

**T.C.**  
**HATAY**  
**İDARE MAHKEMESİ**  
**ESAS NO : 2014/736**  
**KARAR NO : 2015/1171**

**DAVACI** :

**VEKİLİ** : AV. OSMAN DÜZGÜN

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

**DAVALI** : TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU

**VEKİLİ** : HUK.MÜŞ.AYFER ÖZBEK-TÜLAY YALÇIN İNCİ

**DAVANIN ÖZETİ** : Hatay İli, Samandağ Devlet Hastanesinde "Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon Uzmanı" olarak görev yapan davacının, eşinin Celal Bayar Üniversitesi Sağlık Hizmetleri Meslek Yüksekokulunda Tıbbi Hizmetler ve Teknikleri Bölümünde öğretim görevlisi olarak çalıştığından bahisle eş durumu mazeretine dayalı Manisa İline atama talebinin reddine ilişkin davalı idarenin 13.05.2014 tarih ve 68570051/903.02.01 sayılı işleminin, eşinin Hatay iline atanma olanağının bulunmadığı ve aile birliğinin Anayasa ile güvence altına alınmış bir hak olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Davacının eşinin memur statüsünde bulunmadığı ve Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Nakil Yönetmeliğinin 20. maddesi kapsamında değerlendirilmesinin mümkün olmadığı, naklen tayin talebinin mevzuat hükümlerinin öngördüğü şartları taşımadığı, aile birliğinin korunması esas olmakla birlikte, bu birlikteliğin kamu menfaatinin sağlanabildiği ve hizmet gereklerine en uygun olan bir yolda temininin asıl olduğu, belli bir statüye girmeyi kabul eden kişinin bu statü için geçerli olan kural ve kaidelere uyması gerektiği, dava konusu işlemde hukuka aykırı olan herhangi bir cihet bulunmadığı belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

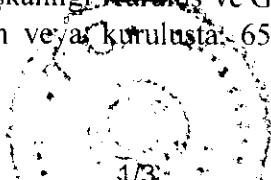
Karar veren Hatay İdare Mahkemesince işin gereği görüşüldü:

Dava, davacının eş durumu mazereti nedeniyle Manisa İline atanması talebiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti 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." hükmü yer almakta, 657 sayılı Kanunun 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 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.

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.



**T.C.**  
**HATAY**  
**İDARE MAHKEMESİ**  
**ESAS NO : 2014/736**  
**KARAR NO : 2015/1171**

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 54. dönem devlet hizmeti yükümlülüğü kurası sonucu Samandağ İlçe Devlet Hastanesinde Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon Uzmanı olarak atanarak göreve başladığı, eşinin Celal Bayar Üniversitesi Sağlık Hizmetleri Meslek Yüksekokulunda Tıbbi Hizmetler ve Teknikleri Bölümünde öğretim görevlisi olarak görev yaptığı gerekçesiyle eş durumu mazeretinden yararlandırılarak Manisa İline atamasının yapılmasını talep ettiği, stratejik personel olduğu ve Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlar Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 21. maddesinin 11 fıkrasında stratejik personelin atama taleplerinde üçüncü fıkranın (a), (c), (ç), ve (d) bentleri ile 7. fıkrasının uygulanmayacağı gerekçesiyle istemin reddi üzerine görülmekte olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda metnine yer verilen Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlar Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği'nin 20. maddesine göre personelin eş durum nedeniyle nakil talebinde bulunabilmesi için eşinin 217 sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname kapsamına giren bir kurum veya kuruluşta memur kadrosunda çalıştığının belgelenmesi gerekmektedir.

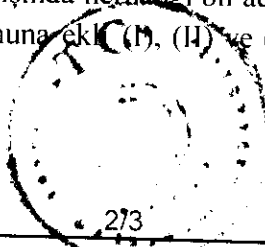
217 Sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin "Kapsam" başlıklı 2. maddesinde ise; " Bu Kanun Hükmünde Kararname kapsamına giren kamu kurum ve kuruluşları şunlardır:

- a) Genel bütçeye dahil dairelerle, katma bütçeli idareler ve bunlara bağlı kuruluşlar,
- b) İl özel idareleri ve belediyeler, bunların birlikleri ve bunlara bağlı iktisadi müesseseler, işletmeler,
- c) İktisadi devlet teşekkülleri, kamu iktisadi kuruluşları ve bunların müesseseleri, bağlı ortaklıkları ve iştirakleri,
- d) Kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları dışında kalan ve kamu fonu kullanan, özel kanunlarla veya bunların verdiği yetkiye dayanılarak kurulan kamu kuruluşları ve bu nitelikleri bankalar ve bunların en az sermayesinin yarısından fazlasına iştirak suretiyle kurdukları müessese, ortaklıklar ve iştirakler,
- e) Döner sermayeli kuruluşlar ile özel kanunlarla kurulan fonlar ve kefalet sandıkları. Askeri kurum ve kuruluşların 926 sayılı Türk Silahlı Kuvvetleri Personel Kanunu ile ek ve değişikliklerine tabi personeli bu Kanun Hükmünde Kararnamenin kapsamı dışındadır" hükmü yer almıştır.

