

T.C.
VAN
3. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/402

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : SERKAN DOĞAN

Sabancı İlköğretim Okulu Yüksekova/HAKKARİ

KARŞI TARAF (DAVALI) : 1-YÜKSEKOVA KAYMAKAMLIĞI

Yüksekova/HAKKARİ

2-MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI -ANKARA

İSTEMİN ÖZETİ

: Hakkari İli, Yüksekova İlçesi, Sabancı İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacının, 657 sayılı Yasa'nın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli olarak çalıştığı sürelerin kadrolu hizmetinden sayılarak adaylığının kaldırılması, kadro derecesinin düzeltilmesi ve zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Yüksekova Kaymakamlığı'nın 16.03.2012 tarih ve 1699 sayılı işleminin; hukuka aykırı olduğu, sözleşmeli olarak çalıştığı sürelerin değerlendirilmesi gerektiği ileri sürülerek iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

YÜKSEKOVA KAYMAKAMLIĞI'NIN SAVUNMA ÖZETİ : Dava konusu işlemden hukuka aykırılık bulunmadığı öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI'NIN SAVUNMA ÖZETİ: 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4/B maddesine göre sözleşmeli statüde istihdam edilip daha sonra Milli Eğitim Bakanlığı kadrolarına ilk atama yoluyla kadrolu öğretmen olarak atanan davacının sigortalı olarak çalıştığı sürelerin kazanılmış hak aylık derece ve kademesinden değerlendirilmesinin ve aday memur olarak değerlendirilen davacının asaletinin onaylanmasının mümkün olmadığı, bir yıllık çalışma süresini doldurmamış davacının, bu çalışma süresini tamamladığında adaylığının kaldırılacağı, tesis edilen işlemin mevzuata uygun olduğu öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Van Nöbetçi İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; Hakkari İli, Yüksekova İlçesi, Sabancı İlköğretim Okulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacının, 657 sayılı Yasa'nın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli olarak çalıştığı sürelerin kadrolu hizmetinden sayılarak adaylığının kaldırılması, kadro derecesinin düzeltilmesi ve zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulması istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Yüksekova Kaymakamlığı'nın 16.03.2012 tarih ve 1699 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

04.06.2011 günlü, 27954 sayılı Mükerrer Resmi Gazete'de 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 Kararname 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

T.C.
VAN
3. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/402

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 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 atanacakları hükmüne 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 süreleri, öğrenim durumlarına göre yüklebilecekleri dereceleri aşmamak kaydıyla kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirileceği öngörülmüştür.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 54. maddesinde "Aday olarak atanmış Devlet memurunun adaylık süresi bir yıldan az iki yıldan çok olamaz ve bu süre içinde aday memurun başka kurumlara nakli yapılamaz."; 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." hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının Hakkari İli, Yüksekova İlçesi, Ortaç Köyü Konak Mezarısı İlköğretim Okuluna 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4/B maddesine göre sözleşmeli öğretmen olarak görevlendirilerek 17.11.2008 tarihinde görevine başladığı, bu dönemde temel ve hazırlayıcı eğitimleri başarıyla bitirdiği, sonrasında KPSS puanı ile ilk atama yoluyla 01.06.2011 tarihli kararname ile halen görev yapmakta olduğu Hakkari İli, Yüksekova İlçesi, Sabancı İlköğretim Okuluna kadrolu öğretmen olarak atanarak 07.09.2011 tarihinde görevine başladığı, 13.03.2012 günlü dilekçe ile 06.05.2010 tarihli Yönetmelik değişikliği ve 632 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'den yararlanarak sözleşmeli öğretmenlikten kadrolu öğretmenliğe geçen meslektaşları gibi adaylığının kaldırılması, kadro derecesinin düzeltilmesi ve zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulması istemiyle yaptığı başvurunun Yüksekova Kaymakamlığı'nın 16.03.2012 tarih ve 1699 sayılı dava konusu işlemle reddi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, davacının 17.11.2008 tarihinden KPSS puanı ile kadrolu olarak atandığı 01.06.2011 tarihinde kadar 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4/B maddesine göre sözleşmeli öğretmen olarak görev yaptığı, görevine devam ettiği sırada, arada kesinti olmaksızın ilk atama yoluyla kadrolu statüsüne kavuştuğu, her ne kadar kadrolu statüsüne yapılan atama ilk atama olarak isimlendirilse de, atandığı görevin daha önce yürüttüğü kamu görevinin devamı niteliğinde olduğu, 657 sayılı Kanun'da öngörülen adaylık süresinden daha fazla bir süre görev yaptığı, bu süre içerisinde temel, hazırlayıcı ve uygulamalı eğitime tabi tutularak bu eğitimi başarıyla tamamladığı görüldüğünden, adaylığının kaldırılması isteminin reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Davacının, kadro derecesinin düzeltilmesi ve zorunlu hizmet yükümlülüğünden muaf tutulması istemine gince,

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 kişiye, aileye, zümreye

T.C.

VAN

3. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/402

veya sınıfa imtiyaz tanınmaz. Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadırlar." hükmüne yer verilmiştir. Yine Anayasa'nın "Zorla Çalıştırma Yasağı" 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, biktırıcı, zorla yapılan iş" şeklinde tanımlanmıştır.

06.05.2010 tarih ve 27573 sayılı Resmi Gazete'de 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;* 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, 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 oluştuğu; 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 biktırıcı ve zorla iş yaptırılmış olacağı bunun da angarya niteliğinde olacağı; nihayet Anayasa'da yer bulan "Eşitlik" ilkesine ve "Angarya Yasağı"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 önünde yasal engel bulunmadığı da görülmektedir.

Bu durumda, 04.06.2011 tarihinden önce, 01.06.2011 tarihinde kadroya geçen davacının kadro derecesinin düzeltilmesi ve zorunlu hizmet muafiyetinden yaralandırılmak istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

T.C.
VAN
3. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/402

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 25/07/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
EROL ASLAN
40605

Üye
CİHAN ÖNAL
101095

Üye
ASSİYE SOLAK
101140

