

İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/913

KARAR NO : 2024/195

DAVACI :VEKİLİ : AV. DİLEK ATAK - [E-tebligat]DAVALI : MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI - [E-tebligat]VEKİLİ : AV.

DAVANIN ÖZETİ : 18/07/2022 tarihinden itibaren askerlik görevini ifa etmekte iken, İli, İlçesi, Anaokulu'na 01/09/2022 tarihinde sözleşmeli öğretmen olarak ataması yapılan ve 19/01/2023 tarihinde fiilen görevine başlayan davacı tarafından, 657 sayılı Devlet Memurları Kanuna eklenen Geçici 48. madde kapsamında kadrolu olarak atamasının yapılması talebiyle yaptığı 18/09/2023 tarihli başvurusunun zımnen reddine ilişkin işlemin; hukuka aykırı olduğu, 2022 yılının Temmuz ayında silah altına alındığı ve atamasının 01/09/2022 tarihinde yapıldığı, 22/11/2022 tarihinden önce göreve başlayamamasının sebebinin vatan hizmeti olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Dava konusu işlemde hukuka ve mevzuata aykırı bir yön bulunmadığı, zira 01/09/2022 tarihinde gerçekleştirilen atama sonucunda atanmış ise de, atandığı tarihte askerlik hizmetini yerine getirmek üzere silah altında olduğundan dolayı görevine 20/01/2023 tarihinde başladığı, bu nedenle 7433 sayılı Kanun kapsamında kadroya geçiş hakkından yararlanmadığı, 28/11/2022 tarihi itibarıyla çalışan ve maddenin yürürlüğe girdiği (26/01/2023) tarihte sözleşmesi devam edenlerin başvuruda bulunabilecekleri ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Rize İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenmek suretiyle işin gereği görüldü:

Dava; 18/07/2022 tarihinden itibaren askerlik görevini ifa etmekte iken, İli, İlçesi, Anaokulu'na 01/09/2022 tarihinde sözleşmeli öğretmen olarak ataması yapılan ve 19/01/2023 tarihinde fiilen görevine başlayan davacının, 657 sayılı Devlet Memurları Kanuna eklenen Geçici 48. madde kapsamında kadrolu olarak atamasının yapılması talebiyle yaptığı 18/09/2023 tarihli başvurusunun zımnen reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

T.C. Anayasa'sının **72. maddesinde**; "Vatan hizmeti, her Türkün hakkı ve ödevidir. Bu hizmetin Silahlı Kuvvetlerde veya kamu kesiminde ne şekilde yerine getirileceği veya getirilmiş sayılacağı kanunla düzenlenir." hükmü yer almaktadır.

7179 sayılı Askeralma Kanunu'nun "Amaç" başlıklı **1. maddesinde**; "Bu Kanunun amacı, yükümlülük esasına göre silah altına alınacakların yoklama, sınıflandırma, celp, sevk, erteleme, muafiyet, muvazafalık işlemleri ile cezalı yükümlülere yapılacak işlemler, Türk Silahlı Kuvvetlerinden çeşitli statülerde görev yaparken ayrılan personel dâhil olmak üzere yedeklik dönemleri ile Türk Silahlı Kuvvetlerine çeşitli statülerde katılan personelin askerlik yükümlülüğünü yerine getirmiş sayılması ve bunlardan askerlik hizmetini tamamlamamış bulunanların işlemlerine ilişkin usul ve esasları düzenlemektir." hükmü, "Askerlik yükümlülüğü" başlıklı **4. maddesinde**; "(1) Türkiye Cumhuriyeti vatandaşı olan her erkek, askerlik hizmeti yapmaya mecburdur." hükmü yer almaktadır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununa 7433 sayılı Kanun ile eklenen **Geçici 48. maddesinde**; "Kamu kurum ve kuruluşlarının merkez ve taşra teşkilatı ile bunlara bağlı döner



İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/913

KARAR NO : 2024/195

sermayeli kuruluşlarda; bir yıldan az süreli, 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;

a) 28/11/2022 tarihi itibarıyla;uyarınca vizenin veya ihdas edilmiş sözleşmeli personel pozisyonlarında çalışmakta olanlardan bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihte sözleşmesi devam eden ve 48 inci maddede belirtilen genel şartları taşıyanlardan bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren otuz gün içinde yazılı olarak başvurular; ... pozisyonlarına ilişkin vize ve ihdas cetvellerindeki nitelikler dikkate alınmak suretiyle Cumhurbaşkanınca belirlenen memur kadrolarına, ... bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren altmış gün içinde kurumlarına atanırlar. " hükmü, **aynı maddenin 3. fıkrasında**; "Birinci fıkrada belirtilen mevzuat hükümlerine göre çalışmakta iken 28/11/2022 tarihinde askerlik, doğum, evlat edinme, görevlendirme, ücretsiz izin gibi nedenlerle görevlerinde bulunmayanlardan ilgili mevzuatına göre yeniden hizmete alınma şartlarını kaybetmemiş olanlar hakkında da bu madde hükümleri uygulanır. Bunlar için birinci fıkrada belirtilen başvuru ve atanmaya ilişkin süreler yeniden hizmete alındıkları tarihten itibaren başlar." hükmü yer almaktadır.

