

T.C.
İZMİR

3. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/1624

KARAR NO : 2011/352

DAVACI : MUSA [REDACTED]

VEKİLİ : AV. NİHAT KAYA
847 Sok. Coşkunoglu İşhanı K:4/402 Konak /İZMİR

DAVALI : İZMİR VALİLİĞİ

DAVANIN ÖZETİ : İzmir Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesinde 657 sayılı yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli hemşire olarak görev yapmakta olan davacının, 31.05.2010 tarihinde mezun olduğu Anadolu Üniversitesi Açık Öğretim Fakültesi Sağlık Programları Bölümü Laborant ve Veteriner Sağlık Bölümünün üst öğrenim sayılarak eğitim intibakının yapılması ve sözleşme temel ücretinin yeni öğrenim durumuna göre belirlenmesi istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 06.08.2010 günlü, 15045 sayılı işlemin; 657 sayılı yasada yer alan kariyer ve liyakat ilkelerinin hiçe sayıldığı ve bu nedenle adil ve yeterli ücret ilkesinin ihlal edildiği iddialarıyla iptali ile yoksun kaldığı parasal hakların başvuru tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte tarafına ödenmesine karar verilmesi istemidir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının hemşire olarak görev yaptığı, yaptığı görev ve pozisyon itibarıyla laborant ve veteriner sağlık programının üst öğrenim niteliğinde olmadığı, bu nedenle bu durumun ücret belirlenmesinde dikkate alınamayacağı, zaten bu alanda ayrı bir istihdamlarının söz konusu olduğu, Sağlık Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğünün 4.4.2007 günlü, 44609 sayılı genel yazısının da bu doğrultuda olduğu, işlemin hukuka uygun olduğu, davanın reddi gerektiği yolundadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İzmir 3. İdare Mahkemesi'nce gereği görüldü:

Dava, İzmir Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesinde 657 sayılı yasanın 4/B maddesi kapsamında sözleşmeli hemşire olarak görev yapmakta olan davacının, 31.05.2010 tarihinde mezun olduğu Anadolu Üniversitesi Açık Öğretim Fakültesi Sağlık Programları Bölümü Laborant ve Veteriner Sağlık Bölümünün üst öğrenim sayılarak eğitim intibakının yapılması ve sözleşme temel ücretinin yeni öğrenim durumuna göre belirlenmesi istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 06.08.2010 günlü, 15045 sayılı işlemin iptali ile yoksun kaldığı parasal hakların başvuru tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte tarafına ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 4.maddesinin 1.fıkrasının B bendinin 1. 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



T.C.

İZMİR

3. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011

KARAR NO : 2011

gösteren geçici işlerde, kurumun teklifi üzerine Devlet Personel Dairesi ve Maliye Bakanlığının görüşleri alınarak Bakanlar Kurulunca geçici olarak sözleşme ile çalıştırılmasına karar verilen ve işçi sayılmayan kamu hizmeti görevlileridir. (36 ncı maddenin II - Teknik Hizmetler Sınıfında belirtilen görevlerde yukarıdaki fıkra uyarınca çalıştırılanlar için, işin geçici şartı aranmaz.)" kuralına yer verilmiş, bende 04.04.2007 günlü, 5620 sayılı Kanun'un 4.maddesi ile eklenen 4.fıkrasında; "Sözleşmeli personel seçiminde uygulanacak sınav ile istisnaları, bunlara ödenebilecek ücretlerin üst sınırları ile verilecek iş sonu tazminatı miktarı, kullanılacak izinler ve bu hususlara ilişkin esas ve usûller Bakanlar Kurulunca kararlaştırılır." hükmüne yer verilmiştir.

