

T.C.  
ERZURUM  
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/1117  
KARAR NO : 2015/553

DAVACI

VEKİLİ

: AV. OSMAN DÜZGÜN

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

DAVALI

: TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU

/ ANKARA

VEKİLLERİ

: HUKUK MÜŞAVİRİ NURİ ÇELEGEN &

HUKUK MÜŞAVİRİ EROL DEMİRCİ (Aynı Yerde)

DAVANIN ÖZETİ

: Halen Ağrı İli, Patnos Devlet Hastanesi'nde Tıbbi Biyokimya Uzman Tabip olarak görev yapan ve 59. Dönem Devlet Hizmeti Yükümlülüğü Mazeret (eş durumu) Kurasına başvuran davacının, Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 21.maddesi uyarınca bu mazeretinin kabul edilmeyerek atanma talebinin reddine ilişkin işlemin; eşinin Antalya ilinde bulunan Akdeniz Üniversitesi'nde araştırma görevlisi olarak görev yaptığı, Anayasanın 41.maddesinin ve ilgili mevzuat hükümlerinin ihlal edildiği, haksız ve hukuka aykırı olduğu iddialarıyla iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ

: Davacının "uzman" unvanlı bir personel olduğu ve bu yönüyle Sağlık Bakanlığı Atama ve Nakil Yönetmeliği'nin 4/m maddesi uyarınca, istihdamında güçlük çekilen "stratejik personel" olarak kabul edildiği, eşinin ise, araştırma görevlisi olarak görev yaptığı, 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu kapsamında öğretim üyesi olarak görev yapmadığı, davacının eş durumu yönünden atanmasını zorunlu kılacak bir mevzuat hükmü olmadığı, dava konusu işlemin hukuka ve mevzuata uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Erzurum 1. İdare Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; halen Ağrı İli, Patnos Devlet Hastanesi'nde Tıbbi Biyokimya Uzmanı Tabip olarak görev yapan ve 59. Dönem Devlet Hizmeti Yükümlülüğü Mazeret (eş durumu) Kurasına başvuran davacının, Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 21.maddesi uyarınca bu mazeretinin kabul edilmeyerek atanma talebinin reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

T.C. Anayasası'nın "Ailenin Korunması" başlıklı 41. maddesinde; "Aile, Türk toplumunun temelidir ve eşler arasında eşitliğe dayanır. Devlet, ailenin huzur ve refahı ile özellikle ananın ve çocukların korunması ve aile planlamasının öğretimi ile uygulanmasını sağlamak için gerekli tedbirleri alır, teşkilatı kurar." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Kanununun 72. maddesinin 2. fıkrasında, "Yeniden veya yer değiştirme suretiyle yapılacak atamalarda; aile birimini muhafaza etmek bakımından kurumlar arasında gerekli koordinasyon sağlanarak memur olan diğer eşin de isteği halinde atanması, atamaya tabi tutulan memurun atandığı yere 74. ve 76. maddelere belirtilen esaslar çerçevesinde yapılır. Yer

T.C.  
ERZURUM  
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/1117  
KARAR NO : 2015/553

değiştirme suretiyle atamaya tabi tutulan memurun atandığı yerde eşinin atanacağı teşkilatın bulunmaması ya da teşkilatı olmakla birlikte niteliğini uygun bir görev bulunmaması ve ilgilinin talebi halinde, bu personele eşinin görev süresi ile sınırlı olmak üzere aşağıdaki şartlarda izin verilebilir." hükmüne yer verilmektedir.

3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun Ek 3. maddesinde, "...İlgili mevzuata göre yurt içinde veya yurt dışında öğrenimlerini tamamlayarak tabip, uzman tabip ve yan dal uzmanlık eğitimini tamamlayarak uzman tabip unvanını kazananlar, her eğitimleri için ayrı ayrı olmak kaydı ile Devlet Planlama Teşkilatı Müsteşarlığı tarafından hazırlanan ilçelerin Sosyo-Ekonomik Gelişmişlik Sıralamasında yer alan ... merkezlerde, Sağlık Bakanlığı veya Sağlık Bakanlığınca uygun görülen diğer kuruluşlarda Devlet memuru veya ilgililerin talebi halinde 10.07.2003 tarihli ve 4924 sayılı Kanuna tâbi sözleşmeli sağlık personeli olarak Devlet hizmeti yapmakla yükümlüdürler..." hükmüne yer verilmiş olup; anılan Yasanın Ek 6. maddesinin birinci fıkrasında, Devlet hizmeti yükümlülüğünü yapmakta olan personelin, mazeret ve zorunlu haller dışında başka yere atanamayacakları kurala bağlanmış, böylece "mazeret" durumu yer değiştirme suretiyle bir özür olarak kabul edilmiş, maddenin üçüncü fıkrasında da, "Devlet hizmeti yükümlüsü personel, bu Kanun hükümleri dışında genel hükümlere ve ilgili Kurum mevzuatına tâbidir." kuralı yer almıştır.

Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlar Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 20/2. 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 kuruluşta memur statüsünde çalıştığını belgelemesi gerekir." kuralına, aynı Yönetmeliğin "Olağanüstü ve özel durumlarda yer değişikliği" başlıklı 21. maddesinde ise, "Bu Yönetmelik kapsamında görev yapan ve eşleri bu Yönetmeliğin 20. maddesi kapsamında bulunmayan personelin atama talebinde bulunabilmesi için eşlerinin;

a) 217 sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname kapsamına giren bir kurum veya kuruluşta, 657 sayılı Kanunun 4. maddesinin 1. fıkrasının (c) bendine göre istihdam edilenler ve aynı Kanunun 86. maddesine göre açıktan istihdam edilenler ile geçici işçiler hariç statüsüne bakılmaksızın kamu görevlisi olduğunu ve teşkilatın bulunmaması veya başka bir yerde istihdamının mümkün olmaması gibi nedenlerle bulunduğu yerde çalışma zorunluluğu olduğunu belgelendirmeleri gerektiği,

Stratejik personelin atama taleplerinde bu maddenin (a) ve (c) bendi ile son fıkrası uygulanmaz." kuralına yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının, halen Ağrı İli, Patnos Devlet Hastanesi'nde Tıbbi Biyokimya Uzman Tabip olarak görev yaptığı, 59. Dönem Devlet Hizmeti Yükümlülüğü Mazeret (eş durumu) kurasına başvurduğu, bu başvurusunun Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 21.maddesi uyarınca reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Personel hukukunun temel kavramlarından olan kadro, kamu görevlisi ile idare arasında bağ kuran önemli bir araçtır. Asli ve sürekli bir kamu hizmetinin yürütüldüğü yerde varlığından söz edilebilen "kadro" kavramı; personelin bulunduğu yeri, yaptığı işi gösteren ve yürüttüğü asli ve sürekli kamu hizmetini tanımlayan önemli bir kavramdır. 657 sayılı Yasanın 33. maddesinde öngörülen "Kadrosuz memur çalıştırılmaz." kuralı ile memurların bir kadroya bağlı olarak istihdam edilmelerinin zorunlu olduğu ifade edilmiş, kadro ile memur arasındaki bağlantı net bir şekilde ortaya konulmuştur. Bu bağlamda, belirli bir kadroya bağlı olarak yürütülen görevin, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4. maddesinin (A) bendinde düzenlenen memurluk

T.C.  
ERZURUM  
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/1117  
KARAR NO : 2015/553

görevi ile aynı paralelde olduğu kabul edilmelidir.

Bu hale göre, 217 sayılı KHK kapsamında yer alan Üniversitelerdeki araştırma görevliliği kadrolarının, Sağlık Bakanlığı Atama ve Nakil Yönetmeliğinin 20. maddesinde yer alan memur kadroları gibi değerlendirilmesi, bu kadrolarda istihdam edilen personelin eşlerinin anılan maddeden yararlandırılması personel hukuku ilkelerine uygun olacaktır.

Dosya içinde bulunan bilgi ve belgelerden; davacının eşinin, Akdeniz Üniversitesinde araştırma görevlisi olarak görev yaptığı ve 8/3 kazanılmış hak aylık derece-kademesiyle 7. dereceli kadroda istihdam edildiği anlaşıldığından, davalı idarece, davacının mazereti nedeniyle eş durumu kurasına dâhil edilme isteminin, Sağlık Bakanlığı Atama ve Nakil Yönetmeliği'nin 20. maddesi kapsamında değerlendirilerek, bu değerlendirmenin sonucuna göre işlem tesis edilmesi gerekirken, Yönetmeliğin 21. maddesi uyarınca reddedilmesine ilişkin işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Nitekim, Danıştay Beşinci Dairesi'nin 22.12.2014 gün ve E:2012/9867, K:2014/9722 sayılı kararı da bu yöndedir.

Açıklanan nedenlerle, **dava konusu işlemin iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 168,30-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgarî Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 750,00-TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, kararın kesinleşmesinden sonra artan posta ücretinin davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihinden itibaren **30 gün** içerisinde **Danıştay'da** temyiz yolu açık olmak üzere, 15/05/2015 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

**BAŞKAN**  
**KEMALEDİN ÖZDEMİR**  
107239

**ÜYE**  
**ÖZLEM HATİPOĞLU**  
107202

**ÜYE**  
**MEHMET KÖSEOĞLU**  
101841

**YARGILAMA GİDERLERİ** :

Başvuru Harcı	: 25,20	TL
Karar Harcı	: 25,20	TL
Vekalet Harcı	: 3,80	TL
YD Harcı	: 41,50	TL
<u>Posta Gideri</u>	<u>: 72,60</u>	<u>TL</u>
Toplam	: 168,30	TL

M.K.

**ASLI GİBİDİR**