

DAVACI : ORHAN ERTÜRK

Münire Kemal Kınöğlu İlköğretim Okulu - Şahinbey/GAZİANTEP

DAVALILAR : 1- MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI / ANKARA

VEKİLİ : HUKUK MÜŞAVİRİ SEMA DOĞRU (Aynı yerde)

2- ŞAHİNBEY KAYMAKAMLIĞI / GAZİANTEP

DAVANIN ÖZETİ : Gaziantep İli, Şahinbey İlçesi, Münire Kemal Kınöğlu İlköğretim Okulu'nda 657 sayılı Yasa'nın 4/A maddesine tabi kadrolu öğretmen olarak görev yapan davacının, zorunlu hizmet muafiyetinden yararlanma talebiyle yapmış olduğu 6.10.2011 tarihli başvurunun reddine ilişkin 3.11.2011 tarih ve 11789 sayılı Şahinbey İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin eşitlik ilkesine aykırı olduğu iddiasıyla iptali istenilmektedir.

MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI SAVUNMASININ ÖZETİ : 657 sayılı Yasa'nın 4/B maddesi hükmü uyarınca sözleşmeli olarak görev yapan öğretmenlerin KPSS sınav sonuç puanlarına göre atamalarının ilk atama kapsamında olduğu, Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 6.5.2010 tarihli Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe girdiği, anılan yönetmelik hükümleri uyarınca 6.5.2010 tarihinden önce Milli Eğitim Bakanlığına bağlı resmi eğitim kurumlarına kadrolu ilk atama yoluyla atananların zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutuldukları, davacının yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihten sonra 7.6.2010 tarihinde atandığı ve zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulmasının mümkün olmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

ŞAHİNBEY KAYMAKAMLIĞI SAVUNMASININ ÖZETİ: Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27. Maddesi uyarınca davacının kadrolu öğretmenliğe atanmadan önce sözleşmeli öğretmen olarak çalışılan sürelerin öğretmenlikte geçirilen süreler kapsamında değerlendirilemeyeceği ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

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

Dava; Gaziantep İli, Şahinbey İlçesi, Münire Kemal Kınöğlu İlköğretim Okulu'nda 657 sayılı Yasa'nın 4/A maddesine tabi kadrolu öğretmen olarak görev yapan davacının, zorunlu hizmet muafiyetinden yararlanma talebiyle yapmış olduğu 6.10.2011 tarihli başvurunun reddine ilişkin 3.11.2011 tarih ve 11789 sayılı Şahinbey İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

1982 Anayasası'nın 10.maddesinde; "Herkes, dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşittir. Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadırlar." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36.maddesinin "Ortak Hükümler" başlığı altında yer alan C/6 bendinde; "Bu Kanunun 4 üncü ve 237.maddesinin (e) fıkrasına göre sözleşme ile istihdam edilenlerin, memuriyete geçirilmeleri halinde, sözleşmeli olarak geçirdikleri hizmet süreleri, her yıl için bir kademe ilerlemesi her üç yıl için bir derece yükselmesi verilerek suretiyle değerlendirilir." hükmü yer almaktadır.

04.06.2011 tarih ve 27954 mükerrersayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 632 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4 üncü maddesinin (B) fıkrası ile 4924 Sayılı Kanun Uyarınca Sözleşmeli Personel Pozisyonlarında Çalışanların Memur Kadrolarına Atanması Amacıyla Devlet Memurları Kanununda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararnameyle 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa eklenen geçici 37 nci 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

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011/1877

KARAR NO : 2012/811

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 vizelemiş 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 başvuruların, 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 ve Devlet Personel Başkanlığınca müştereken belirlenen memur kadrolarına bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren altmış gün içinde kurumlarınca atanacakları hükme bağlanmış, aynı maddede, bu madde hükümlerine göre memur kadrolarına atanmaların, 4 üncü maddenin (B) fıkrası ve 4924 sayılı Kanun uyarınca sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirileceği öngörülmüştür.

