

T.C.
ESKİŞEHİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2015/461

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) :

VEKİLİ :

AV. OSMAN DÜZGÜN

İslice Mah. Polis Sok. Pancar İş Merkezi K:2/15

Merkez/UŞAK

KARŞI TARAF (DAVALI) :

TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU

VEKİLİ :

AV. EROL DEMİRCİ

Nasuh Akar Mah. Ziyabey Cad. 1400 Sok. No:10

Balgat / ANKARA

İSTEMİN ÖZETİ :

Osmangazi Üniversitesi, Tıp Fakültesi Acil Tıp Bölümünde uzmanlık eğitimini tamamlayarak Afyonkarahisar Devlet Hastanesine uzman doktor olarak atanan davacının, 61. Dönem Devlet Hizmet Yükümlüğü Atamaları kapsamında eş durumu mazereti kurasına katılarak Eskişehir iline atanma talebinin internet ortamında reddine ilişkin işlemin; haksız ve hukuka aykırı olduğu, eşinin Eskişehir ilinde kurulu bulunan Türkiye Lokomotif ve Motor Sanayi A.Ş. Genel Müdürlüğü (TÜLOMSAŞ) bünyesinde memur kadrosunda 399 sayılı KHK kapsamında mühendis unvanı ile kamu personeli olarak çalıştığı ve tayin yoluyla başka bir yere atanmasının statüsü gereği mümkün olmadığı, TÜLOMSAŞ'ın bir kamu kuruluşu olup Türkiye'nin başka bir yerinde şube ve teşkilatının bulunmadığı, kura sonucu Afyonkarahisar Devlet Hastanesine ataması yapılarak Anayasa ile güvence altına alınan ailenin korunması ilkesinin ihlal edildiği, davalı idarece mazeret talebinin Sağlık Bakanlığı ve Bağlı kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 20. maddesi uyarınca değerlendirilmesi gerekirken, anılan Yönetmeliğin işlem tarihinde yürürlükte olmayan 21. maddesi gerekçe gösterilerek reddedildiği, ancak eşinin çalıştığı kurumun 217 sayılı KHK kapsamında kamu kurumu olduğu iddia edilerek iptali ve öncelikle yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

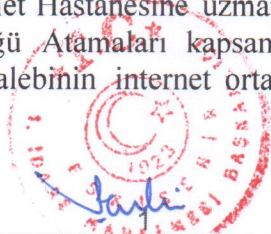
SAVUNMA ÖZETİ :

Davacının stratejik personel olduğu, eşinin ise Türkiye Lokomotif ve Motor Sanayi A.Ş. Genel Müdürlüğünde mühendis olarak görev yaptığı, dolayısıyla atama talebinin Sağlık Bakanlığı Atama ve Nakil Yönetmeliğinin 21. maddesi kapsamında değerlendirilmesi gerektiği, davacı stratejik personel olduğundan anılan Yönetmeliğinin 21. maddesinin (a) bendinin uygulanmaması nedeniyle, eşine bağlı olarak yer değişikliği yapmasının mevzuat hükümleri çerçevesinde mümkün olmadığı, davacı hakkında tesis edilen işlemde hukuka ve mevzuata aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Eskişehir 1. İdare Mahkemesi'nce yürütmenin durdurulması hakkında işin gereği görüşüldü:

Dava, Osmangazi Üniversitesi, Tıp Fakültesi Acil Tıp Bölümünde uzmanlık eğitimini tamamlayarak Afyonkarahisar Devlet Hastanesine uzman doktor olarak atanan davacının, 61. Dönem Devlet Hizmet Yükümlüğü Atamaları kapsamında eş durumu mazereti kurasına katılarak Eskişehir iline atanma talebinin internet ortamında reddine ilişkin işlemin iptali



T.C.
ESKİŞEHİR
1. İDARE MAHKEMESİ

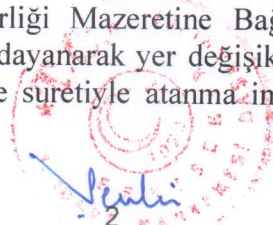
ESAS NO : 2015/461

istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telâfisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilecekleri; yürütmenin durdurulması kararlarında idari işlemin hangi gerekçelerle hukuka açıkça aykırı olduğu ve işlemin uygulanması halinde doğacak telâfisi güç veya imkânsız zararların neler olduğunun belirtilmesinin zorunlu olduğu hükmüne yer verilmiştir.