Olayda, davacının eşi Celal Bayar Üniversitesi Sağlık Hizmetleri Meslek Yüksekokulunda Tıbbi Hizmetler ve Teknikleri Bölümünde öğretim görevlisi olarak görev çalıştığından uyumsuzluğun çözümü için üniversitelerin 217 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında olup olmadığının belirlenmesi gerekmektedir.

Her ne kadar, 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanunu'nun "Bütçe Türleri ve Kapsamı" başlıklı 12. maddesinde: "Genel yönetim kapsamındaki idarelerin bütçeleri; merkezi yönetim bütçesi, sosyal güvenlik kurumları bütçeleri ve mahalli idareler bütçeleri olarak hazırlanır ve uygulanır. Kamu idarelerince bunlar dışında herhangi bir ad altında bütçe oluşturulamaz.

Merkezi yönetim bütçesi, bu Kanuna ek (I), (II) ve (III) sayılı cetvellerde yer alan kamu idarelerinin bütçesinden oluşur.



**T.C.**  
**HATAY**  
**İDARE MAHKEMESİ**  
**ESAS NO : 2014/736**  
**KARAR NO : 2015/1171**

Genel bütçe, Devlet tüzel kişiliğine dahil olan ve bu Kanuna ekli (I) sayılı cetvelde yer alan kamu idarelerinin bütçesidir.

Özel bütçe, bir bakanlığa bağlı veya ilgili olarak belirli bir kamu hizmetini yürütmek üzere kurulan, gelir tahsis edilen, bu gelirlerden harcama yapma yetkisi verilen, kuruluş ve çalışma esasları özel kanunla düzenlenen ve bu Kanuna ekli (II) sayılı cetvelde yer alan her bir kamu idaresinin bütçesidir...” denilmiş ve üniversiteler özel bütçeli idareler arasında yer almış ise de, 24/12/2005 günlü, 26033 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan 5436 sayılı “Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanunu ile Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun’un geçici 3. maddesinde; ilgili mevzuatında gerekli düzenleme yapıncaya kadar, mevzuatta katma bütçeli idarelere yapılan atıfların, katma bütçeli idare iken 5018 sayılı Kanunla özel bütçeli idareler kapsamına alınan kamu idareleri bakımından, ilgisine göre bu idarelere yapılmış sayılır, düzenlemesine yer verildiğinden; üniversitelerin halen 217 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında olduğu hususunda kuşku bulunmamaktadır.

Bir işlemin iptali istemiyle açılan davada, idarece işlemin tesisine esas olması gereken bir hukuk kuralı değerlendirilmeyerek başka bir nedene dayalı olarak işlem tesis edilmiş olduğunun yargı yerince belirlenmesi halinde, davanın yasal temelinin değiştirilmesinin hukuken mümkün olduğu kuşkusuzdur.

Bu bağlamda, davacının eş durumu özrü nedeniyle yaptığı naklen atama istemi üzerine, eşinin 217 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında bulunan üniversitede görev yaptığı hususu göz önünde bulundurularak, Yönetmeliğin 20. maddesi hükmüne göre bir değerlendirme yapılmak suretiyle işlem tesis edilmesi gerekirken, aynı Yönetmeliğin 21. maddesine dayanarak isteminin reddedilmesinde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 168,30 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 750,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, davalı idarenin YD itiraz aşamasında yapmış olduğu 37,25 TL yargılama giderinin üzerinde bırakılmasına, artan posta ücretinin karar kesinleştiğinde taraflara iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay’a temyiz yolu açık olmak üzere 22/05/2015 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan  
MUSTAFA ŞAHİN  
97679

Üye  
TUĞBA AYKÖSE TOMBAK  
152925

Üye  
AHMET CAN TALAS  
167856

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>	
Başvurma Harcı :	25,20 TL
Karar Harcı :	25,20 TL
Vekalet Harcı :	3,80 TL
YD Harcı :	41,50 TL
Posta Gideri :	72,60 TL
<b>TOPLAM</b> :	<b>168,30 TL</b>

