

T. C.

MUĞLA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/68

KARAR NO : 2012/1078

DAVACI : YASEMİN YILDIRIM

VEKİLİ : AV. MEHMET EMRE DOĞAN

Kültür Mah. Demokrasi Meydanı Ş. Ahmet Kayar İşhanı No:2/1 K:3 - Aliğa/İZMİR

DAVALI : MUĞLA VALİLİĞİ - Merkez/MUĞLA

DAVANIN ÖZETİ : Muğla İli, Ortaca İlçesi'nde öğretmen olarak görev yapan davacının, sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Muğla İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 07.12.2011 tarih ve 29632 sayılı işleminin; hukuka aykırı olduğu, 657 sayılı Yasanın 36. maddesi uyarınca talebinin kabul edilmesi gerektiği, öte yandan, 632 sayılı KHK hükümleri uyarınca kadroya geçenlerin anılan haktan yararlanırken kendisinin yararlandırılmamasının eşitlik ilkesine aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : 632 sayılı KHK hükümlerinin sözleşmeli olarak görev yapanları kapsadığı, davacının ise kadrolu olarak görev yapması nedeniyle anılan hükümlerden faydalanma imkanını bulunmadığı öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

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

Dava; Muğla İli, Ortaca İlçesi'nde öğretmen olarak görev yapan davacının, sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Muğla İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 07.12.2011 tarih ve 29632 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

Anayasamızın 10. maddesinde; ... Devlet organları ve idare makamların bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorunda oldukları hükmüne yer verilmiştir.

1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu'nun 43. maddesinde; Öğretmenliğin, Devletin eğitim, öğretim ve bununla ilgili yönetim görevlerini üzerine alan özel bir ihtisas mesleği olduğu, öğretmenlerin bu görevlerini Türk Milli Eğitiminin amaçlarına ve temel ilkelerine uygun olarak ifa etmekle yükümlü oldukları, öğretmenlik mesleğine hazırlığın genel kültür, özel alan eğitimi ve pedagojik formasyon ile sağlanacağı, yukarıda belirtilen nitelikleri kazanabilmeleri için, hangi öğretim kademesinde olursa olsun, öğretmen adaylarının yüksek öğrenim görmelerinin sağlanmasının esas olduğu, bu öğrenim lisans öncesi, lisans ve lisans üstü seviyelerde yatay ve dikey geçişlere de imkan verecek biçimde düzenleneceği, öğretmenlik mesleğinin; adaylık döneminden sonra öğretmen, uzman öğretmen ve başöğretmen olmak üzere üç kariyer basamağına ayrılacağı ve adaylık döneminini başarıyla tamamlayanların mesleğe öğretmen olarak atanacağı hükme bağlanmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 36. maddesinin 'Ortak Hükümler' başlığı altında yer alan C/6 bendinde ise; 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 değerlendirileceği hükmüne yer verilmiştir.

632 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 1. maddesiyle 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa eklenen Geçici 37. maddenin 1. fıkrasında "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 başvurular, 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 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. "düzenlemesine yer verilmiştir.

Öte yandan; 06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27. maddesinin 2. fıkrasında; bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden sonra Bakanlık öğretmen kadrolarında göreve başlayanların zorunlu çalışma yükümlülüğüne tabi oldukları belirtilmiş, 31. maddesinin son fıkrasında ise, zorunlu çalışma yükümlülüğü öngörülen hizmet alanlarındaki eğitim kurumlarında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (B) bendi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak geçirilen sürelerin zorunlu çalışma süresinden sayılacağı öngörülmüştür.

Dosyanın incelenmesinden, halen Muğla İli, Ortaca İlçesi'nde öğretmen olarak görev yapan davacının, 22.11.2011 tarihli dilekçe ile idareye başvuruda bulunarak 15.01.2010 tarihinde 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak Antalya İli, Gazipaşa İlçesi, Gazipaşa Lisesi'nde göreve başlayarak 6.12.2010 tarihinde de KPSS puanı ile bulunduğu yere kadrolu olarak atanması nedeniyle sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı söz konusu hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması isteminde bulunduğu, Muğla İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 07.12.2011 tarih ve 29632 sayılı işlemi ile talebinin reddi üzerine de bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda her ne kadar, 06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 27. maddesinin 2. fıkrasında, anılan Yönetmeliğin yayımı tarihinden sonra Bakanlık öğretmen kadrolarında göreve başlayanların zorunlu çalışma yükümlülüğüne tabi oldukları düzenlemesine yer verilmiş ise de, davacının 15.01.2010 tarihinde 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli öğretmen olarak göreve başladığı, 1739 sayılı Milli Eğitim Temel Kanunu'nun 43. maddesinde de adaylık dönemini başarıyla tamamlayanların mesleğe öğretmen olarak atanacakları belirtildiği, dolayısıyla, sözleşmeli ve kadrolu öğretmen ayrımının yapılmadığı, sözleşmeli statüde öğretmen olarak görev yapmakta iken yine öğretmen olarak memur kadrolarına atananların yaptığı görevde her hangi bir değişiklik olmadığı, sadece tabi oldukları personel rejiminde değişiklik olduğu, bu itibarla

zorunlu hizmete tabi personelin belirlenmesinde sözleşmeli öğretmenler ile kadrolu öğretmenler arasında farklı bir uygulama yapılmaması gerektiği, kaldı ki, 632 sayılı KHK uyarınca davacıdan sonra kadroya geçenlerin sözleşmeli personel pozisyonunda geçirdikleri sürelerin kadrolu öğretmenlikte geçmiş gibi değerlendirilerek zorunlu hizmetten muaf tutuldukları, KPSS sonucuna göre kadroya geçen davacının ise zorunlu hizmete tabi tutulması halinde bu durumun Anayasanın 10 maddesinde yer alan eşitlik ilkesine aykırı olacağı da kuşkusuz olduğundan, davacının sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı hizmet süresinin öğretmenlik mesleğinde geçmiş sayılarak zorunlu hizmetten muaf tutulması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin olarak tesis edilen dava konusu işlemde hukuka ve mevzuata uyarlılık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle , d ava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 123 , 00- TL yargılama gideri ile 60 0,00 - TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacı ya verilmesine, artan posta ücretinin hükmün kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğin i izleyen günden itibaren (30) gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere 29/08/2012 tarihinde oybirliği yle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye
MUSTAFA	UĞUR	ESRA
NAFİZ	TAŞTEMİR	SARIKAYA
ACAR	97712	120477
37853		

YARGILAMA GİDERLERİ:

Başvurma

Harcı :

21,15 TL

Karar

Harcı :

21,15 TL

Vekalet

Harcı :

3,30

TL

YD

Harcı :

34,80

TL

Posta

Gideri :

42,60

TL

TOPLAM:

123,00 TL

Y/Y 24/09

Bu döküman elektronik imzalıdır !