

T.C.
MARDİN
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1435

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI)

: **AHMET MALKOÇ**

Yol İş Sendikası İlköğretim Okulu Cumhuriyet Mah.
926 Sok. - Kızıltepe/MARDİN

KARŞI TARAFLAR (DAVALI)

: 1- MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI - ANKARA

2- KIZILTEPE KAYMAKAMLIĞI
Kızıltepe/MARDİN

İSTEMİN ÖZETİ

: Mardin İli, Derik İlçesi Mehmet Akif Ersoy İlköğretim Okulu'nda sözleşmeli İngilizce öğretmeni olarak görev yapmakta iken 04.06.2010 tarihinde KPSS puanı ile Mardin ili Kızıltepe ilçesi Yol-İş Sendikası İlköğretim Okuluna kadrolu öğretmen olarak atanan davacı tarafından, 06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği ile getirilen geriye dönük zorunlu hizmet yükümlülüğünden muafiyetten yararlanılmasını istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin davalı idarenin 27.08.2012 tarih ve 9597 ayılı işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI

SAVUNMASININ ÖZETİ

: Davacının KPSS puanına göre yapılan atamasının ilk atama olduğu, Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirmelerine ilişkin Yönetmeliğin 06.05.2010 tarihinde yürürlüğe girdiği, davacının bu tarihten sonra 04.06.2010 tarihinde kadrolu öğretmen olarak atanması nedeniyle zorunlu çalışma yükümlülüğünden muaf tutulmasının mümkün olmadığı, bu sebeple davacının talebinin reddedildiği, tesis edilen işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı ve davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

KIZILTEPE KAYMAKAMLIĞI

SAVUNMASININ ÖZETİ

: Davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Mardin İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, Mardin İli, Derik İlçesi Mehmet Akif Ersoy İlköğretim Okulu'nda sözleşmeli İngilizce öğretmeni olarak görev yapmakta iken 04.06.2010 tarihinde KPSS puanı ile Mardin ili Kızıltepe ilçesi Yol-İş Sendikası İlköğretim Okuluna kadrolu öğretmen olarak atanan davacı tarafından, 06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği ile getirilen geriye dönük zorunlu hizmet yükümlülüğünden muafiyetten yararlanılmasını istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin davalı idarenin 27.08.2012 tarih ve 9597 ayılı işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

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.

1

T.C.
MARDİN
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1435

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 verilmek suretiyle değerlendirilir." hükmü yer almaktadır.

04.06.2011 tarihli ve mükerrer 27954 sayılı 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 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 başvuranların, 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 atananların, 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 öngörülmüş bulunmaktadır.

Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü tarafından yayımlanan 13.06.2011 tarihli duyuru ile 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında sözleşmeli personel pozisyonundan kadroya geçirilen öğretmenlerin; sözleşmeli öğretmenlikte geçirdikleri sürelerin ve hizmet puanlarının emsali kadrolu öğretmenler gibi değerlendirileceği, sözleşmeli öğretmenlik görevine 06/05/2010 tarihinden önce başlamış olanlar hakkında yürürlükteki Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği hükümlerinin uygulanacağı, bu durumda olan öğretmenlerin 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile verilen haklardan yararlanacakları gibi sözleşmeli öğretmenliğe başladıkları tarih itibarıyla bir yıllık süreyi tamamlamış olanların kılavuzlarda belirtilen gerekli şartları taşımaları kaydıyla 2011 yılı iller arası isteğe bağlı yer değiştirme, alan değişikliği ve yaz dönemi özür durumuna bağlı yer değiştirmelere de başvuru yapabilecekleri belirtilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının Mardin İli, Derik İlçesi Mehmet Akif Ersoy İlköğretim Okulu'nda 657 sayılı Devlet memurları Kanunu'nun 4/B maddesi kapsamında İngilizce Öğretmeni olarak 14.09.2009 tarihinde atandığı, burada görev yapmakta iken KPSS puanı ile 04.06.2010 tarihinde Mardin İli, Kızıltepe İlçesi, Yol-İş Sendikası İlköğretim Okulu'na kadrolu öğretmen olarak atandığı, 17.08.2012 tarihli zorunlu hizmet muafiyetinden yararlandırılması isteğiyle yaptığı başvurunun reddi üzerine bu işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

2

T.C.
MARDİN
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1435

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri birlikte değerlendirildiğinde; 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'de, bu KHK kapsamında sözleşmeli pozisyonlardan kadroya geçirilenler için sadece sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin, öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirilmesi hakkının tanındığı, bu hak dışında herhangi bir haktan açıkça bahsedilmediği, bu hak dışındaki, hizmet puanlarının emsali kadrolu öğretmenler gibi değerlendirilmesi, sözleşmeli öğretmenlik görevine 06/05/2010 tarihinden önce başlamış olanlar hakkında yürürlükteki Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği hükümlerinin uygulanması, sözleşmeli öğretmenliğe başladıkları tarih itibarıyla bir yıllık süreyi tamamlamış olanların kılavuzlarda belirtilen gerekli şartları taşımaları kaydıyla 2011 yılı iller arası isteğe bağlı yer değiştirme, alan değişikliği ve yaz dönemi özür durumuna bağlı yer değiştirmelere de başvuru yapabilmeleri, vb. hakların ise Milli Eğitim Bakanlığı'nın kendi tasarrufuyla tanınan haklardan olduğu, 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile açıkça tanınan sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin, öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirilmesi hususunun ise 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesinin Ortak Hükümler başlığı altında yer alan C/6 bendi uyarınca sözleşmeli pozisyonundan kadrolu pozisyona geçen herkese uygulanması gerekli bir hak olduğu görülmektedir.

Bu durumda; 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında sözleşmeli pozisyonlardan kadroya geçen personele tanınan sözleşmeli personel pozisyonlarında geçirdikleri hizmet sürelerinin, öğrenim durumlarına göre yükselebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirilmesi hakkının, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesinin Ortak Hükümler başlığı altında yer alan C/6 bendi hükmü gereği sadece 632 sayılı KHK kapsamında kadroya geçen personele değil sözleşmeli pozisyonda görev yapmakta iken kadroya geçen tüm personel için uygulanması gerekli bir hak olması, bu hak dışında Milli Eğitim Bakanlığı'nın kendi tasarrufuyla 632 sayılı KHK kapsamında sözleşmeli öğretmenlikten, kadrolu öğretmenliğe geçen personele tanınan diğer hakların ise, Anayasanın 10. maddesindeki eşiklik ilkesi gereği sözleşmeli öğretmen olarak görev yapmakta iken KPSS puanına göre kadrolu öğretmenliğe atanan davacıya da uygulanması gerektiği, davacının zorunlu hizmet yükümlülüğünün kaldırılması yönündeki talebinin reddine ilişkin işlemde bu sebeple hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin uygulanması durumunda davacının ilk atama döneminde atama hakkından yararlanamayacağından, davacı için telafisi güç zararlar doğabileceği açıktır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın YÜRÜTÜLMESİNİN DURDURULMASINA, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Diyarbakır Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere, 06/12/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

BAŞKAN VEKİLİ
HASAN TÜRKAY
97741

Üye
ABDULLAH SOLAK
101597

Üye
TUĞBA SÜRÜCÜ
101135