ESAS NO : 2020/183 KARAR NO : 2020/458

DAVACI :

VEKİLİ :

DAVALI : SAĞLIK BAKANLIĞI (E-Tebligat)

VEKİLİ :

DAVANIN ÖZETİ : Afyonkarahisar Devlet Hastanesi'nde 2828 sayılı Kanun'un Ek-1.

maddesi kapsamında yardımcı hizmetler sınıfında hizmetli kadrosunda terzi unvanıyla görev yapan davacının, aynı Kanun'un Geçici 16. maddesi uyarınca Afyonkarahisar ilinde ya da başka illerde münhal bulunan genel idare hizmetleri sınıfında **memur**, bilgisayar işletmeni ya da veri hazırlama kontrol işletmeni unvanlı kadrolardan birine sınavsız atanma istemiyle 21.01.2020 tarihli dilekçeyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Sağlık Bakanlığı Yönetim Hizmetleri Genel Müdürlüğü'nün 05.02.2020 tarih ve E.435 sayılı işleminin; 03.07.1989 tarihinde hizmetli olarak göreve başladığı, 28.05.2001 tarihinde lise öğrenimini tamamladığı ve 05.10.2009-31.10.2009 tarihleri arasında da Bilgisayar İşletmenliği Kursunu tamamlayarak kurs bitirme belgesi aldığı, bu nedenlerle 2828 sayılı Kanun'un Geçici 16. maddesi uyarınca genel idare hizmetleri sınıfında memur, bilgisayar işletmeni ya da veri hazırlama kontrol işletmeni unvanlı kadrolardan birine atanmayı öğrenim durumu itibarıyla ihraz ettiği, ancak bu yöndeki başvurusunun davalı idarece reddedildiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Usul yönünden; davanın süresinde açılmadığı, esas yönünden ise; 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 33. maddesi ve Kamu Kurum ve Kuruluşları Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğin 5. ve 6. maddeleri uyarınca davacının atanmayı talep ettiği kadroların görevde yükselme sınavına tabi olduğu, davacının ise görevde yükselme sınavına girmediği, bu nedenlerle talebinin hukuka uygun olmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Afyonkarahisar İdare Mahkemesi'nce, davanın, 2577 sayılı Kanun'un 10. maddesi uyarınca yapılan başvuru sonrasında tesis edilen işlemin tebliğinden itibaren 60 günlük dava açma süresi içerisinde açıldığı sonucuna varıldığından, davalı idarenin süreye ilişkin itirazı yerinde görülmeyerek işin esasına geçildi, dava dosyası incelendikten sonra işin gereği görüşüldü:

Dava, Afyonkarahisar Devlet Hastanesi'nde 2828 sayılı Kanun'un Ek-1. maddesi kapsamında yardımcı hizmetler sınıfında hizmetli kadrosunda terzi unvanıyla görev yapan davacının, aynı Kanun'un Geçici 16. maddesi uyarınca Afyonkarahisar ilinde ya da başka illerde münhal bulunan genel idare hizmetleri sınıfında memur, bilgisayar işletmeni ya da veri hazırlama kontrol işletmeni unvanlı kadrolardan birine sınavsız atanma istemiyle 21.01.2020 tarihli dilekçeyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin Sağlık Bakanlığı Yönetim Hizmetleri Genel Müdürlüğü'nün 05.02.2020 tarih ve E.435 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

2828 sayılı Sosyal Hizmetler Yasası'na 7103 sayılı Yasa'nın 25. maddesiyle eklenen Geçici 16. maddesinde, "BuYasanın ek 1. maddesi kapsamında ataması yapılan ve fiilen görevde bulunanlar kurumların kadroları ve ihtiyaçları göz önünde bulundurularak bu maddenin

1/3

ESAS NO : 2020/183 KARAR NO : 2020/458

yürürlüğe girdiği tarih ve öğrenim durumları itibarıyla ihraz ettikleri unvanlara atanırlar. Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten önce hak sahibi olanlardan daha önce istihdam hakkından yararlanmamış olanlar, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren 5 yıl içerisinde Bakanlığa başvurmaları halinde ek 1. maddede yer alan istihdam hakkından maddede belirtilen diğer şartları taşımaları kaydıyla yararlanabilirler." hükmüne yer verilmiştir.