26.03.2013 tarih ve 28599 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 4/m maddesinde, "Stratejik personel: Tıpta ve dış hekimliğinde uzmanlık eğitimi mevzuatına göre uzman olmuş personel ile tabip ve dış tabibi unvanındaki personeli... ifade eder" denildikten sonra, 20/1. maddesinde, "Personelin eş durumu nedeniyle yer değişikliği talebinde bulunabilmesi için; eşinin, 217 sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname kapsamına giren bir kurum veya kuruluştaki memur statüsünde çalıştığını belgelemesi gereklidir. ... (4) Eşlerden biri bir başka kurumda çalışıyor ise; varsa o kurumla yapılan protokol hükümleri dönem beklenilmeden uygulanır. Ancak, başka kurumda çalışan eşin, Bakanlık veya bağlı kuruluşunun personelinden Genel Yönetmelik hükümleri çerçevesinde unvan, kadro ve görev bakımından üst olması veya zorunlu yer değiştirmeye tabi personel olması hâlinde eş durumu ataması değerlendirilerek yapılır. Teşkilatın bulunmaması veya bir başka yerde istihdamı mümkün olmayan hallerde, ilgili Kurumla koordinasyon sağlanarak eş durumu atama talebi değerlendirilir. Bu hâllerde atama yapılamıyor ise 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 72 nci maddesi hükümleri uygulanır." düzenlemesine, Olağanüstü ve özel durumlarda yer değişikliği başlıklı 21. maddesinde, "... (3) Bu Yönetmelik kapsamında görev yapan ve eşleri 20 nci madde kapsamında bulunmayan personelin eşlerinin; (a) 217 sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname kapsamına giren bir kurum veya kuruluştaki, 657 sayılı Kanunun 86 ncı maddesine göre açıktan istihdam edilenler ile geçici işçiler hariç statüsüne bakılmaksızın kamu görevlisi olduğunu ve teşkilatının bulunmaması veya başka bir yerde istihdamının mümkün olmaması gibi nedenlerle bulunduğu yerde çalışma zorunluluğu olduğunu, ... c) Sosyal güvenlik kurumları kapsamında veya sosyal güvenlik kurumları kapsamı dışında kalan ve özel kanunlarla düzenlenmiş bulunan diğer sandıklara tabi olarak çalışması hâlinde müracaat tarihi itibari ile en az üç yıl, son bulunduğu yerde kesintisiz en az iki yıl prim ödediğini veya Bağ-Kur sigortalısı olanların Bağ-Kur borçlarını yapılandırdıklarını... (11) Stratejik personelin atama taleplerinde üçüncü fıkranın (a), (c), (ç) ve (d) bentleri ile yedinci fıkrası uygulanmaz." düzenlemesine yer verilmiştir.

Öte yandan, 19.04.1983 tarihli Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmeliğin 16.08.2014 tarih ve 29090 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 2. maddesi ile değiştirilen 12. maddesinde; "Sağlık, aile birliği ve can güvenliği mazeretlerinin belgelendirilmesi halinde, hizmet bölgelerindeki ve/veya hizmet alanlarındaki zorunlu çalışma süreleri tamamlanmadan memurun isteği üzerine yer değiştirme suretiyle ataması yapılabilir..." düzenlemesine, 4. maddesi ile değiştirilen "Aile Birliği Mazeretine Bağlı Yer Değişikliği" başlıklı 14. maddesinde; "Aile birliği mazeretine dayanarak yer değişikliği memurun; (a) Kamu personeli olan eşinin, kurum içi yer değiştirme suretiyle atanma imkânının olmaması veya mevzuatı



