

**DANIŞTAY  
BEŞİNCİ DAİRE**

**Esas Yılı: 1991  
Esas No: 2571  
Karar Yılı: 1993  
Karar No: 3431  
Karar Tarihi: 29/09/1993**

**ÖZEL ÖĞRETİM KURUMLARINDA BAĞ-KUR'A TABİ OLARAK GEÇEN HİZMET  
SÜRESİNİN MEMURLUĞA ATANMA SIRASINDA YAPILAN İNTİBAKTA  
DEĞERLENDİRİLMESİ GEREKTİĞİ HK.<**

Öğretmen olan davacı, Bağ-Kur'da geçen 11 yıl, 8 ay 24 günlük hizmet süresinin 657 sayılı Yasanın 36/C-5 maddesi uyarınca intibakında değerlendirilmesi yolundaki başvurusunun reddine ilişkin işlemin iptali is temiyli dava açmıştır.

İdari Mahkemesi kararıyla, 657 sayılı Yasanın 36.maddesinin C/5 fıkrasında özel okullarda öğretmenlik veya yöneticilik yaptıktan sonra Milli Eğitim Bakanlığı emrinde memuriyete kabul edilenlerin özel okullarda geçen hizmet sürelerinin 2/3'ünün intibakında değerlendirileceğinin hükme bağlandığı hükümde geçen özel okulların 625 sayılı Özel Öğretim Kurumları Kanunu ile kurulmasının öngörüldüğü, davacının 625 sayılı Özel Öğretim Kurumları Kanununa tabi işyerinde Bağ-Kur'lu olarak çalıştığı tartışmasız olduğu ve Bağ-Kur'da geçen hizmet sürelerinin intibakında değerlendirilebilmesi için bu sürelerin özel okullarda geçmesi gerektiğinin, 657 sayılı Yasanın 36.maddesinin C/5 fıkrasında açıkça belirtildiği, oysa, davacının Bağ-Kur'lu olarak çalıştığı işyerinin kanunda öngörülen özel okul niteliğinde olmayıp, Özel Öğretim Kurumları Kapsamında olan kurs niteliğinde olduğu, davacının hizmetlerinin değerlendirilmesi halinde 657 sayılı Yasanın 36.maddesinin C/5 fıkrasının yürürlüğe girdiği tarihte yürürlükte bulunan Özel Öğretim Kurumları Kanunu kapsamında bulunan özel kurs ve dershanelerin varlığına karşı, Yasanın bunları kapsamamış olması nedeniyle bu Kurumlarda geçen hizmet sürelerinin değerlendirilmesinin Yasanın kuruluş amacına aykırı düşeceği gerekçesiyle dava reddedilmiştir.

Davacı; 625 sayılı Yasanın 1.maddesinde yasaya tabi kurumlar sayılırken özel okul ile kursların ayrı statüde değerlendirilmesi yoluna gidilmediğini, adı geçen 657 sayılı Yasanın 36/C/5 fıkrası ile özel okullarında görev yapan öğretmen ile özel sektörde aynı hizmeti yapan Öğretmen arasında eşitsizlik yaratıldığını, oysa söz konusu kanun hükmü ile Milli Eğitim Bakanlığında görev almayı teşvik etmenin amaçlandığını öne sürmekte ve idare mahkemesi kararının temyizden incelenerek bozulmasını istemektedir.

657 sayılı Yasanın 36.maddesinin C/5 fıkrasında; "Özel Okullarda Öğretmenlik veya yöneticilik yaptıktan sonra Milli Eğitim Bakanlığı emrinde memuriyete kabul edilenlerin özel okullarda geçen hizmet sürelerinin 2/3'nün her yılı bir kademe ilerlemesi ve her üç yılı bir derece yükselmesine esas olacak şekilde değerlendirilir..." hükmüne yer verilmiş bulunmaktadır.

Madde, değerlendirilecek hizmet süresi "özel okullarda geçen süre", olarak belirtilmiş ise de, anılan maddeyi yasanın diğer intibak hükümleriyle birlikte değerlendirmek ve yasa koyucunun amacına saptamak gerekmektedir.

Maddenin devamında değerlendirilecek sürenin azami sınırı saptanırken "özel sektörde geçen süre 12 yılı geçemez" denilmiş olup, "özel okul" ibaresinden daha kapsamlı bir ibare kullanılmıştır.

36.Maddenin Ortak Hükümler Bölümünün (C) bendinin 1,2 ve 3 numaraların da, teknik hizmetler, sağlık hizmetleri, avukatlık hizmetleri sınıfına girenlerin memurluğa girmeden önce "özel Kurumlarda, geçen hizmetlerinin değerlendirilmesi öngörülmüştür.

Aynı Yasanın intibaka ilişkin ek geçici 2.maddesinin C/g bendinde aynen "Özel Okullarda yöneticilik ve öğretmenlik yapanlardan Milli Eğitim Bakanlığı emrinde görev kabul etmiş olanların, özel öğretim kurumlarında, geçen hizmet sürelerinin maddede belirlenen kısmının intibakta değerlendirileceği hükmü yer almıştır.

657 sayılı Kanunun 36.maddesine ortak Hükümler başlığı altındaki maddelerin eklenmesine dair 1897 sayılı kanunun gerekçesinde "evvelce intibakı yapılanlarla sonradan göreve alınacakların intibakı arasında mutabakat sağlamak" amacı açıkça belirtilmiştir.

Bütün bu hükümlerine birlikte incelenmesinden, C/5 fıkrasındaki "Özel Okul" ibaresinin dar anlamda değil "Özel Öğretim Kurumu" anlamında anlaşılması gerekmektedir.

Olayda 26.8.1960 tarihinde ilkokul öğretmeni olarak göreve başlayan davacının 12.4.1978 tarihinde bu görevinden istifa ederek ayrıldığı ve ayrıldığı tarihte 5.derecenin 2.kademesinde bulunduğu, daha sonra kendisine ait olan Özel Bekir Yürür Daktilo ve Muhasebe Kursunu açarak kendi işyerinde daktilo öğretmeni ve kurs müdürü olarak 7.7.1978-31.3. 1990 tarihleri arasında Bağ-Kur'a tabi olarak çalıştığı, bu görevinden ayrılarak tekrar 23.3.1990 tarihinde açıktan ataması yapılarak öğretimlik görevine başladığı ve BAĞ-KUR'a bağlı olarak geçen 11 yıl, 8 ay 24 günlük hizmet süresinin intibakında sayılmasını istediği dava dosyasının incelenmesinden anlaşılmaktadır.

Yukardan beri açıklandığı üzere davacının anılan süresinin değerlendirilmesi gerekirken bu hizmet süresinin, kanunda belirtilen özel okulda değil özel öğretim kurumu niteliğindeki kursta geçmesi nedeniyle intibakında değerlendirilemeyeceği gerekçesiyle davanın reddedilmesinde hu kiki isabet görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, davacının temyiz isteminin kabulü ile Konya İdare Mahkemesinin 1.5.1991 günlü 1991/531 sayılı kararının 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 49.maddesinin 1/b fıkrası uyarınca bozulmasına, aynı maddenin değişik 3.fıkrası gereğince dosyanın adı geçen mahkemeye gönderilmesine karar verildi.

AZLIK OYU: Bozulması istenen mahkeme kararı hukuka ve mevzuata uygun olup, onanması gerekirken bozulması yolundaki çoğunluk kararına karşıyız.

(DAN-DER; SAYI:89)BŞ/SE