4924 sayılı Eleman Temininde Güçlük Çekilen Yerlerde Sözleşmeli Sağlık Personeli Çalıştırılması İle Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un "tanımlar" başlığını taşıyan 2.maddesinin 1.fıkrasının c bendinde, sözleşmeli personel, ekli (1) sayılı cetvelde belirtilen pozisyon unvanlarından birinde görev yapan personel olarak, d bendinde, sözleşmeli personel pozisyonu, ekli (1) sayılı cetvelde unvanlar itibarıyla belirtilen ve ancak bir personelin istihdamına imkan veren görev pozisyonu, olarak tanımlanmış, Yasaya ekli (1) sayılı cetvelde sağlık memurları için üç farklı istihdam şekli ve pozisyon belirlenmiş, bu istihdam şekli ve pozisyonlar Sağlık Memuru (S.M.L.) Sağlık meslek lisesi mezunu, Sağlık Memuru (2 yıllık Y.O.) 2 yıllık yüksek okulların ilgili bölümü mezunu ve Sağlık Memuru (4 yıllık Y.O.) 4 yıllık yüksek okulların ilgili bölümü mezunu olarak sıralanmış, aynı Yasanın 6.maddesinin 1.fıkrasında; "Sözleşmeli olarak çalıştırılacak personele, 657 sayılı Kanunun 4 üncü maddesinin (B) bendine göre çalışanlar için uygulanmakta olan tavan ücretin 2,5 katını aşmamak üzere, ekli (2) sayılı cetvelde pozisyon unvanları itibarıyla belirlenmiş bulunan taban ve tavan ücret oranları arasındaki oranlar üzerinden hesaplanan miktarlarda aylık ücret ödenir. Taban ve tavan oranlar arasındaki aylık ücretin belirlenmesinde; sözleşmeli olarak çalıştırılacak personelin pozisyon unvanı, hizmet süresi, görev yerinin özelliği ve şartları ile eğitim seviyesi esas alınır." kuralına yer verilmiş, anılan Yasanın 8.maddesinde ise;"Bu Kanunda hüküm bulunmayan hallerde, bu Kanuna tabi personel hakkında diğer kanunlarda aksine bir hüküm bulunmadıkça 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu hükümleri uygulanır." hükmüne yer verilmiştir.

Anılan yasal mevzuat birlikte incelendiğinde, sözleşmeli personel istihdamına olanak tanınan alanlarda 657 sayılı yasanın 4/B maddesi kapsamında istihdam edilen personelin sözleşme ücretlerinin belirlenmesinde, diğer bazı özelliklerin yanında "eğitim durumunun da" kriter olarak alındığı, sağlık memurlarının istihdam şekilleri ve pozisyonlarına ilişkin olarak üç farklı durumun öngörüldüğü ve bu durumların tamamen personelin eğitim durumu dikkate alınarak sıralandığı, sağlık memuru olarak istihdam edilen personelle iki yıllık sağlık alanı ile ilgili yüksek okul bitiren personelin istihdamının ayrılmak suretiyle 2 yıllık yüksek okulların sağlık meslek lisesi mezunu olup sağlık memuru olarak istihdam edilen personel açısından üst öğrenim olarak kabul edildiği, bunun yanında yasada hüküm bulunmayan haller için 657 sayılı yasaya atıf yapıldığı, anılan yasada ise kariyer ve liyakat ilkelerinin doğal sonucu olarak eğitim durumunun ücret belirlemelerinde ve personel teşviklerinde bir unsur olarak gözetildiği anlaşılmaktadır.

Dosyanın incelenmesinden, davacının, 657 sayılı yasanın 4/B maddesi kapsamında İzmir Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesinde hemşire olarak görev yaptığı, 31.05.2010 tarihinde iki yıllık Anadolu Üniversitesi Açık Öğretim Fakültesi Sağlık Programları Bölümü Laborant ve Veteriner Sağlık Bölümünden mezun olduğu, 15.07.2010



T.C.