T.C.
ESKİŞEHİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2015/461

uyarınca eşin zorunlu yer değiştirmeye tabi tutulan bir görevde bulunması durumunda bu kapsamdaki eşin bulunduğu yere, ..., (c) Eşlerin farklı kurumda çalışıyor olması halinde kurumlar arasında gerekli koordinasyon sağlanmak suretiyle her iki kurumun da öncelikli hizmet ihtiyacının bulunduğu yere, (d) Kamu personeli olmayan eşinin, talep edilen yerde kesintisiz son üç yıl sosyal güvenlik primi ödemek suretiyle kendi adına veya bir hizmet akdi ile işverene bağlı olarak çalışmış ve halen çalışıyor olması halinde bu durumda olan eşin bulunduğu yere, ... atanması suretiyle yapılabilir." düzenlemelerine yer verilmiş, Yönetmeliğe 16.08.2014 tarihinde eklenen Geçici 5. maddede de;" Kamu kurum ve kuruluşları bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren altı ay içinde yönetmeliklerini bu Yönetmeliğe uygun hale getirirler. Bu süre içerisinde kamu kurum ve kuruluşlarının yönetmeliklerinin bu Yönetmeliğe aykırı olmayan hükümlerinin uygulanmasına devam edilir." düzenlemesine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Osmangazi Üniversitesi, Tıp Fakültesi Acil Tıp Bölümünde uzmanlık eğitimini tamamlayarak 61. Dönem Devlet Hizmet Yükümlüğü Atamaları kapsamında atamaya tabi tutulan davacının, Türkiye Lokomotif ve Motor Sanayi A.Ş. Genel Müdürlüğünde mühendis olarak görev yapan eşinden dolayı mazeret kurasına tabi tutularak Eskişehir iline atanması istemiyle başvurunun internet ortamında 17.02.2015 tarihinde ilan edilen sonuçlara göre reddedildiği, daha sonra davacının 19.02.2013 tarihinde yaptığı tercihler doğrultusunda Afyonkarahisar Devlet Hastanesi'ne atanması üzerine, başvurusunun reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle iş bu davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

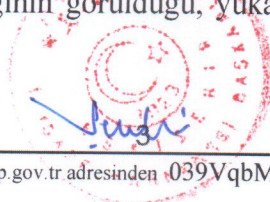
Olayda; davacının eşinin Türkiye Lokomotif ve Motor Sanayi A.Ş. Genel Müdürlüğünde mühendis olarak görev yaptığı görülmekte olup anılan şirketin iktisadi devlet teşekkülü olan T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğünün bağlı ortaklığı niteliğinde olduğu ve 233 Sayılı KHK hükümleri çerçevesinde faaliyetlerini sürdürdüğü, uyuşmazlığın çözümü için söz konusu şirketin (TÜLOMSAŞ) 217 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında olup olmadığı belirlenmesi gerekmektedir.

217 sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin "Kapsam" başlıklı 2. maddesinde, iktisadi devlet teşekkülleri, kamu iktisadi kuruluşları ve bunların müesseseleri, bağlı ortaklıkları ve iştiraklerinin, bu Kanun Hükmünde Kararname kapsamına giren kamu kurum ve kuruluşları arasında sayıldığı görülmekte olup, her ne kadar 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanununa ekli (I), (II) ve(III) sayılı cetvellerde ismine yer verilmemiş olsa da, anılan kuruluşun iktisadi Devlet teşekkülünün (TCDD) bağlı ortaklığı olduğu, dolayısıyla 217 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında olduğu hususunda kuşku bulunmamaktadır.

Bu hale göre, davacının, 217 sayılı KHK kapsamında yer alan Türkiye Lokomotif ve Motor Sanayi A.Ş.'de mühendis olarak göre yapan eşinin sözleşmeli memur statüsünde bulunduğu açık olup, Sağlık Bakanlığı Atama ve Nakil Yönetmeliğinin 20. maddesi hükmünden yararlandırılması gerekmektedir.

Bu durumda, yukarıda yer alan Yönetmeliğin 20. maddesi hükmü uyarınca, eşin çalıştığı kurumun teşkilatının davacının atandığı yerde bulunmaması halinde, ilgili Kurumla koordinasyon sağlanarak eş durumu atama talebinin değerlendirilmesi gerekmekte olup, davacının eşinin çalıştığı kuruluşun Eskişehir ili dışında şube ve teşkilatı olmadığı dikkate alındığında, 61. Dönem Devlet Hizmet Yükümlüğü Atamaları kapsamında eş durumu mazereti kurasına katılarak Eskişehir iline atanma talebinin internet ortamında reddine ilişkin işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Diğer taraftan, davalı idarece davacının stratejik personel olduğu, eşinin ise Yönetmeliğin 21. maddesi kapsamında olduğu değerlendirilerek, anılan maddenin 11. fıkrası hükmü uyarınca işlem tesis edildiğinin görüldüğü, yukarıda adı geçen Devlet Memurlarının



