

T.C.
VAN
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1486

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : SONGÜL SAYGICI'YI TEMSİLEN EĞİTİM BİR
-SEN

VEKİLİ : AV. KADRIYE CANYURT
GmK Bulvarı S.Danış Tunalıgil Sok. No:3/13 Maltepe
Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAFLAR (DAVALI) : 1- MUŞ VALİLİĞİ /MUŞ

VEKİLİ : AV. ZEYNEP KILIÇ - Aynı Yerde
2- BULANIK KAYMAKAMLIĞI/MUŞ
3- MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI /ANKARA

İSTEMİN ÖZETİ : Muş ili, Bulanık ilçesi, 125. Yıl Bulanık İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapmakta olan davacı tarafından 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4/B maddesi uyarınca sözleşmeli öğretmen olarak çalıştığı sürenin adaylık süresinden değerlendirilerek zorunlu hizmetten muaf tutulma ve özlük haklarının iadesi istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 27/07/2012 tarih ve 4167 sayılı Bulanık Kaymakamlığı işlemi ile bu işlemin dayanağı 20/07/2012 tarih ve 9563 sayılı Muş Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

MUŞ VALİLİĞİ

SAVUNMASININ ÖZETİ : Davacının 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin yürürlük tarihinden önce kardoya atanmış olduğu, bu nedenle anılan KHK hükümlerinden faydalanmasının mümkün olmadığı, işlemin hukuka uygun olduğu savunulmaktadır.

BULANIK KAYMAKAMLIĞI

SAVUNMA ÖZETİ : Savunma verilmemiştir.

MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI

SAVUNMA ÖZETİ : Savunma verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

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

Dava, Muş ili, Bulanık ilçesi, 125. Yıl Bulanık İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapmakta olan davacı tarafından 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4/B maddesi uyarınca sözleşmeli öğretmen olarak çalıştığı sürenin adaylık süresinden değerlendirilerek zorunlu hizmetten muaf tutulma ve özlük haklarının iadesi istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 27/07/2012 tarih ve 4167 sayılı Bulanık Kaymakamlığı işlemi ile bu işlemin dayanağı 20/07/2012 tarih ve 9563 sayılı Muş Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

TC Anayasası'nın "Kanun Önünde Eşitlik" başlığı altında 10. maddesinde "Herkes, dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşittir." hükmüne, aynı maddenin 3 ve 4. fıkralarında "Hiçbir

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1486

kişiye, aileye, zümreye veya sınıfa imtiyaz tanınamaz. Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadırlar." hükmüne yer verilmiştir. Yine Anayasa'nın "Zorla Çalıştırma Yasası" başlığı altında 18. maddesinde "Hiç kimse zorla çalıştırılmaz. Angarya yasaktır." hükmüne yer verilmiştir. Anayasa'da ifade bulan angarya kelimesi, Türk Dil Kurumu Büyük Türkçe Sözlük'te diğer tanımlarıyla birlikte "Usandırıcı, bıktırıcı, zorla yapılan iş" şeklinde tanımlanmıştır.

06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Milli Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin "Zorunlu çalışma yükümlülüğü süreleri" başlıklı 27. maddesinin 2. fıkrasında, "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 4üncü hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 7 yıl, 5 inci hizmet alanındaki eğitim kurumlarında en az 6 yıl, çalışmakla yükümlüdürler." hükmüne yer verilmiştir.

Yukarıda yer verilen 632 sayılı KHK ile 04.06.2011 tarihinde sözleşmeli statüde çalışan öğretmenlere kadrolu statüde çalışma hakkı kazandırıldığı ve bunun yanında diğer özlük haklarında, zorunlu hizmet yükümünden muafiyet gibi, iyileştirmeye gidildiği; yine 06.05.2010 tarihinde yayımlanarak yürürlüğe giren Millî Eğitim Bakanlığı Öğretmenlerinin Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin "Zorunlu çalışma yükümlülüğü süreleri" başlıklı 27. maddesinin 2. fıkrasında, "Bu Yönetmeliğin yayımı tarihinden sonra Bakanlık öğretmen kadrolarında göreve başlayanlar" ifadesine yer verilerek, Yönetmelik'in yayımından önce kadroya geçen öğretmenlere zorunlu hizmet yükümünden muafiyet hakkı getirildiği anlaşılmaktadır. Dolayısıyla yukarıda yer verilen Yönetmelik'in yürürlüğe girdiği 06.05.2010 tarihi ile 632 sayılı KHK'nın yürürlüğe girdiği 04.06.2011 tarihi arasında kendi bireysel çalışmaları ve gelişimi sayesinde sınavda başarılı olarak sözleşmeli statüden kadrolu statüye geçen öğretmenlerin gerek 06.05.2010 tarihli Yönetmelikle gerek 04.06.2011 tarihli KHK ile getirilen haklardan yararlanamadıkları anlaşılmaktadır.

Yukarıda alıntılanan Anayasa hükümleri kesin bir dille devlet ve idare makamlarının eşitlik ilkesine uygun davranmak zorunda olduğunu ifade etmekte olup, angarya yasağının devletin çalıştırdığı kişiler için de geçerli olduğu anlaşılmakla; 632 sayılı KHK ile 04.06.2011 tarihinde sözleşmeli statüde çalışanlara kadrolu statüye geçme hakkı verildiği ve bununla birlikte özlük haklarında iyileştirmelere gidildiği, ancak bu tarihten önce sınavda başarılı olmak suretiyle kadroya geçenler hakkında bu KHK'da bir düzenleme bulunmadığı, dolayısıyla 04.06.2011'den önce kendi gelişimi ve başarısıyla kadroya geçenlerle bu KHK'dan yararlanarak kadroya geçenler arasında eşitsizlik olduğu; aynı durumda olan kişilerden bir kısmına zorunlu hizmet yükümünden muafiyet tanınarak atanma talebinde bulunma hakkı verilmesi, diğer bir kısma ise zorunlu hizmet muafiyeti tanınmayarak atanma talebinde bulunma hakkı verilmemesi nedeniyle, atanamayan kişilere, atanmış kişilere göre bıktırıcı ve zorla iş yaptırılmış olacağı bunun da angarya niteliğinde olacağı; nihayet Anayasa'da yer bulan "Eşitlik" ilkesine ve "Angarya Yasası"na uymak durumunda olan idarenin bu eşitsizliği gidermek durumunda olduğu sonuç ve kanaatine ulaşılmıştır.

Nitekim dava konusu uyuşmazlık özelinde bu eşitsizliği gidermek için davalı idare

T.C.
VAN
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/1486

önünde yasal engel bulunmadığı da görülmektedir.

Bu durumda, 04.06.2011 tarihinden önce, 16.12.2010 tarihinde kadroya geçen davacının, sözleşmeli öğretmen olarak çalıştığı sürenin adaylık süresinden değerlendirilerek zorunlu hizmetten muaf tutulma ve özlük haklarının iadesi istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Öte yandan, dava konusu zorunlu çalışma yükümlülüğünün devam etmesi halinde naklen atamasına engel teşkil etmesi dikkate alındığında işlemin davacı yönünden telafisi güç ve imkansız zararlar doğuracağı da açıktır.

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 tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Van Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere, 17/01/2013 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
ERHAN ÖZGECİ
97706

Üye
HÜSEYİN USLAN
101102

Üye
NURDAN YALÇIN
101124

