

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/97

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : GAZAL SEVİŞ
Tpao 100. Yıl İlköğretim Okulu Merkez/BATMAN

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

İSTEMİN ÖZETİ : Batman TPAO İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacı tarafından, sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin hizmetinden sayılması, zorunlu hizmet affından muaf tutulması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Batman İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 03.11.2011 gün ve 22581 sayılı işlemi ile dayanağı MEB Personel Genel Müdürlüğü'nün 26.10.2011 gün ve 73245 sayılı işlemin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

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, dava dilekçesinde başvurunun zımnen reddine ilişkin işlemin iptali denilmekte ise de, başvuru üzerine Milli Eğitim Bakanlığı'na görüş sorularak Batman İl Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından işlem tesis edildiği anlaşıldığından davanın bu işlemlere yönelik olarak incelenmesi gerektiği kanaatine varılarak işin gereği görüldü:

Dava, Batman TPAO İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacı tarafından, sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin hizmetinden sayılması, zorunlu hizmet affından muaf tutulması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Batman İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 03.11.2011 gün ve 22581 sayılı işlemi ile dayanağı MEB Personel Genel Müdürlüğü'nün 26.10.2011 gün ve 73245 sayılı işlemin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

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.

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/97

Dosyanın incelenmesinden, davacının 19.01.2010 tarihinde Bingöl Karlıova ilçesi, Toklular İlköğretim Okuluna sözleşmeli öğretmen olarak atandığı, 06.12.2010 tarihinde Batman TPAO İlköğretim Okuluna kadrolu olarak atamasının yapıldığı, 30.06.2011 günlü dilekçe ile sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin hizmetinden sayılması, zorunlu hizmet uygulamasında muaf tutulması, kademe ve derece ilerlemesinin yapılması istemiyle yaptığı başvurunun dava konusu işlemle 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 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, 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, Bingöl Karlıova Toklular İlköğretim Okulu'nda sözleşmeli sonra da Batman TPAO 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 19.01.2010 tarihi esas alınarak zorunlu hizmet uygulamasından muafiyet tanınması gerekirken aksi yönde tesis edilen

T.C.
BATMAN
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2012/97

dava konusu işlemlerde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemlerin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **YÜRÜTÜLMESİNİN DURDURULMASINA**, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere **29/03/2012** tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
YASİN KARABABA
94896

Üye
SELİM ÖZTÜRK
97697

Üye
SADİ KAYABAŞI
97730

