

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/353
KARAR NO : 2022/1302

DAVACI :
VEKİL : AV. HATİCE AYDOĞAN -UETS[15673-76972-93463]

DAVALI : TÜRK YE KURUMU GENEL MÜDÜRLÜĞÜ/ANKARA
VEKİL :

DAVANIN ÖZETİ : Osmaniye Çalıma ve Kurumu 1 Müdürlüğünde iş ve meslek danımanı olarak görev yapmakta olan davacı tarafından, kurumda sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin 657 sayılı Kanun'un 64. maddesi uyarınca son sekiz yıllık hizmetinde herhangi bir disiplin cezası alınmadığından bahisle "tarafına bir kademe ilerlemesi uygulanması" talebiyle yaptığı başvurunun reddine dair 21/01/2022 tarih ve 00010627949 sayılı kararının; hukuka aykırı olduğu ve konuyla ilgili lehte verilmiş emsal yargı kararları bulunduğu ileri sürülerek iptaline karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Usul bakımından davanın süresinde açılmadığı, esas bakımından dava konusu işlemin hukuka ve mevzuata uygun olduğu, sözleşmeli çalıma sürelerinin 64.madde kapsamında değerlendirilemeyeceği belirtilerek davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Adana 2. Daire Mahkemesi'nce, dava dosyası incelendikten sonra işlemin gereği görülmüştür:

Davalı idarenin usule işlemin itirazları yerinde görülmemeyerek esasa geçildi.

Dava; Osmaniye Çalıma ve Kurumu 1 Müdürlüğünde iş ve meslek danımanı olarak görev yapmakta olan davacı tarafından, kurumda sözleşmeli olarak görev yaptığı sürenin 657 sayılı Kanun'un 64. maddesi uyarınca son sekiz yıllık hizmetinde herhangi bir disiplin cezası alınmadığından bahisle "tarafına bir kademe ilerlemesi uygulanması" talebiyle yaptığı başvurunun reddine dair 21/01/2022 tarih ve 00010627949 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

Anayasası'nın "Kamu hizmeti görevlileriyle ilgili hükümler" ana başlıklı "Genel ilkeler" kenar başlıklı 128. maddesinde; "Devletin, kamu iktisadi teşebbüsleri ve diğer kamu tüzelki idarelerinin genel idare esaslarına göre yürütmekle yükümlü oldukları kamu hizmetlerinin gerektirdiği asli ve sürekli görevler, memurlar ve diğer kamu görevlileri eliyle görülür.

Memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir. (Ek cümle: 7/5/2010-5982/12 md.) Ancak, malî ve sosyal haklara işlemin toplu sözleşme hükümleri saklıdır." hükümlerine yer verilmemiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "stihdam ekelleri" başlıklı 4. maddesinde; "Kamu hizmetleri; memurlar, sözleşmeli personel, geçici personel ve işçiler eliyle sürdürülür.

A) *Memur*: Mevcut kurulu biçimine bakılmaksızın, Devlet ve diğer kamu tüzelki idarelerince genel idare esaslarına göre yürütülen asli ve sürekli kamu hizmetlerini ifa ile görevlendirilenler, bu Kanunun uygulanmasında memur sayılır. Yukarıdaki tanımlananlar

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/353

KARAR NO : 2022/1302

dı indaki kurumlarda genel politika tespiti, ara tırma, plan-lama, programlama, yönetim ve denetim gibi i lerde görevli ve yetkili olanlar da memur sayılır.

B) Sözle meli personel: (1)Kalkınma planı, yıllık program ve i programlarında yer alan önemli projelerin hazırlanması, gerçekleştirilmesi, i letilmesi ve i lerli i için art olan, zaruri ve istisnai hallere münhasır olmak üzere özel bir meslek bilgisine ve ihtisasına ihtiyaç gösteren geçici i lerde, Cumhurbaşkanınca belirlenen esas ve usuller çerçevesinde, ihdas edilen pozisyonlarda, mali yılla sınırlı olarak sözleşme ile çalıştırılmasına karar verilen ve i çi sayılmayan kamu hizmeti görevlileridir" hükümlerine,

"Yükselinebilecek derecenin üstünde bir dereceye yükselme" ba lıklı 37. maddesinde; "Bu kanun hükümlerine göre ö renim durumları, hizmet sınıfları ve görev unvanları itibariyle azami yükselinebilecekleri derecelerin dördüncü kademesinden aylık almaya hak kazanan ve son sekiz yıllık süre içinde herhangi bir disiplin cezası almayanların kazanılmı hak aylıkları kadro artı aranmaksızın bir üst dereceye yükseltilir." hükmüne,

"Kademe ve kademe ilerlemesi" ba lıklı 64. maddesinde; "Kademe; derece içinde, görevin önemi veya sorumlulu u artmadan, memurun aylı ın-daki ilerlemedir. Memurun kademe ilerlemesinin yapılabilmesi için bulundu u kademe en az bir yıl çalışmı olması ve bulundu u derecede ilerleyebilece i bir kademenin bulunması artları ara-nır.72 nci madde gere ince belirli bir süre görev yapmak üzere, mecburî olarak sürekli gö-revle atanan memurlardan kalkınmada birinci derecede öncelikli yörelerde bulunanlara, bu yörelerde fiilen çalışmak suretiyle geçirilen her iki yıl için bir kademe ilerlemesi daha verilir. Yıllık izinde geçirilen süreler fiilen çalışılmı sayılır. ki yıldan az süreler dikkate alınmaz.

