

T.C.
ELAZIĞ
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1202

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) _____ : Mehmet TUNCAY

VEKİLİ _____ : Av. Canan ÇAKABAY
Genç Cad. Bayanbaş İşMerkezi Kat 3/6 BİNGÖL

DAVALILAR _____ : 1-) MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI - Merkez/ANKARA
2-) BİNGÖL VALİLİĞİ

İSTEMİN ÖZETİ _____ : Bitlis İli, Tatvan İlçesi'nde sözleşmeli öğretmen olarak görev yapmakta iken 06.12.2010 tarihinde Bingöl İli, Merkez, Sancak Yatılı İlköğretim Bölge Okulu'na kadrolu öğretmen olarak atanan davacının, 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname uyarınca kadroya atanan öğretmenlere tanınan hakların kendisine de tanınması, bu kapsamda zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulması, sözleşmeli öğretmenlikte geçen hizmet sürelerinin kazanılmış hak aylık, derece ve kademe ilerlemesinde değerlendirilmesi ve adaylığının kaldırılması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 23.03.2012 tarih ve 4854 sayılı işlemin, hukuka aykırı olduğu, kendisiyle 632 sayılı KHK uyarınca kadroya geçenler arasında eşitsizlik bulunduğu ileri sürülerek iptali istemiyle açılan davada, yürütmenin durdurulmasına karar verilmesi istenilmektedir.

DAVALI MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI'NIN

SAVUNMASININ ÖZETİ _____ : Sözleşmeli öğretmen iken KPSS puanı ile kadroya geçen davacı ile 632 sayılı KHK uyarınca kadroya geçirilen sözleşmeli öğretmenlerin farklı mevzuatlara tabi olduklarından farklı uygulama yapılmasında eşitlik ilkesine aykırılığın söz konusu olmadığı, davacının kadrolu öğretmenliğe ataması ilk atama niteliğinde olduğundan, sözleşmeli statüdeki hizmetinin sayılarak adaylığının kaldırılmasının söz konusu olmadığı, Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihte davacı kadrolu olmadığından zorunlu hizmete tabi olduğu, sözleşmeli statüdeki hizmetinin kadrodaki kıdem ve derecesinde değerlendirilmediği hususunun gerçeği yansıtmadığı, böyle bir durum var ise davacının hizmet belgesindeki kayıtları kontrol edip düzeltme yaptırmamasından kaynaklandığı, 632 sayılı KHK ile kadroya geçen sözleşmeli öğretmenler ile KPSS puanı ile kadroya geçen öğretmenler arasındaki farklılığın sadece KPSS puanı ile kadroya geçen öğretmenlerin kadrolu olarak göreve başladıkları tarih itibarıyla 1 yıllık görev süresi sonunda adaylıklarının kaldırılmasına engel bir hali bulunmadığı tespit edilenlerin adaylıklarının kaldırılacak olması ve zorunlu hizmetten muaf tutulmamaları olduğu, bu hususların da mevzuattan kaynaklandığı ileri sürülerek haksız olarak açılan davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

DAVALI BİNGÖL VALİLİĞİ'NİN

SAVUNMASININ ÖZETİ _____ : Usule uygun olarak savunma verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Elazığ 2. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

Dava, sözleşmeli öğretmen iken KPSS puanı ile kadrolu olarak atanan davacının,

T.C.
ELAZIĞ
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1202

632 sayılı Kanun Hükmünde Karamame uyarınca kadroya atanan öğretmenlere tanınan hakların kendisine de tanınması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

632 sayılı Kanun Hükmünde Karamame'nin 1. maddesi ile 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'na 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 Karamamelerde 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 vizesi olduğu teşkilat ve birimde, bulunduğu pozisyon unvanıyla aynı unvanlı 190 sayılı Genel Kadro ve Usulü Hakkında Kanun Hükmünde Karamameye ekli cetvellerde yer alan memur kadrolarına, bulunduğu pozisyon unvanıyla aynı unvanlı memur kadrosu olmaması halinde, 190 sayılı Kanun Hükmünde Karamameye 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.

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." hükmü yer almıştır.

