

T.C.
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
KARAR DAVASINA
ESAS NO :
KARAR NO :

DAVACI :

VEKİL :

DAVALI :

VEKİL :

ÖZET : Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezi'nde hemire olarak görev yapan davacı tarafından, ekinin li'nde astsubay olarak görev yaptı ndan bahisle, Sağlık Bakanlığı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu'na kurumlararası naklen atanma talebinin zımnen reddedilmesine ilişkin lemin iptali istemiyle açılan davada; davanın reddine yönelik dare Mahkemesinin tarih ve E:....., K:..... sayılı kararının; ekinin zorunlu yer de iklisine tabi olması nedeniyle bo kadro koluna bali olmaksızın tayin talebinin kabul edilmesi gerekti i, Anayasa'nın 41.maddesinde yer alan "aile birli inin korunması" ilkesinin ihlal edildi i, i lemin hukuka aykırı oldu u iddialarıyla kaldırılması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : stinaf dilekçesinde belirtilen hususların mahkeme kararının kaldırılmasını gerektirecek nitelikte bulunmadı ı ve kararın usul ve hukuka uygun oldu u ileri sürülerek istinaf isteminin reddi gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Bölge dare Mahkemesi ikinci dare Dava Dairesince, dava dosyasındaki bilgi ve belgeler incelenerek in gere i görü lüdü:

Dava; Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezi'nde hemire olarak görev yapan davacının, ekinin li'nde astsubay olarak görev yaptı ndan bahisle, Sağlık Bakanlığı bünyesindeki bir kadroya nakledilerek l merkezinde bulunan sağlık kurumlarından birine atanma talebiyle yaptı ı ba vurunun reddine ilişkin lemin iptali istemiyle açılmıştır.

dare Mahkemesince; "...davacı tarafından yapılmı bir muvafakat ba vurusunun bulunmadı ı ve nakil yolu ile geçilmek istenen kurumun nakli kabul etmek zorunda olmadı ı, bu konuda geni bir takdir yetkisinin bulundu u, nakil istemini kabul etmesi konusunda idarenin yargı kararı ile zorlanamayaca ı, idarenin dava konusu i lemi tesis ederken, takdir yetkisini davacıya yönelik subjektif saiklerle kullandı ına ilişkin somut bir saptama da bulunmadı ı davalı idarece, davacının davalı idareye naklen atanma isteminin zımnen reddi yolundaki dava konusu i lemde, kamu yararı ve hizmet gerekleri bakımından hukuka aykırılık görülmedi i" gerekçesiyle davanın reddine karar verilmi tir.

Anayasası'nın 41. maddesinde, "Aile Türk toplumunun temelidir ve e ler arasında e itli e dayanır. Devlet, ailenin huzur ve refahı ile özellikle ananın ve çocukların korunması ve aile planlamasının ö retimi ile uygulanmasını sa lamak için gerekli tedbirleri alır, te kilatı kurar." hükmü yer almı tir.

Anayasanın yukarıda de inilen düzenlemesi ile, Anayasa koyucunun aileyi parçalanmaktan kurtarmak, aile bireylerini bir arada tutmak suretiyle ailenin huzur ve mutlulu unu devam ettirmek ve bu yolla kamu görevlilerinin ailevi kaygılardan uzak bir biçimde kamu hizmetlerini verimli, etkin ve sa lıklı bir biçimde yürütmeleri için gerekli ortamı sa lamak amaçlarını ta ıdı ı ku kusuzdur.

Ayrıca, Anayasanın 90. maddesinde; usulüne göre yürürlü e konulmu milletlerarası andla maların kanun hükmünde oldu u, usulüne göre yürürlü e konulmu temel hak ve özgürlüklere ilişkin milletlerarası andla malarla kanunların aynı konuda farklı hükümler içermesi nedeniyle çıkabilecek uyu mazlıklarda milletlerarası andla ma hükümlerinin esas alınaca ı, hüküm altına alınmı tir.