T.C.
ESKİŞEHİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2015/461

Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmelikte eş durumu özüne binaen yapılacak atamalarda personel arasında ayrıma gidilmediği, anılan yönetmeliğin Geçici 5. maddesi uyarınca, kamu kurum ve kuruluşlarının yönetmeliklerinin bu Yönetmeliğe aykırı olmayan hükümlerinin uygulanmasına devam edileceği kurala bağlanmış olup, bu bağlamda, davalı idarenin kendi yönetmeliğinde personel arasında personel - stratejik personel olarak, personel eşlerinin ise tabi oldukları personel rejimine göre ayrıma gidilerek eş durumu özüne bağlı atamalarını farklı olarak düzenlemiş olmakla birlikte, Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmelikte yer alan eş durumu özüne bağlı atamaları düzenleyen kurallara aykırı olan bu kuralların uygulanmasına olanak bulunmadığı, eş özüne bağlı atamalarda kendi yönetmeliğinin aykırı olmayan düzenlemeleri ile adı geçen yönetmelik hükümlerinin uygulanacağı, Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmelikte yer alan düzenlemeler ile Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin anılan yönetmeliğe aykırı olmayan diğer düzenlemeleri uyarınca davacının eş durumu özrünün değerlendirilerek atamasının yapılması gerekmekte iken aksi yönde tesis edilen işlemde bu yönüyle de hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan, dava konusu işlemin Anayasa ve Yasal düzenlemelerle korunan aile birliğini olumsuz olarak etkileyebilecek nitelikte olması nedeniyle uygulanması durumunda davacı açısından telafisi güç ya da imkansız zararlara yol açabileceği de açıktır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın dava sonuna kadar **yürütülmesinin durdurulmasına**, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Eskişehir Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 06/07/2015 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

BAŞKAN VEKİLİ
ŞEVKİ DAVUT
40600

Üye
MUSTAFA AK
101823

Üye
DUYGU EREN
152967



T.C.
BURSA
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
(BİRİNCİ KURUL)

Y.D İtiraz No : 2015/847

YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMİ HAKKINDA

VERİLEN KARARA İTİRAZ EDEN (DAVALI) : TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ
KURUMU

VEKİLİ : AV. EROL DEMİRCİ- NASUH
AKAR
Mahallesi Ziyabey Cd. 1400. Sk
No:10/B Balgat/AnkaraANKARA

KARŞI TARAF (DAVACI) :

VEKİLİ : AV. OSMAN DÜZGÜN
İslice Mah. Polis Sok. Pancar İş
Merkezi K:2/15 Merkez/UŞAK

İSTEMİN ÖZETİ : Osmangazi Üniversitesi, Tıp Fakültesi Acil Tıp Bölümünde uzmanlık eğitimini tamamlayarak Afyonkarahisar Devlet Hastanesine uzman doktor olarak atanan davacının, 61. Dönem Devlet Hizmet Yükümlüğü Atamaları kapsamında eş durumu mazereti kurasına katılarak Eskişehir iline atanma talebinin internet ortamında reddine ilişkin işlemin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada; Eskişehir 1. İdare Mahkemesi'nce verilen 06/07/2015 gün ve E:2015/461 sayılı "**yürütmenin durdurulması isteminin kabulüne**" ilişkin kararın; dava konusu işlem hakkında yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için 2577 sayılı Kanun'un 27 nci maddesinde birlikte gerçekleştirileceği öngörülen açıkça hukuka aykırılık ve telafisi güç veya imkansız zararlar doğacak olması şartları somut olayda gerçekleşmediği veya ileride gerçekleşmesi de mümkün olmadığı davalı idare tarafından ileri sürülerek itirazın incelenerek kaldırılması istenilmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Bursa Nöbetçi Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

Dava dosyasında mevcut bilgi ve belgelere göre, mahkemece yürütmenin durdurulması istemi hakkında verilen kararda Yasaya aykırılık bulunmadığından, itiraz isteminin 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27.maddesinin 7.fıkrası uyarınca REDDİNE, 12/08/2015 gününde oy birliğiyle karar verildi.

BAŞKAN
BEKİR UFUK KADIGİL

37871

S.A.

Üye
MURAT DUYGUN
119315

Üye
KIVANÇ KIVRAK
167936