657 sayılı Kanun'un 54. maddesinde "Sınavlarda başarılı olanlardan Devlet memurluğuna girmek isteyenler başarı listesindeki sıraya ve 47 nci maddeye göre ilan edilen kadro sayısı kadar, kurumlarınca memur aday olarak atanırlar. Aday olarak atanmış Devlet memurunun adaylık süresi bir yıldan az iki yıldan çok olamaz ve bu süre içinde aday memurun başka kurumlara nakli yapılamaz.", 55. maddesinde "Aday olarak atanan memurların önce bütün memurların ortak vasıfları ile ilgili temel eğitime, bilahare sınıfları ile ilgili hazırlayıcı eğitime ve staja tabi tutulmaları ve Devlet memuru olarak atanabilmeleri için başarılı olmaları şarttır. Temel eğitim ile hazırlayıcı eğitim aynı kurumda yapılır. Eğitim süreleri, programları, değerlendirme esasları ve hangi kurumların sorumluluğunda yapılacağı ve diğer hususlar Başbakanlıkça hazırlanacak bir yönetmelikle düzenlenir.", 58. maddesinde "Adaylık devresi içinde eğitimde başarılı olan adaylar disiplin amirlerinin teklifi ve atamaya yetkili amirin onayı ile onay tarihinden geçerli olmak üzere asli memurluğa atanırlar. Asli memurluğa geçme tarihi adaylık süresinin sonunu geçemez." hükümlerine yer verilmiştir.

06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27. maddesinde "Türkiye üç hizmet bölgesine ve altı hizmet alanına ayrılmıştır. Bunlardan 4, 5 ve 6 ncı hizmet alanları öğretmenlerin zorunlu çalışma yükümlülüklerini yerine getirecekleri hizmet

ESAS NO : 2012/1202

alanlarıdır. 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.

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." düzenlemesi yer almıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; Bitlis İli, Tatvan İlçesi'nde sözleşmeli öğretmen olarak görev yapmakta iken 06.12.2010 tarihinde öğretmenlik kadrosuna atanan davacının, 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname uyarınca kadroya atanan öğretmenlere tanınan sözleşmeli olarak göreve başladıkları tarihin kadrolu başlamış gibi sayılması, zorunlu hizmet muafiyetinden faydalandırılması, adaylığının kaldırılması ve geriye dönük hizmet sürelerinin derece ve kademedен sayılması haklarının kendisine de tanınması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 23.03.2012 tarih ve 4854 sayılı davalı idare işleminin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri birlikte değerlendirildiğinde, kamu görevliliği bir bütün olup yalnızca istihdam şekilleri farklılık arz ettiğinden, sözleşmeli statüde görev yapmakta iken kadroya atanan kamu görevlilerinin her ne kadar bu atamaları ilk atama olarak isimlendirilse de, söz konusu atama daha önce yürütülen kamu görevinin devamı niteliğinde olup sadece istihdam şeklinin değişmesi nedeniyle sözleşmeli hizmet süreleri ile bu süredeki temel, hazırlayıcı ve uygulamalı eğitimlerin kadroya geçilmesi durumunda adaylık hususunda dikkate alınması gerektiği, dolayısıyla Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27. maddesi uygulanırken kadroya atanma tarihinin değil sözleşmeli olarak göreve başlama tarihinin esas alınmasının yerinde olacağı sonucuna varılmıştır.

Diğer taraftan, 657 sayılı Kanun'un 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 ve her üç yıl için bir derece yükselmesi verilmek suretiyle değerlendirilir." hükmü mevcut olduğundan, sözleşmeli iken kadroya geçen kamu görevlilerinin sözleşmeli statüdeki sürelerinin her yıl için bir kademe ve her üç yıl için bir derece olmak suretiyle dikkate alınması gerekmektedir.

Bu durumda, 05.01.2008 tarihinde sözleşmeli olarak öğretmenliğe başlayan ve 06.12.2010 tarihinde kadroya geçen davacının, sözleşmeli hizmet süreleri ile bu süredeki temel, hazırlayıcı ve uygulamalı eğitimlerin kadroya geçilmesi durumunda adaylık hususunda dikkate alınması, Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27. maddesi uygulanırken kadroya atanma tarihinin değil sözleşmeli olarak göreve başlama tarihinin esas alınması ve sözleşmeli statüdeki sürelerinin

T.C.
ELAZIĞ
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1202

her yıl için bir kademe ve her üç yıl için bir derece olmak suretiyle intibakının yapılması gerekirken, anılan hususlardaki başvurusunun reddedilmesinde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

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 tebliğini izleyen tarihten itibaren (7) gün içerisinde Malatya Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 12/09/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
Bayram PARLAK
94876

Üye
Gülbin AYNUR
94879

Üye
Hasan GELEŞ
101736

ASLI GIBİDİR