Ülkemizin, 20/03/1952 tarihinde imza altına alarak kabul etti i ve 19/03/1954 tarihli 8662 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 6366 sayılı İnsan Haklarını ve Ana Hürriyetleri Koruma Sözleşmesi ve Buna Ek Protokolün Tasdiki Hakkında Kanun'un "Özel hayatın ve aile hayatının korunması" bali 8. maddesinin ihlaline yönelik olarak açılmış olan davalarla ilgili olmak üzere, Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi'nin yerle ik içtihatlarında; "8. maddenin aile hayatına saygı duyulması hakkını teminat altına aldı ı, evli bir çift söz konusu oldu unda 'aile hayatı' ifadesinin normalde bir arada oturmayı içerdi i, aile

T.C.
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
K N C DARE DAVA DA RES
ESAS NO :
KARAR NO :

kurma hakkının bir arada ya am hakkını içermedi i dü üncesinin ise neredeyse imkansız oldu u" kabul edilmi tir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 74. maddesinde; "Memurların bu kanuna tabi kurumlar arasında, kurumların muvafakatı ile kazanılmı hak dereceleri üzerinden veya 68 nci maddedeki esaslar çerçevesinde derece yükselmesi suretiyle, buldukları sınıftan veya ö renim durumları itibariyle girebilecekleri sınıftan, bir kadroya nakilleri mümkündür. Kazanılmı hak derecelerinin altındaki derecelere atanabilmeleri için ise atanacakları kadro derecesi ile kazanılmı hak dereceleri arasındaki farkın 3 dereceden çok olmaması ve memurların iste i de arttır." hükmüne yer verilmi tir.

Devlet Memurlarının Yer De i tirme Suretiyle Atanmalarına li kin Yönetmelik'in "Yer De i tirme Suretiyle Atanmalarda Gözönünde Bulundurulacak Hususlar" ba lıklı 9.maddesinin 1.fıkrasında, yer de i tirme suretiyle atanmaların, Devlet memurlarının dengeli bir ekilde da ılımını sa lamak için ö renimi, uzmanlı ı, tecrübesi, mesleki bilgisi gibi özellikleri ile bo kadro durumu gözönünde bulundurulacak kurumlarınca hazırlanan bir plan dahilinde yapılaca ı, 21/3/2016 tarih ve 2016/8671 Bakanlar Kurulu kararıyla de i ik 6.fıkrasında da, ilgili mevzuatı uyarınca zorunlu yer de i tirmeye tabi tutulan e itim ve ö retim hizmetleri sınıfı, mülki idare amirli i hizmetleri sınıfı, jandarma hizmetleri sınıfı, sahil güvenlik hizmetleri sınıfı ve emniyet hizmetleri sınıfına giren memurlar, Türk Silahlı Kuvvetlerine mensup subay ve astsubay, uzman jandarma ve uzman erba lar ile hakim ve savcıların görev süresiyle sınırlı olmak üzere atandıkları yere, memur olan e inin atanmasında mevzuatı uyarınca yürürlü e konulan norm kadro sayılarına ili kin hükümlerin uygulanmayaca ı hükme ba lanm tır.

Dava konusu i lemin tesis edildi i tarih itibariyle ba lı ı "Sa lık Bakanlığı ve Ba lı Kurulu ları Atama ve Yer De i tirme Yönetmeli i" olan (02/03/2018 tarihli ve 30348 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yönetmeli in 1.maddesiyle bu Yönetmeli in ba lı ı de i tirilmi tir.) Sa lık Bakanlığı Atama ve Yer De i tirme Yönetmeli inin "kurumlararası naklen atama" ba lıklı 17.maddesinin 1.fıkrasında, di er kamu kurum ve kurulu larında görev yapanların; Kanunun 74 üncü maddesi çerçevesinde, Bakanlık ve ba lı kurulu larında durumlarına uygun 6 ncı ve 5 inci hizmet bölgelerinden ba lamak üzere belirlenen kadrolara, tercihleri do rultusunda kura ile naklen atanabilecekleri, 3.fıkrasının (e) bendinde de, mevzuatı uyarınca zorunlu yer de i tirmeye tâbi olarak mülki idare amirli i, milli istihbarat, emniyet hizmetleri sınıflarından birinde görev yapanlar ile hâkim, savcı veya Türk Silahlı Kuvvetlerinde subay, astsubay, uzman jandarma, uzman erba veya uzman er olarak görev yapanların e lerinin, kurumlar arası naklen atanmasında kura artı aranmayaca ı hükme ba lanmı tir.

