

T.C.
İZMİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 201[REDACTED]

KARAR NO : 20[REDACTED]

DAVACI

:

VEKİLİ

: AV. NİHAT KAYA

Adalet Mah.Manas Bulv. No:24/12 Gündoğan İşm.
Bayraklı/İZMİR

DAVALI

: İZMİR VALİLİĞİ

VEKİLİ

:AV. [REDACTED]

İl Sağlık Müdürlüğü Hürriyet Bulvarı No:1 Alsancak/İZMİR

DAVANIN ÖZETİ

: Ankara Dr. Zekai Tahir Burak Kadın Sağlığı Eğitim ve Araştırma Hastanesinde 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli hemşire olarak görev yapmakta iken İzmir Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesine atanan davacının, atanması sırasında ödenmeyen sürekli görev yolluğunun ödenmesi istemiyle yaptığı 16.05.2011 günlü başvurusunun reddine ilişkin idarenin [REDACTED] tarihli işleminin; emsal kararlara uygun olmadığı, sözleşmeli personel çalıştırılmasının esaslarına ilişkin Bakanlar Kurulu Kararı kapsamında çalıştırılan personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenemeyeceği yolundaki sözleşme kuralının Danıştay 5. Dairesi'nce yürütmesinin durdurulduğu ileri sürülerek iptali ile yoksun kalınan parasal hakların başvuru tarihinden itibaren yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istemidir.

SAVUNMANIN ÖZETİ

: Usul yönünden davanın süresinde olmadığı, esas yönünden ise 6245 sayılı Kanun uyarınca sözleşmeli personele sürekli görev yolluğu ödenmesine hükmedilmediği, her ne kadar Danıştay 5. Dairesi kararı ile Hizmet Sözleşmesinin 6. maddesinde yer alan "Sözleşmeli personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmez" ibaresinin yürütmesi durdurulmuş olsa da, Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esasların 4. maddesindeki ibarenin yürürlüğünün halen devam ettiği belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İzmir 1. İdare Mahkemesi'nce dava dosyasında yer alan bilgi ve belgeler incelenerek işin gereği görüldü.

Davalı idarece her ne kadar, davacının 15.02.2011 tarihinde sözleşme imzalayarak göreve başlaması nedeniyle harcırah alamayacağını bu tarihte öğrendiğinden bahisle davanın süresinde açılmadığı ileri sürülmekte ise de, imzalanan hizmet sözleşmesi incelendiğinde sözleşmenin 6. maddesinin son paragrafında "Sözleşmeli Personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmez" ibaresine yer verildiğinden bir an için davacının sözleşmeyi imzaladığı 15.02.2011 tarihi itibari ile yolluksuz olarak atandığını bilerek sözleşmeyi imzaladığı düşünülebilir ise de, anılan ibarenin yanında parantez içinde yazılı olan " Danıştay 5. Dairesinin 25.06.2010 tarih ve E:2010/684 sayılı kararı ile bu ibarenin yürütmesi durdurulmuştur " şeklinde ifade nedeniyle davacının hukuka aykırılığı saptanan ibarenin



T.C.
İZMİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011
/1

yürütmesinin durdurulması ve imzalanan sözleşmede bu ifadeye yer verilmesi ile tarafına yolluk ödeneceğini düşünebileceği, bu nedenle sözleşmenin imzalandığı ve davacının göreve başladığı 15.02.2011 tarihinde tarafına harcırah ödenmeyeceğini öğrendiğinden bahsetmeye olanak bulunmadığı sonucuna varılarak, davacının başvurusuna verilen cevap üzerine 60 günlük süre içerisinde açtığı iş bu davanın süresinde olduğu sonucuna varılarak işin esasına geçildi

