

T.C.
ANTALYA
3. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2009/969

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI)

: MUSTAFA KURT'U TEMSİLEN

EGİTİM HAK SEN SENDİKASI

VEKİLİ

: AV. GÖKHAN CANDOĞAN

Bestekar Sokak 61/B-3 Kavaklıdere
Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI)

: ANKARA ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜ

VEKİLİ

: AV. OSMAN FIRAT TURAN

Ankara Üniversitesi Rektörlüğü -Tandoğan/ANKARA

İSTEMİN ÖZETİ

: Ankara Üniversitesi Türkçe ve Yabancı Dil Araştırma ve Uygulama Merkezi (TÖMER) Müdürlüğü Antalya Şubesinde sözleşmeli destek personeli olarak çalışan davacının hizmet sözleşmesinin Sözleşmenin 8. maddesinin (a) bendi uyarınca 14.03.2009 tarihinden itibaren feshine ilişkin 08.04.2009 tarih ve 10666 sayılı işlemin; davacının işyeri sendika temsilcisi olduğu, 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanununun 18.maddesinde işyeri sendika temsilcilerinin işyerlerinin haklı bir sebep olmadıkça ve sebebi açık bir şekilde belirtilmedikçe değiştirilemeyeceğinin belirtildiği, 4.2.2009 tarihli yazıyla davacının, 28.2.2009 tarihinden itibaren TÖMER Bursa Şube Müdürlüğünde görevlendirildiğinin, göreve başlayıp başlamayacağı hususunda yazının tebliğinden itibaren 15 gün içinde bilgi vermesinin gerektiği, aksi taktirde sözleşmenin feshedileceğinin bildirilmesi üzerine 20.2.2009 tarihli davacının üyesi bulunduğu sendika tarafından düzenlenen yazıyla sendika üyesi personelin Antalya Şubesindeki görevlerinin devamının istendiği, bunun üzerine bir işlem tesis edilmeden dava konusu işlemin tesis edildiği, sendika temsilcisi davacının sözleşmesinin feshedilmesiyle sendikal örgütlenme hakkının davalı idarece engellendiği öne sürülerek iptali ve yürütmenin durdurulması ile işlem nedeniyle yoksun kalman mali hakların yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ

: Usule ilişkin olarak; davacı sendikanın dava açma ehliyetinin bulunmadığı, davanın süresinde açılmadığı, davanın Ankara İdare Mahkemesinde görülmesi gerektiği, esasa ilişkin olarak; Antalya Şubesinin önceki hizmet yeri olan 9 katlı binadan kira tutarının çok yüksek olması nedeniyle tahliye edilerek daha küçük bir binada hizmet vermeye başladığı, 11 kat görevlisinin 6'ya indirilmesinin talep edildiği, buna istinaden 18.7.2008 tarihli yazıyla eleman ihtiyacı olan Kızılay, Tunalı Hilmi, İstanbul, Bursa ve Denizli Şubelerinde çalışmak isteyip istemediklerinin davacının da aralarında bulunduğu kişilere sorulduğu, ilgililerin belirtilen yerlerde görev yapmak istemediklerini bildirdikleri, durumun TÖMER Merkez Kurulu toplantısında görüşüldüğü, şubenin mevcut şartlarda varlığını sürdürmesinin imkansız olduğu gerekçesiyle personel sayısının azaltılması yoluyla tasarrufa gidilmesinin kaçınılmaz olduğuna ve işe başlama tarihleri esas alınarak hazırlanan listeye göre en son göreve başlayan 4 personelin hizmetine ihtiyaç duyulmadığına karar verildiği, 4.2.2009 tarihli yazıyla davacının 28.2.2009 tarihinden itibaren TÖMER Bursa Şube Müdürlüğünde görevlendirildiği, göreve başlayıp başlamayacağı hususunda yazının tebliğinden itibaren 15 gün içinde bilgi vermesi gerektiği, aksi taktirde sözleşmenin feshedileceğinin bildirildiği, davacının bu süreçte herhangi bir bildirimde bulunmadığı, dava konusu işlemle de sözleşmenin feshine karar verildiği, davacının sendika işyeri temsilcisi olarak atandığına ilişkin herhangi bir bildirim yapılmadığı gibi, yaşanan süreçte de bu yönde bir itirazın yapılmadığı, sendikal örgütlenmenin engellenmediği, davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