17.4.2014 gün ve 28975 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığı Personeli Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Yönetmeliği'nin 5/2-ç-2 maddesinde; 'memur' kadrosu, görevde yükselme ve unvan değişikliğine tabi kadrolar arasında sayılmış, 7/1-g-1 maddesinde ise görevde yükselme suretiyle yapılacak atamalarda en az ortaöğretim mezunu olma şartının aranacağı öngörülmüştür.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının 03.07.1989 tarihinde davalı idare bünyesinde 2828 sayılı Kanun'un Ek-1. maddesi kapsamında yardımcı hizmetler sınıfında hizmetli kadrosunda göreve başladığı, sonrasında 28.05.2001 tarihinde lise öğrenimini tamamladığı ve 05.10.2009-31.10.2009 tarihleri arasında da Bilgisayar İşletmenliği Kursunu tamamlayarak kurs bitirme belgesi aldığı, daha sonra ise davacının 21.01.2020 tarihli dilekçeyle davalı idareye başvurarak, 2828 sayılı Kanun'un Geçici 16. maddesi uyarınca Afyonkarahisar ilinde ya da başka illerde genel idare hizmetleri sınıfında memur, bilgisayar işletmeni ya da veri hazırlama kontrol işletmeni unvanlı kadrolardan birine atanmayı talep ettiği, bu başvurusunun davalı idarece reddedilmesi üzerine anılan işlemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Uyuşmazlıkta, 2828 sayılı Sosyal Hizmetler Yasası'na 7103 sayılı Yasa'nın 25. maddesiyle eklenen geçici 16. maddesinden yararlanmak için; 1) Kişinin 2828 sayılı Yasa'nın ek 1. maddesi kapsamında atanmış olması ve fiilen görevde bulunması, 2) Kurumların kadroları ve ihtiyaçlarının göz önünde bulundurulması, 3) Talep edilen unvanın, maddenin yürürlüğe girdiği tarih ve öğrenim durumları itibarıyla ihraz edilmiş olması, şartlarının sağlanmış olması gerekmektedir. Buna göre; 657 sayılı Devlet Memurları Yasası ve bu Yasa'ya dayanılarak çıkarılan Yönetmeliklerde yer alan sınav şartının, 657 sayılı Yasa'ya göre özel nitelik taşıyan bu düzenlemede aranmadığı ve talep edilen unvana ilişkin ihraz şartının sadece öğrenim durumuyla değerlendirilmesi gerektiği görülmektedir.

Bu durumda, 28.05.2001 tarihinde lise öğrenimini tamamlayarak mezun olan, Bilgisayar İşletmenliği Kursunu tamamlayarak kurs bitirme belgesi alan ve bu nedenlerle memur unvanını öğrenim durumu itibarıyla ihraz etmiş olan davacının memur kadrosuna atanma istemli başvurusunun, 2828 sayılı Sosyal Hizmetler Yasası'na 7103 sayılı Yasa'nın 25. maddesiyle eklenen geçici 16. madde kapsamında değerlendirilerek işlem tesis edilmesi gerekirken, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ve Yönetmelikler gerekçe gösterilerek reddi yönünde tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan, işbu kararımız davacının doğrudan talep ettiği memurluk kadrolarından birine atanması sonucunu doğurmayıp, davalı idarece, davacının başvurusu, öğrenim durumu itibarıyla memurluk kadrosunu ihraz etmiş olarak değerlendirilmek suretiyle kadro ve ihtiyaç durumu dikkate alınarak işlem tesis edileceği de tabiidir.

Nitekim benzer bir uyuşmazlık hakkında verilen Adana 3. İdare Mahkemesi'nin 08.03.2019 tarih ve E:2018/1064, K:2019/265 sayılı iptal kararına karşı yapılan istinaf başvurusunu kesin olarak reddeden Konya Bölge İdare Mahkemesi 1. İdari Dava Dairesi'nin 24.12.2019 tarih ve E:2019/618, K:2019/1117 sayılı kararı da bu yöndedir.

2/3

ESAS NO : 2020/183 KARAR NO : 2020/458

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin iptaline, aşağıda dökümü yapılan 141,10-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.700,00-TL avukatlık ücretinin davalı idarece davacıya verilmesine, artan posta avansının talep edilmesi halinde derhal, aksi takdirde kararın kesinleşmesinden sonra re'sen davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen 30 gün içerisinde Konya Bölge İdare Mahkemesi nezdinde istinaf yolu açık olmak üzere, 01/09/2020 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı Karar Harcı Vekalet Harcı Posta Gideri

54,40 TL 54,40 TL 7,80 TL 24,50 TL

141,10 TL

TOPLAM

3/3