Son sekiz yıl içinde herhangi bir disiplin cezası almayan memurlara, aylık derecelerinin yükseltilmesinde dikkate alınmak üzere bir kademe ilerlemesi uygulanır." hükmüne yer verilmi tir.

16.06.1978 günlü, 7/15754 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlü e konulan ve 28.06.1978 günlü, 16330 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan **"Sözle meli Personel Çalıştırılmasına li kin Esaslar"**ın **2. maddesinde de,** *sözle meli personelin; mevzuatına uygun olarak sözleşme ile çalıştırılan ve i çi sayılmayan kamu görevlileri oldu u* belirtilmi tir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Osmaniye Çalışma ve Kurumu l Müdürlü ünde i ve meslek danışmanı olarak görev yapmakta olan davacının, kurumda sözleşme olarak görev yaptı ı sürenin 657 sayılı Kanun'un 64. maddesi uyarınca son sekiz yıllık hizmetinde herhangi bir disiplin cezası almadı ından bahisle "tarafına bir kademe ilerlemesi uygulanması" talebiyle davalı idareye başvuruda bulundu u, davalı idarece sözleşme sürelerinin 64.madde kapsamında de erlendirilemeyece i gerekçesiyle başvurunun reddine karar verilmesi üzerine anılan i lemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldı ı anlaşılmaktadır.

Danı tay 12. Dairesi'nin 22/06/2016 tarihli ve E: 2013/9695, K: 2016/4083 sayılı, 05/02/2018 tarihli ve E: 2017/2604, K: 2018/402 sayılı kararları göz önünde bulunduruldu unda, Danı tay 12. Dairesi'nin 23/03/2017 tarihli ve 2016/6676, K:2017/919 sayılı kararı ile; 657 sayılı Devlet Memurları Kanununda yer alan düzenlemelerin, anılan Kanun'un 4/D kapsamında çalışmaları için uygulanması mümkün olmamakla birlikte, Kanun'un 4/B maddesi kapsamında görev yapan sözleşme personel ile 4/C maddesi kapsamında görev yapan geçici personel hakkında referans norm olarak uygulanabilece i nitekim Danı tay dari Dava Daireleri Kurulu'nun 17/06/2013 tarihli, YD tıra z No: 2013/357 sayılı kararında, "657 sayılı Kanun hükümlerinin anılan Kanun'un 4/B maddesi kapsamında istihdam edilen sözleşme personel için do rudan uygulanmasının söz konusu olamayaca ı, ancak "referans norm" olarak dikkate alınabilece i" belirtilmi tir.

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/353

KARAR NO : 2022/1302

Davacı, davalı idarede 657 sayılı DMK'nunun 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli personel olarak istihdam edilmekte iken, 19/07/2011 tarihinde aynı kanuna 632 sayılı KHK ile getirilen geçici 37 madde hükmü uyarınca 4/A maddesi kapsamında memur olarak atandı ve yine bu madde hükmü uyarınca sözleşmeli personel pozisyonunda geçirdiği hizmet süresi kazanılmı hak aylık derece ve kademesinin tesbitinde de erlendirileceği yönünde bir çeki me bulunmadı ve anlaşılmıdır.

Yukarıda da anlatıldığı gibi, 657 sayılı kanun hükümlerinin 4/B maddesi hükmü kapsamında istihdam edilen sözleşmeli personel hakkında doğrudan uygulanması mümkün olmamakla birlikte bu hükümlerin "referans norm" olarak alınabileceğine dair Danıştay'da Davaya Daireleri Kurulunun içtihatları karışığında, davacının sözleşmeli personel olarak çalıştığı süre içinde herhangi bir disiplin cezası aldığı yönünde bir iddia ileri sürülmediğine ve bu sürenin de davalı idarece davacının kazanılmı hak aylık derece ve kademesinde de erlendirildiği konusunda taraflar arasında bir çeki me bulunmadığına göre aynı sürenin 657 sayılı Kanun'un 4/B maddesi kapsamındaki hizmetlerin 64. maddede belirtilen sekiz yıllık sürenin hesabında da de erlendirilmesi gerektiği sonuç ve kanaatine varılmıdır.

Bu durumda, davacının 657 sayılı Kanun'un 64. maddesi uyarınca "tarafına bir kademe ilerlemesi uygulanması" talebiyle yaptığı başvurunun reddine dair dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemi iptaline, ayrıca idda dökümü yapılan 210,90- TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 5.500,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin istenilmemesi halinde kararın kesinleşmesi müteakip davacıya re'sen iadesine, kararın tebliğini izleyen gündünden itibaren **30 gün** içerisinde **Adana Bölge Daire Mahkemesi'nde istinaf yolu açık** olmak üzere, 28/10/2022 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.

| YARGILAMA GİDERLERİ | | : | |
|---------------------|---|----------|-----------|
| Ba vurma Harcı | : | 80,70 TL | |
| Karar Harcı | : | 80,70 TL | |
| Vekalet Harcı | : | 11,50 TL | |
| Posta Gideri | : | 38,00 TL | |
| TOPLAM | | : | 210,90 TL |