Dava, Ankara Dr. Zekai Tahir Burak Kadın Sağlığı Eğitim ve Araştırma Hastanesinde 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli hemşire olarak görev yapmakta iken İzmir Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesine atanan davacının, atanması sırasında ödenmeyen sürekli görev yolluğunun ödenmesi istemiyle yaptığı 16.05.2011 günlü başvurusunun reddine ilişkin idarenin 17.05.2011 tarihli işleminin iptali ile yoksun kalınan parasal hakların başvuru tarihinden itibaren yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4. maddesinde; kamu hizmetlerinin memurlar, sözleşmeli personel, geçici personel ve işçiler eliyle gördürüleceği hükmü yer almış, (B) fıkrasında; "Sözleşmeli personel, kalkınma planı, yıllık program ve iş programlarında yer alan önemli projelerin hazırlanması, gerçekleştirilmesi, işletilmesi ve işlerliği için şart olan, zaruri ve istisnai hallere münhasır olmak üzere özel bir meslek bilgisine ve ihtisasına ihtiyaç gösteren geçici işlerde, Bakanlar Kurulunca belirlenen esas ve usuller çerçevesinde kurumun teklifi ve Devlet Personel Başkanlığının görüşü üzerine Maliye Bakanlığınca vizelenen pozisyonlarda, mali yılla sınırlı olarak sözleşme ile çalıştırılmasına karar verilen ve işçi sayılmayan kamu hizmeti görevlileridir." şeklinde tanımlanmıştır.

Hizmet sözleşmesi şeklindeki uygulama işlemine dayanak alınan, 181 sayılı Sağlık Bakanlığı'nın Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3. maddesinde; kadrolu istihdamın mümkün olmadığı hallerde, ücretleri döner sermayeden veya merkezi yönetim bütçesinden karşılanmak üzere, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 36. maddesinde belirtilen sağlık hizmetleri ve yardımcı sağlık hizmetleri sınıfındaki ünvanlarda çalıştırılmak üzere merkezi sınav sonuçlarına göre, 657 sayılı Kanunun 4. maddesinin (B) fıkrasına tabi sözleşmeli personel çalıştırılabileceği hükmü getirilmiştir.

Belirtilen bu hükümler çerçevesinde, Bakanlıkça ücreti döner sermayeden veya merkezi yönetim bütçesinden karşılanmak üzere sözleşmeli personel istihdamı yoluna gidilmiş, tip sözleşme de buna göre düzenlenmiştir. Bu personel hakkında uygulanacak hükümler, 06.06.1978 tarihli ve 7/15754 sayılı Bakanlar Kurulu kararı ile yürürlüğe konulan Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esaslar ile belirlenmiş, Ücretleri Merkezi Yönetim Bütçesinden Ödenecek Sözleşmeli Personele Yönelik Hizmet Sözleşmesi de bu esaslar çerçevesinde hazırlanmıştır.

7/15754 sayılı Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esasların 2. maddesinde; sözleşmeli personelin, mevzuatına uygun olarak birinci maddede belirtilen kuruluşlarda sözleşme ile çalıştırılan ve işçi sayılmayan kamu görevlileri olduğuna yer verilmiş, 4. maddesinde; personelin, sözleşmelerinde belirtilen görev yeri dışında çalıştırılmayacağı, görev yeri dışında geçici olarak gönderilenlerin gündelik ve yol giderlerinin 6245 sayılı Harcırah Kanunu hükümlerinde saptanan süreyi ve 1. derece Devlet memurlarına ödenen harcırah miktarını aşmamak üzere sözleşmelerde belirtileceği, sözleşmeli personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmeyeceği hükmü getirilmiş, 2010 yılı hizmet



T.C.
İZMİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 201

KARAR NO : 201

sözleşmesinin 6. maddesinin 3. fıkrasının son cümlesinde de; sözleşmeli personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmeyeceği yönünde düzenleme getirilmiştir.