T.C.
ANTALYA
3. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2009/969

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Antalya 3. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "istihdam şekilleri" başlıklı 4.maddesinde; kamu hizmetleri, memurlar, sözleşmeli personel, geçici personel ve işçiler eliyle gördürülür denilmiş (B) bendinde; sözleşmeli personel; "Kalkınma Planı, Yıllık Program ve iş programlarında yer alan önemli projelerinin hazırlanması gerçekleştirilmesi ve işlerliği için şart olan zaruri ve istisnai hallere münhasır olmak üzere özel bir meslek bilgisine ve ihtisasına ihtiyaç gösteren geçici işlerde, kurum 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" şeklinde tanımlanmıştır.

6.6.1978 Tarih ve 7/15754 Sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğü kabul edilerek 28.6.1978 tarih ve 16330 Sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esasların 1.maddesinde; "Genel Bütçeye dahil dairelerde, katma bütçeli idarelerde, döner sermayeli kuruluşlarda, belediyelerde, özel idarelerde ve kamu iktisadi teşebbüslerinde (sermayesinin yarısından fazlası yukarıda sayılan kuruluşlara ait olanlar dahil) Özel Bütçeli idareler ile 233 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamı dışında kalan kuruluşlarda (*) sözleşme ile çalıştıracak personel hakkında burada belirtilen hükümlerin uygulanacağı, 2.maddesinde; sözleşmeli personelin; mevzuatına uygun olarak birinci maddede belirtilen kuruluşlarda sözleşme ile çalıştırılan ve işçi sayılmayan kamu görevlileri olduğu, 14.maddesinde de; 657 sayılı Kanunun değişik 4 üncü maddesinin (B) fıkrasına göre çalıştırılacak sözleşmeli personelin sayısı, ünvanı, nitelikleri, sözleşme ücreti ve süreleri ilgili Bakanlığın önerisi ve Devlet Personel Başkanlığının olumlu görüşü üzerine Maliye Bakanlığınca saptanacağı ve bu saptamaya dayanılarak ilgili Bakanın onayı ile sözleşmeli personel çalıştırılabileceği kurala bağlanmıştır.

Davacı ile davalı idare arasında imzalanan ve 01.01.2009-31.12.2009 tarihleri arasında geçerli olan Hizmet Sözleşmesinin 8. maddesinde; "(a) İlgilinin, bu sözleşme ile 6.6.1978 tarih ve 7/15754 sayılı Kararname hükümlerine aykırı davranışı tespit edildiğinde, bu durumu Kurumca ilgiliye yazılı olarak tebliğ edilir. Tebligatta belirtilecek günden geçerli olmak üzere sözleşme sona erer. (b) Taraflar bir ay önce ihbar etmek şartıyla sebep göstermeksizin sözleşmeyi feshedebilir. (c) İlgilinin, 65 yaşını doldurduğu tarihte hiçbir işleme gerek kalmaksızın sözleşmesi sona erer." hükmüne yer verilmiştir.

Genel idare esaslarına göre yürütülen kamu hizmetlerinin gerektirdiği asli ve sürekli görevlerde çalıştırılan ve memur statüsünde bulunmadığı gibi işçi niteliği de taşımayan kamu görevlileri ile idare arasında yapılan ve idari sözleşme olduğu kuşkusuz bulunan çalışma (hizmet) sözleşmelerinde yenileme ve fesih konusunda idareye geniş bir takdir yetkisi tanınmıştır. Ancak idareye takdir yetkisinin tanındığı tüm durumlarda olduğu gibi hizmet sözleşmelerinin feshinde de sözü edilen yetkinin kullanılması keyfi ve mutlak olmayıp kamu yararı ve hizmet gerekleriyle sınırlıdır. İdarelerin takdir haklarından doğan yetkilerini kullanarak işlem yapmaları halinde, bu işlemlerin iptali isteğiyle açılan davalarda yargısal denetimin kamu yararının gözetilip gözetilmediği ve kamu görevinin gerekleriyle sınırlı kalıp kalınmadığı konularında oluşacağı, belli nedenler gösterilerek işlem yapılması hallerinde ise bu nedenlerin var olup olmadığı, var olmaları durumunda da işlemin yapılmasına yeterli bulunup bulunmadığı hususlarının araştırılacağı açıktır. Bu itibarla idarece hizmet sözleşmelerinin feshedilmesinde de kamu yararı ve hizmet gerekleri gözetilerek hareket edilmesi, feshe gerekçe gösterilen nedene göre sözleşmenin feshi yolunda güdülen amaçların aşılması, başka bir anlatımla işlemin neden ve konu unsurları arasında uygun-illiyet bağının bulunması gerekmektedir.

