bir yana, aynı görevi ifa ettikleri kadrolu personel ile farklı uygulamaya tabi tutulmaları sonucunda birçok uygunsuzluğun dava konusu olduğu görülmektedir.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 10. maddesinde herkesin ayırım gözetilmeksizin eşit olduğu, Devlet organları ve idare makamlarının bütün işlemlerinde karara önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorunda oldukları, 128. maddesinde kamu hizmetlerinin gerçekleştirilmesinde sürekli görevlerin, memurlar ve diğer kamu görevlileri eliyle gerçekleştirileceği, memurlar ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yetkilimlilikleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işlerinin kanunla düzenleneceği Anayasal güvence altına alınmış, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Uygulanması İstene Hakkı" kenar başlığını taşıyan 17. maddesinde: *"Devlet memurları, bu kanun ve bu kanuna dayanılarak yapılan kanun, tüzük ve yönetmeliklere göre tayin ve tesbir olup yürürlükte bulunan hükümlerle kendileri hakkında ayrıca uygulanmasını istemek hakkına sahiptirler."* kuralına yer verilmiştir.

657 sayılı Kanunda kamu hizmetlerinin, memurlar, sözleşmeli personel, geçici personel ve işçiler eliyle görüldüğü düzenlenmekte olup, sözleşmeli personelin de genel anlamda kamu görevlisi olduğuna kuşku bulunmadığı gibi sözleşmeli olarak görev yapmakta iken kadrolu olarak yeniden atanmaları istenir ve görevinde bir değişiklik ve bir kısırlanma bulunmadığı, 657 sayılı Kanunun sistematik gereği aynı görevin iki farklı statüde yerine getirildiği aşkır.

Bu fiili ve hukuki durum birlikte değerlendirildiğinde, sözleşmeli öğretmen olarak görev yapan davacının kadrolu olarak atanması üzerine mesleğe yeni başlamış 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 ya da özer grubu atanmalarından faydalanılmaması vb. diğer uygulamaların eşitlik ve hakkaniyete açıkça aykırı olduğu sonucuna varılmaktadır.

Bu durumda, Sirt İli Baykan İlçesi Fatih İlköğretim Okulu'nda sözleşmeli sonra da Cumhuriyet İlköğretim Okulunda kadrolu öğretmen olarak görev yapan davacının sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı sürenin dikkate alınarak hizmetinden sayılması, adaylığının kaldırılması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması ve kamu görevine ift bağladığı 15.09.2009 tarihli esas alınarak zorunlu hizmet uygulamasından muafiyet tanınması gerekirken aksi yönde tesis edilen dava konusu işlemler hukuka aykırı görülmüştür.

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/713

Açılanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusunun işlenir; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğulacağından 2577 Sayılı Kanunun 37.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın YÜRÜTÜLMESİNİN DURDURULMASINA, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 07/03/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
YASİN KARABABA
94896

Üye
SELİM ÖZTÜRK
97697

Üye
SADİ KAYABAŞI
97730