İZMİR

3. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 201

KARAR NO : 20

tarıhli dilekçesi ile davalı idareye yeni eğitim durumunun değeriendirilerek sözleşme ücretinin belirlenmesi istemiyle yaptığı başvurunun dava konusu işlemle reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Davacının sağlık meslek lisesi mezunu sağlık memuru olarak görev yaptığı gözetildiğinden, iki yıllık yüksek okul statüsünde olan Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi Sağlık Kurumları İşletmeciliği Programının davacının eğitim durumu itibariyle üst öğrenim olduğu ve alınan eğitimin sağlık alanında olması nedeniyle 4924 sayılı Yasanın 6.maddesi ve ek (1) sayılı cetveldeki açıklamalar karşısında bu durumun davacının sözleşme ücretinde değeriendirilmesinin gerektiği tartışmasıdır.

Bu durumda, sağlık meslek lisesi mezunu olan ve eğitim durumuna göre üst öğrenim niteliğinde olduğu kuşkusuz olan iki yıllık yüksek okul niteliğindeki Laborant ve Veteriner Sağlık Bölümünü Bitiren davacının, sözleşme ücretinin belirlenmesi açısından eğitim intibakının yapılarak sözleşme ücretinin yeni eğitim durumuna göre belirlenmesi gerekirken, bu yolda yapılan başvurunun bitirilen programın pozisyonuna uygun üst öğrenim olmadığı gerekçesiyle reddine ilişkin dava konusu işlemde anılan mevzuata ve hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Nitekim, Yükseköğretim Genel Kurulunun 18.8.2006 tarihli toplantısında davacının bitirdiği Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi Laborant ve Veteriner Sağlık Önlisans Programının "sağlık çalışanları" açısından bir üst öğrenim sayıldığı yolunda karar verilmiş, kararda geçen "sağlık çalışanları" ifadesinin tüm sağlık çalışanlarını kapsayacak şekilde anlaşılma ihtimali nedeniyle 25.11.2009 tarihli toplantıda bu karar iptal edilerek anılan programın "laborant" ve "laboratuvar teknikerliği" kadrosunda çalışan personel açısından üst öğrenim olarak kabul edildiği, diğer sağlıkla ilgili kadrolarda görev yapan personel açısından ise üst öğrenim niteliğinde olmadığına karar verilmiş, ancak en son 4.2.2010 tarihinde yapılan toplantıda alınan kararda, "Açıköğretim Fakültesi Laborant ve Veteriner Sağlık Önlisans Programı ile diğer yükseköğretim kurumlarındaki Laborant ve Veteriner Sağlık Önlisans Programlarından 1.12.2009 tarihine kadar mezun olanlar ile söz konusu programa kayıt olanlar için mesleki bir üst öğrenim sayılmasına, ancak 1.12.2009 tarihinden sonra adı geçen programa kayıt olanlardan ise sadece Laborant veya Laboratuvar Teknisyenleri için mesleki üst öğrenim sayılmasına" karar verilerek kazanılmış hakların korunması ilkesine uygun olarak üst öğrenim olma açısından değeriendirme yapılmıştır. Davacının bitirdiği bölümün iki yıllık olduğu ve 31.5.2010 tarihinde mezun olduğu gözetildiğinde, anılan kararda yer alan "1.12.2009 tarihinden önce kayıt yaptırmış olanlar" grubu içinde yer aldığı açıktır.

Öte yandan, Anayasa'nın 125. maddesinin son fıkrasında yer verilen "idare, kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlüdür" hükmü uyarınca, hukuka aykırı bulunarak iptal edilen, dava konusu işlem nedeniyle davacının mahrum kaldığı parasal ve özlük haklarının idareye başvuru tarihi olan 15.7.2010 tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, davacının tazminat isteminin kabulü ile dava konusu işlem nedeniyle mahrum kaldığı parasal ve özlük haklarının 15.7.2010 tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte davacıya **ödenmesine**, aşağıda dökümü yapılan 64,05 TL yargılama gideri ile 550,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin isteği halinde davacıya geri verilmesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz



T.C.
İZMİR
3. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 20
KARAR NO : 20

yolu açık olmak üzere 03/03/2011 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye



11.4.11