06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin "zorunlu çalışma yükümlülüğü süreleri" başlıklı 27. maddesinde ise;

"(1) 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.

(2) 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.

(3) 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." hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının ilk olarak 14.09.2009 tarihinde Adıyaman İli, Besni İlçesi, Üçgöz İlköğretim Okulu'na 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak göreve başladığı ve KPSS sonuçlarına göre 07.06.2010 tarihinde Gaziantep İli, Şehitkamil İlçesi, Münire Kemal Kınoglu İlköğretim Okulu'na 657 sayılı Yasanın 4/A maddesi kapsamında kadrolu öğretmen olarak atandığı, 06.10.2011 tarihinde davalı idareye başvuru yaparak, Milli Eğitim Bakanlığı'nın Öğretmenlerin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin yürürlüğe girdiği 06.05.2011 tarihinden önce göreve başlamış olduğundan bahisle tarafına zorunlu hizmet muafiyeti tanınması talebinde bulunduğu, talebinin 03.11.2011 tarih ve 11789 sayılı işlemle

T.C.

GAZİANTEP

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011/1877

KARAR NO : 2012/811

reddi üzerine anılan işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 2. maddesinde belirtilen hukuk devleti, eylem ve işlemleri hukuka uygun, insan haklarına saygılı, bu hak ve özgürlükleri koruyup güçlendiren, her alanda adaletli bir hukuk düzeni kurup bunu geliştirerek sürdüren Anayasaya aykırı durum ve tutumlardan kaçınan, hukukun üstünlüğü kuralları ile kendini bağlı sayan yargı denetimine açık olan devlettir.

Aynı bağlamda, bir hukuk devletinde yasa koyucu yasaların yalnız Anayasaya değil evrensel hukuk ilkelerine de uygun olmasını sağlamakta yükümlüdür.

Anayasanın 10. maddesindeki eşitlik, mutlak bir kuraldır ve birbiri ile aynı durumda olanlara ayrı kuralların uygulanmasını ve ayrıcalıklı kişi ve toplulukların yaratılmasını engellemektedir.

Aynı durumda olanlar için farklı düzenleme eşitliğe aykırılık oluşturur. Anayasanın amaçladığı eşitlik özellikle hukuksal eşitlik olup eylemli eşitlik değildir.

Aynı hukuksal durumlar aynı, ayrı hukuksal durumlar ayrı kurallara bağlı tutulur ve dolayısı ile Anayasanın öngördüğü eşitlik sağlanır.

Kişisel nitelikleri ve durumları aynı olanlar arasında yasal olarak konulan kurallara değişikken uygulamalar yapılmaz.

Olayda, davacının 14.09.2009 tarihinde Adıyaman İli, Besni İlçesi, Üçgöz İlköğretim Okulu'na 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak göreve başladığı ve KPSS sonuçlarına göre 07.06.2010 tarihinde Gaziantep İli, Şehitkamil İlçesi, Münire Kemal Kınoğlu İlköğretim Okulu'na 657 sayılı Yasanın 4/A maddesi kapsamında kadrolu öğretmen olarak atandığı, davacı ile aynı durumda olan ve KPSS sonuçlarına göre atanamayıp, 632 sayılı KHK uyarınca kadrolu olarak ataması yapılan personelin sözleşmeli personel pozisyonunda geçirdiği hizmet süresinin kadrolu öğretmenler gibi değerlendirilmesine rağmen davacının sözleşmeli öğretmenlikte geçen hizmet sürelerinin değerlendirilmeye alınmadığı, sözleşmeli pozisyonunda görev yapmakta iken kadroya geçen personele tanınan hakların Anayasanın 10.maddesindeki eşitlik ilkesi gereği sözleşmeli öğretmen olarak görev yapmakta iken KPSS puanına göre kadrolu öğretmenliğe atanan davacıya da uygulanması gerektiği, aksi bir uygulamanın Anayasa'nın 10. maddesinde yerini bulan eşitlik ilkesine aykırı olacağı ve çalışma barışını bozacağı, bu bağlamda, davacının zorunlu hizmet muafiyeti tanınması talebiyle yapmış olduğu başvurunun reddine ilişkin işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 130,10 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere 28/05/2012 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan
ÖMER CİVRİ
38465