Öte yandan; 29.03.2009 günlü, 27184 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan, Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Esasların 5. maddesi ile söz konusu esaslara ek 3. madde eklenmek suretiyle, sözleşmeli personelin belirli şartları taşıması koşuluyla naklen atanmasına yönelik düzenleme getirilmiş, Sağlık ve Sosyal Hizmet Çalışanları Sendikası (Sağlık Sen) tarafından, yukarıda sözü edilen hizmet sözleşmesinin 6. maddesinin 3. fıkrasının son cümlesinde yer alan "sözleşmeli personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmez" ibaresinin iptali istemiyle Danıştay Beşinci Dairesinde açılan E:2010/683 sayılı davada, 25.06.2010 günlü kararı ile söz konusu ibarenin yürütmesinin durdurulmasına karar verilmiş, Danıştay İkinci Dairesinde görülen başka bir davada da, verilen 28.02.2011 tarih ve E:2010/5994 sayılı karar ile; Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esasların 4. maddesinde yer alan, "Sözleşmeli personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmez" ibaresinin yürütülmesinin durdurulmasına hükmedilmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesi sonucu; temel ve asıl fonksiyonları kamu hizmetini yürütmek olan kamu görevlilerinin, kamu hizmetinin iyi işlemesi için, ya kendi isteklerine dayalı olarak, ya da re'sen kanunlarda yer alan kurallar çerçevesinde, yetkili idari makamlarca bulundukları yerden başka bir yere atanabildikleri, bu atamaya bağlı olarak da yeni görev yerlerinde göreve başlayabilmek için bazı giderler yapmak zorunda kaldıkları, yolluk ödemesinin, kamu hizmetinin gerektirdiği durumlarda bu hizmet için görevlendirilen kişilerin katlanacakları giderleri karşılamak üzere yapılan parasal ödemeyi içeren bir idari işlem olup, atama işlemi sonucunda görev yeri değişen kamu görevlisinin karşı karşıya kaldığı külfetin karşılanması amacını taşıdığı, bu bağlamda; her ne kadar anılan esasların 4. maddesinde, sözleşmeli personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmeyeceği düzenlenmiş olmakla birlikte, daha sonra yapılan değişikliklerle sözleşmeli personele belirli şartları taşıması koşuluyla naklen atanma olanağı getirilmiş olması ve yukarıda anılan Danıştay Beşinci ve İkinci Dairelerince verilen kararlar ile "sözleşmeli personele geçici görev yolluğu dışında harcırah ödenmez" yönündeki ibarelerin yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmiş olması karşısında, sözleşmeli personele başka bir yere atanması durumunda harcırah ödenmesi gerektiği sonucuna varılmaktadır.

Dava dosyasında yer alan bilgi ve belgelerin incelenmesinden; davacının Ankara Dr. Zekai Tahir Burak Kadın Sağlığı Eğitim ve Araştırma Hastanesinde 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli hemşire olarak görev yapmakta iken İzmir Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesine atandığı, 16.05.2011 günlü başvurusu ile ataması nedeniyle sürekli görev yolluğunun ödenmesini istediği, başvurusunun 17.05.2011 tarihli işlem ile reddi üzerine 09.06.2011 tarihinde görülmekte olan iş bu davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda; 657 sayılı Yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli statüde hemşire olarak görev yapan davacıya, Ankara'dan İzmir İline atanması nedeniyle harcırah ödenmesi gerekirken, bu yöndeki başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde, "neden ve konu" bakımından hukuksal uyarlık bulunmamaktadır.

Uyuşmazlığın davacının yoksun bırakıldığı yolluk tutarının başvuru itibaren hesaplanacak yasal faizi ile birlikte tazmini istemine ilişkin kısmının incelenmesine gelince, davalı idarenin Mahkememizce hukuka aykırı bulunan işlemi nedeniyle yoksun bırakıldığı parasal haklarının davalı idareye başvuruda bulunduğu 16.05.2011 gününden itibaren ödeme



T.C.
İZMİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : [REDACTED]

gününe kadar hesaplanacak yasal faizi ile birlikte hesaplanarak, davalı idarece davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin **iptaline**, yoksun bırakıldığı yolluk tutarının idarece 16.05.2011 gününden itibaren hesaplanacak yasal faizi ile birlikte davacıya **ödenmesine**, aşağıda ayrıntısı gösterilen 69,70 TL yargılama giderinin davalı idarece davacıya ödenmesine, davacı vekili için A.A.Ü.T uyarınca takdir edilen 550,00 TL avukatlık ücretinin davalı idarece davacı vekiline ödenmesine, peşin alınan posta gideri avansından arta kalan miktarın istemi halinde davacıya iadesine, 2577 sayılı Yasanın 45/1-b maddesi uyarınca kararın tebliğini izleyen 30 gün içerisinde İzmir Bölge İdare Mahkemesi'nde itiraz yolu açık olmak üzere 24/11/2011 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

[REDACTED]

[REDACTED] A.A.15.12.11