T.C.
ANTALYA
3. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2009/969

Diğer yandan, 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanununun 18.maddesinde; Kamu işverenin, işyeri sendika temsilcisi ile sendika ve sendika şube yöneticilerinin işyerini haklı bir sebep olmadıkça ve sebebini açık ve kesin şekilde belirtmedikçe değiştiremeyeceği belirtilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden, Ankara Üniversitesi Türkçe ve Yabancı Dil Araştırma ve Uygulama Merkezi (TÖMER) Müdürlüğü Antalya Şubesinde sözleşmeli destek personeli olarak çalışan davacı adına düzenlenen 4.2.2009 tarihli yazıyla davacının 28.2.2009 tarihinden itibaren TÖMER Bursa Şube Müdürlüğünde görevlendirildiği, göreve başlayıp başlamayacağı hususunda yazının tebliğinden itibaren 15 gün içinde bilgi vermesinin gerektiği, aksi taktirde sözleşmenin feshedileceğinin bildirilmesi üzerine davacının üyesi bulunduğu sendika tarafından düzenlenen 20.2.2009 tarihli yazıyla sendika üyesi personelin Antalya Şubesindeki görevlerinin devamının istendiği, bunun üzerine hizmet sözleşmesinin Sözleşmenin 8. maddesinin (a) bendi uyarınca feshine ilişkin 08.04.2009 tarih ve 10666 sayılı işlemin tesis edildiği, görülmekte olan davanın 08.04.2009 tarih ve 10666 sayılı işlemin iptali ve işlem nedeniyle yoksun kalınan mali hakların yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açıldığı anlaşılmıştır.

Bakılan davada, davacının çalıştığı Ankara Üniversitesi Türkçe ve Yabancı Dil Araştırma ve Uygulama Merkezi (TÖMER) Müdürlüğü Antalya Şubesinin önceki hizmet yeri olan 9 katlı binadan kira tutarının çok yüksek olması nedeniyle tahliye edilerek daha küçük bir binada hizmet vermeye başlaması ve 11 görevliden 4'ünün hizmetine duyulan ihtiyacın ortadan kalktığı hususunun açık olmakla birlikte sendika işyeri temsilcisi olan ve bu durumu 29.4.2008 tarihinde davalı idare kayıtlarına giren yazıyla bildirilen davacının, hiç bildirim yapılmamış gibi bu durumdan habersiz bir şekilde bu durumu göz önünde bulundurulmadan işlem tesis edildiği, öte yandan 4.2.2009 tarihli yazıyla davacının 28.2.2009 tarihinden itibaren TÖMER Bursa Şube Müdürlüğünde görevlendirildiği, göreve başlayıp başlamayacağı hususunda yazının tebliğinden itibaren 15 gün içinde bilgi vermesinin gerektiği, aksi taktirde sözleşmenin feshedileceğinin bildirilmesi üzerine davacının üyesi bulunduğu sendika tarafından düzenlenen 20.2.2009 tarihli yazıyla sendika üyesi personelin Antalya Şubesindeki görevlerinin devamının istenilerek idareye bir bilgi verildiğinin de görüldüğü, yazıda 15 gün içinde Bursa'da göreve başlamazsa sözleşmenin feshedileceğine ilişkin bir hükmün de bulunmadığı, dolayısıyla 4.2.2009 tarihli ihtara uygun bir şekilde bilgi verildiği görülmektedir.

Bu durumda, Ankara Üniversitesi Türkçe ve Yabancı Dil Araştırma ve Uygulama Merkezi (TÖMER) Müdürlüğü Antalya Şubesinde sözleşmeli destek personeli olarak çalışan davacının hizmet sözleşmesinin Sözleşmenin 8. maddesinin (a) bendi uyarınca 14.03.2009 tarihinden itibaren feshine ilişkin 08.04.2009 tarih ve 10666 sayılı işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Antalya Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 13/01/2010 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
ALİ ÖZCAN
37811

Üye
MEHMET MURAT HAŞAL
42963

Üye
MAHMUT NEDİM EPİK
94893