Öte yandan, anılan Yönetmeli in 2.maddesinde, bu Yönetmeli in, Sa lık Bakanlığı ve ba lı kurulu larının ta ra te kilatlarında görev yapan sa lık hizmetleri ve yardımcı sa lık hizmetleri sınıfı personelini kapsadı ı, 4.maddesinin (j) bendinde, "Personel"in; Bakanlık ve ba lı kurulu larında, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4.maddesinin 1.fıkrasının (A) bendine göre istihdam edilen sa lık hizmetleri ve yardımcı sa lık hizmetleri sınıfı çalı anlarını ifade etti i belirtilmi , "Bir mazerete dayanan atamalar" ba lıklı 18.maddesinde de, "personelin" sa lık durumu, aile birli i ve can güvenli i mazeretlerini belgelendirmesi ve talebi üzerine hizmet bölgelerindeki veya hizmet gruplarındaki zorunlu çalı ma süreleri tamamlanmadan yer de i tirme suretiyle atamasının yapılabilece i hükme ba landıktan sonra "Aile birli i mazeretine ba lı yer de i ikli i" ba lıklı 20. maddesi 2. fıkrasında;

"E lerin farklı kamu kurum ve kurulu larında kamu personeli olarak çalı ması halinde;

a) Varsa e inin kurumuyla yapılan protokol hükümleri uygulanır.

b) E leri, mevzuatı uyarınca zorunlu yer de i tirmeye tâbi olarak mülki idare amirli i, milli istihbarat, emniyet hizmetleri sınıflarından birinde görev yapanlar ile hâkim, savcı veya Türk Silahlı Kuvvetlerinde subay, astsubay, uzman jandarma, uzman erba veya uzman er olarak görev yapan personelin e inin görev yaptı ı yere ataması yapılır.

c) Yer de i ikli i talebinde bulunan personelin e inin görev yaptı ı yerin kendi unvan ve bran ında C veya D hizmet grubunda olması halinde e inin görev yaptı ı yere ataması yapılır. Aksi halde ilgili kurumla koordinasyon sa lanır. E inin görev yaptı ı kurumun ba ka yerde te kilatının bulunmaması, kadro veya mevzuatı açısından aile birli i mazeretine dayalı atanma imkânının olmaması halinde talebi de erlendirilir." hükümlerine yer verilmi tir.

T.C.
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
K N C DARE DAVA DA RES
ESAS NO :
KARAR NO :

Dava dosyasının incelenmesinden; Trakya Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezi'nde hem ires olarak görev yapan davacının, e inin Hava Kuvvetleri Komutanlığı Kayseri A Tipi Merkez Komutanlığı emrinde astsubay olarak görev yapması nedeniyle e durumu mazeretine dayalı olarak Kayseri 1 merkezinde bulunan Sağlık Bakanlığı na ba lı bir hastaneye naklen atanmak istemiyle 11.08.2017 tarihli dilekçe ile davalı idareye başvurdu u, 2017 Yılı Merkezi Yönetim Bütçe Kanunu kapsamında tahsis edilen naklen atama kadro sayısının yetersiz olması nedeniyle kurum te kilatına atamasının yapılamadı ı gerekçesiyle (kapatılan) Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumunun 20.09.2017 tarih ve 4867 sayılı i lemiyle ba vurusunun reddedildi i, davacı tarafından aile birli i mazeretine dayalı kurumlararası naklen atama talebinin davalı idarece zimnen reddedildi inden bahisle bu i lemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldı ı anlaşılmaktadır.

Uyu mazlık konusu olayın yukarıda yer verilen mevzuat hükümleriyle birlikte de erlendirilmesinden, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 74. maddesinde kamu görevlilerinin kurumlararası nakil i lemlerinin kurumların muvafakatı ile sa lanmasının öngörüldü ü, Sağlık Bakanlığı ve Ba lı Kurulu ları Atama ve Yer De i tirme Yönetmeli i hükümleri ile getirilen özel düzenlemeyle sa lık hizmetleri ve yardımcı sa lık hizmetleri sınıfına tabi olup di er kamu kurum ve kurulu larında görev yapanların Sağlık Bakanlığı bünyesinde belirlenen kadrolara tercihleri do rultunda kura ile naklen atanmalarına olanak tanındı ı, dolayısıyla di er kamu kurum ve kurulu larında (uyu mazlık konusu olayda Trakya Üniversitesi Rektörlü ü bünyesinde) görev yapan sa lık personelinin Sağlık Bakanlığı bünyesinde bulunan bir kadroya atanmasının, ilgilinin müracaatı üzerine kadro tercihleri do rultusunda yapılacak kura sonucu gerçekleşmesi mümkün oldu u, ayrıca kura ko uluna ba lı olmaksızın naklen atanma talebinde bulunmaları mümkün olan personel ve e lerinin hukuki statülerinin de Yönetmelik hükmünde sayma yoluyla belirlendi i, buna göre "mevzuatı uyarınca zorunlu yer de i tirmeye tâbi Türk Silahlı Kuvvetlerinde subay, astsubay, uzman jandarma, uzman erba veya uzman er olarak görev yapanların" e lerinin, kurumlar arası naklen atanmalarında kura artının aranmayacağı, anılan yöntemle Sağlık Bakanlığı bünyesinde bulunan bir kadroya geçi in sa lanması üzerine de, e leri, mevzuatı uyarınca zorunlu yer de i tirmeye tâbi olarak Türk Silahlı Kuvvetlerinde subay, astsubay, uzman jandarma, uzman erba veya uzman er olarak görev yapan personelin e inin görev yaptı ı yere (uyu mazlık konusu olayda li'nden li'ne) talebi üzerine atamasının yapılacağı anlaşılmaktadır.

