

T.C.
ELAZIĞ
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1322
KARAR NO : 2012/1130

DAVACI : Hakan GÖRKEM
VEKİLİ : Av. Muhsin ÖZKALE
İnönü Cad. Güneş Plaza Kat:1 No:102 Seyhan/ADANA

DAVALI : BİNGÖL VALİLİĞİ -BİNGÖL

DAVANIN ÖZETİ : 2007 yılında Erzurum İli, Karaçoban İlçesi Karaçoban İMKB Yatılı İlköğretim Okulunda sözleşmeli öğretmen olarak göreve başlayan ve Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 25.03.2011 tarih ve 20812 sayılı kararnamesi ile Bingöl İli, Adaklı İlçesi Karaçubuk İlköğretim Okuluna kadrolu öğretmen olarak atanan ve halen bu okulda görev yapmakta olan davacının, 632 sayılı KHK uyarınca sözleşmeli statüde iken kadrolu olarak atanan öğretmenlere tanınan haklardan faydalandırılması, bu kapsamda geriye dönük hizmetleri sayılarak derece ve kademe düzenlemesinin yapılması ve zorunlu hizmet muafiyetinden faydalandırılması istemiyle yapmış olduğu başvurunun cevap verilmeyerek zımnen reddine ilişkin davalı idare işleminin; hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : KPSS puanı ile kadroya geçen öğretmenlerle ilgili 632 sayılı KHK'da bir hüküm bulunmadığı, bu sebeple davacı hakkında tesis edilen işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek haksız olarak açılan davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Elazığ 2. İdare Mahkemesi'nce gereği görüldü:

Dava, sözleşmeli öğretmen iken KPSS puanı ile kadrolu olarak atanan davacının, 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname uyarınca kadroya atanan öğretmenlere tanınan hakların kendisine de tanınması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'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 Kararnamelerde 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 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

T.C.
ELAZIĞ
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1322
KARAR NO : 2012/1130

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 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; sözleşmeli öğretmen olarak görev yapmakta iken KPSS puanına göre 25.03.2011 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 ve geriye dönük hizmet sürelerinin derece ve kademedен sayılması haklarının kendisine de tanınması istemiyle yaptığı başvurunun zımnen reddine

T.C.
ELAZIĞ
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1322
KARAR NO : 2012/1130

ilişkin 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, 05.09.2007 tarihinde sözleşmeli olarak öğretmenliğe başlayan ve 25.03.2011 tarihinde kadrolu olarak atanarak davaçının, başvuru dilekçesindeki taleplerine yönelik olarak; sözleşmeli hizmet sürelerinin 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 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, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda ayrıntısı gösterilen 70,90 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi'ne göre belirlenen 600,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacı vekiline verilmesine, artan avansın kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren **(30) gün** içerisinde Danıştay'da temyiz yolu açık olmak üzere 13/09/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
BAYRAM PARLAK
94876

Üye
ÖMER ÇOLAK
97731

Üye
HASAN GELEŞ
101736

YARGILAMA GİDERLERİ :

Başvuru Harcı	:	21,15 TL
Karar Harcı	:	21,15 TL
Posta Gideri	:	28,60 TL
TOPLAM	:	70,90 TL