07.03.2023 tarih ve 71698683 sayılı Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü yazısında, "4-Başvuru şartlarını taşıyan; ancak ilgi (a) Kanunun yürürlüğe girdiği 26.01.2023 tarihinden sonra yeniden hizmete alınmayı gerektiren nedenlerle (askerlik ...) bağlı olarak sözleşmesini fesheden veya feshedecek sözleşmeli personel için son başvuru tarihi 31.03.2023 mesai bitimi olacaktır" şeklinde düzenleme yapılmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; 18/07/2022 tarihinden itibaren askerlik görevini ifa etmekte iken, İli, İlçesi, Anaokulu'na 01/09/2022 tarihinde sözleşmeli öğretmen olarak ataması yapılan ve 19/01/2023 tarihinde fiilen görevine başlayan davacının, 657 sayılı Devlet Memurları Kanuna eklenen Geçici 48. madde kapsamında kadrolu olarak atamasının yapılması talebiyle 18/09/2023 tarihli dilekçe ile başvuruda bulunduğu ve bu başvurusunun zımnen reddedilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

1982 Anayasa'sının 2 nci maddesinde belirtilen hukuk devleti; insan haklarına dayanan, bu hak ve özgürlükleri koruyup güçlendiren, eylem ve işlemleri hukuka uygun olan, her alanda adaletli bir hukuk düzeni kurup bunu geliştirerek sürdüren, Anayasa'ya aykırı durum ve tutumlardan kaçınan, hukuku tüm devlet organlarına egemen kılan, Anayasa ve yasalarla kendini bağlı sayan, yargı denetimine açık olan devlettir.

Hukuk Devletinin unsurları doktrinde belirlenmiş olup, bunlardan konuyla ilgili iki tanesi "belirlilik" ve "hukuki güvenlik" ilkesidir. (Doç. Dr. Bahtiyar Akyılmaz-İdare Hukuku-2003) Bunlardan belirlilik ilkesinin gereği ise; maddi hukuk ve usul kurallarının önceden öngörülebilir bir açıklıkta ve kişilerin haklı beklentilerini bariz bir şekilde bertaraf etmeyecek bir şekilde düzenlenmesini gerektirir.

Uyuşmazlıkta, davacının 01.09.2022 tarihinde İli, İlçesi, Anaokulu'na atamasının yapıldığı ancak o tarih itibarıyla askerde olduğu hususunda ihtilaf bulunmadığı, askerlik hizmetinin bir kamu hizmeti olduğu ve Türkiye Cumhuriyeti vatandaşı olan her erkeğin askerlik hizmeti yapmaya mecbur olduğu, askerlik hizmetini yapmaktan dolayı görevine başlangıç yapamadığı gibi, davacının hukuken göreve başlamasının da beklenilemeyeceği, davacının askerlik hizmetini tamamladıktan hemen sonra 20.01.2023 tarihi itibarıyla atandığı okulda görevine başladığı ve 18.09.2023 tarihinde başvuruda bulunduğu ve salt kanuni olarak yükümlü bulunduğu askerlik hizmetinin yapılmasından kaynaklı olarak mevzuatın diğer kişilere tanıdığı haklardan mahrum bırakılmasının hakkaniyet ilkesine aykırılık oluşturacağı da dikkate alındığında, 657 sayılı Kanunun Geçici 48. maddesinden yararlandırılması gerekirken başvurusunun zımnen reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.



T.C.
RİZE

İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/913

KARAR NO : 2024/195

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 641,10-TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 10.500,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin talep edilmesi halinde derhal; talep edilmemesi halinde kararın kesinleşmesinden sonra re'sen davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **30 gün** içerisinde **Samsun Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf yolu** açık olmak üzere, 21/02/2024 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
MUSTAFA SEMİH ÖZTÜRK
195177

 e-imzalıdır

Üye
ALİ ÇELENK
191830

 e-imzalıdır

Üye
İHSAN MURAT UYSAL
167886

 e-imzalıdır

YARGILAMA GİDERLERİ		:
Başvurma Harcı :	269,85 TL	
Karar Harcı :	269,85 TL	
Vekalet Harcı :	38,40 TL	
Posta Gideri :	60,00 TL	
Dosya Bedeli :	3,00 TL	
<hr/>		
TOPLAM :	641,10 TL	