Üye
FATİH CENİK
101804
X

Üye
VAHAP ÇOBAN
118681

YARGILAMA GİDERLERİ:

Başvurma Harcı : 18,40 TL
Karar Harcı : 18,40 TL
Y.D. Harcı : 30,30 TL
Posta Gideri : 63,00 TL
TOPLAM : 130,10 TL



T.C.

GAZİANTEP

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011/1877

KARAR NO : 2012/811

AZLIK OYU: Olayda; davacının ilk olarak 14.09.2009 tarihinde Adıyaman İli, Besni İlçesi, Uçgöz İlköğretim Okulu'nda 657 sayılı Kanunun 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak göreve başladığı, 2010 yılı kadrolu öğretmen atamalarında KPSS sonuçlarına göre 04.06.2010 tarihinde Gaziantep İli, Şahinbey İlçesi, Münire Kemal Kınöğlu İlköğretim Okulu'na 657 sayılı Kanunun 4/A maddesi kapsamında kadrolu öğretmen olarak atanması nedeniyle sözleşmesinin feshedildiği, 15.06.2010 tarihinde de anılan okulda görevine başladığı, 06.05.2010 tarihinde yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 27.maddesinde öngörülen zorunlu hizmet süresine tabi tutulduğu, 04.06.2011 tarihinde yürürlüğe giren 632 sayılı KHK ile sözleşmeli öğretmenlerin kadroya geçirilmeleri üzerine 06.10.2011 tarihinde Şahinbey Kaymakamlığına başvurarak daha önce sözleşmeli öğretmen olarak görev yapması nedeniyle zorunlu hizmet muafiyetinden yararlanma isteminde bulunduğu, başvurusunun dava konusu işlemle reddi üzerine bakılan davanın açıldığını anlaşılmaktadır.

Davacı tarafından, kendisi ile aynı durumda olan ve KPSS sonuçlarına göre atanamayıp, 04.06.2011 tarihinde yürürlüğe giren 632 sayılı KHK uyarınca kadrolu olarak ataması yapılan personelin sözleşmeli personel pozisyonunda geçirdiği hizmet süresinin kadrolu öğretmenler gibi değerlendirilmesine rağmen kendisinin sözleşmeli öğretmenlikte geçen hizmet sürelerinin değerlendirilmeye alınmamasının Anayasada öngörülen eşitlik ilkesine aykırı olduğu iddia edilmekte ise de; davacının Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin yürürlüğe girmesinden sonra, 632 sayılı KHK'nın yürürlüğe girmesinden önce KPSS sonuçlarına göre kadroya atandığı, dolayısıyla Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği kapsamında zorunlu hizmet süresine tabi olduğu, bununla birlikte 632 sayılı KHK kapsamında sözleşmeli öğretmenlikten kadroya atananlar ile aynı kapsamda olmadığı tartışmasızdır.

Kanuni düzenlemeler yapılırken, düzenlemenin içeriğini belirlemek, hangi tarihte yürürlüğe gireceğini tayin etmek, düzenlemeden kimlerin ne şekilde yararlanacağına karar vermek yasama organının takdirindedir.

Bu durumda, 632 sayılı KHK'nın kapsamının yargı kararıyla genişletilmesine olanak bulunmadığından, kadroya geçtiği tarih itibarıyla Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği kapsamında olan ancak 632 sayılı KHK kapsamında olmayan davacının, başvuru tarihi olan 06.10.2011 tarihi itibarıyla zorunlu hizmet süresinin devam etmesi nedeniyle zorunlu hizmet muafiyetinden yararlanma isteminin reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; davanın reddine karar verilmesi gerekirken aksi yönde verilen çoğunluk kararına katılmıyorum.

Üye

FATİH CENİK

101804