Uyu mazlıkta, davacının davalı idare bünyesinde bulunan bir kadroya "kurumlararası naklen atama" yoluyla geçirildikten sonra aile birli i mazeretine ba lı olarak atamasının Kayseri line yapılması istemiyle do rudan Sağlık Bakanlığı na yaptı ı başvuru üzerine tesis edilen 20.09.2017 tarih ve 4867 sayılı i lemde, davacının talebinin uygun bulunmamasının "kadro yetersizli i" gerekçesine dayandırıldı ı görülmekle birlikte, davacının asıl amacının zorunlu yer de i ikli ine tabi astsubay olarak görev yapan e iyle aynı yerde (Kayseri linde) görev yapmak oldu u dikkate alındı ında, sa lık hizmetleri sınıfına tabi bir kadroda görev yapan davacının ba lı oldu u kurumun Kayseri linde te kilatının olmaması ve iki farklı üniversite arasında tercihe dayalı kurumlararası naklen atanma imkanı tanıyan bir mevzuat hükmünün de bulunmaması nedeniyle, zorunlu yer de i ikli ine tabi olan e inin görev yaptı ı yere atanmasının yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri uyarınca sadece Sağlık Bakanlığı bünyesindeki kadrolardan birine geçi yapmasıyla mümkün olması kar ısında, davacının Devlet Memurlarının Yer De i tirme Suretiyle Atanmalarına li kin Yönetmeli in 9.maddesinde belirtilen genel ilkenin uygulanmasıyla norm kadro ko uluna ve Sağlık Bakanlığı Atama ve Yer De i tirme Yönetmeli inin 17.maddesinde yer verilen istisna hükmüne dayalı olarak kura ko uluna ba lı olmaksızın Kayseri 1 merkezinde bulunan Sağlık Bakanlığı bünyesindeki sa lık kurulu larından birine atanmasının yapılması gerekti i sonucuna varılmaktadır.

Bu durumda, Anayasamızda yer alan "ailenin korunması ilkesi"nin gere i olarak, idarelerin de ailenin huzur ve mutlulu unun sa lanması amacıyla kamu görevlilerinin ailevi kaygılardan uzak bir biçimde kamu hizmetlerini verimli, etkin ve sa lıklı bir biçimde yürütmeleri için gerekli ortamı sa lamakla yükümlü oldukları, uyu mazlık konusu olayda ise aile birli inin ancak davacının Sağlık Bakanlığı bünyesinde bulunan bir kadroya geçirilerek zorunlu yer de i ikli ine tabi olan e inin görev yaptı ı

linde bulunan sa lık kurumlarından birine atanmasıyla mümkün olabilece i dikkate alındı ında ve sa lık hizmetleri sınıfına tabi olan personelin gerek kurumlararası naklen atanmalarında gerekse aile birli i

T.C.
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
K NC DARE DAVA DA RES
ESAS NO :
KARAR NO :

mazeretine ba lı yer de i ikliklerinde yukarıda aktarılan genel ve özel yönetmelik hükümleri gere ince norm kadro sayısı ve kura ko uluna tabi olmayacakları hususu gözönünde bulunduruldu unda, Üniversitesi Sa lık Ara tırma ve Uygulama Merkezi'nde hem ire olarak görev yapan davacının, e inin Hava Kuvvetleri Komutanlı ı A Tipi Merkez Komutanlı ı emrinde astsubay olarak görev yapması nedeniyle e durumu mazeretine dayalı olarak l merkezinde bulunan Sa lık Bakanlı ına ba lı bir hastaneye naklen atanmak istemiyle yaptı ı ba vurunun reddine ili kin dava konusu i lemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; istinaf talebinin kabulü ile, dare Mahkemesinin tarih ve E:....., K:.... sayılı kararının **kaldırılmasına**, dava konusu i lemin **iptaline**, 2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanununun 45/6. ve 46.maddeleri uyarınca temyizi kabil olmamak üzere **kesin olarak**, tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye