

DAVACI : GÖKHAN ZAHTEROĞULLARI

VEKİLİ : AV. MEHMET EKTAŞ

Arifiye Mahallesi Adliyeciler Sokağı Adliye İş Hanı No:1 Odunpazarı/Eskişehir

DAVALI : TÜRKİYE CUMHURİYETİ DEVLET DEMİRYOLLARI İŞLETMESİ GENEL
MÜDÜRLÜĞÜ /ANKARA

VEKİLİ : AV.AŞKIN KIZILDAŞ

TCDD Konya Kısım Avukatlığı Gar/Meram/Konya

DAVANIN ÖZETİ : Türkiye Cumhuriyeti Devlet Demiryolları 6. Bölge Müdürlüğü'ne bağlı Ereğli 621 Yol Bakım Onarım Şefliği bünyesinde 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin eki (II) sayılı cetvele tabi olarak sözleşmeli personel statüsünde yol sürveyanı unvanı ile görev yapan davacı tarafından, 13/09/2017 tarihinden itibaren vekaleten yürüttüğü yol bakım onarım şefliği görevi nedeniyle vekalet aylığı ödenmesi isteğiyle 14/11/2017 tarihinde yaptığı başvurunun reddine ilişkin TCDD Genel Müdürlüğü İnsan Kaynakları Daire Başkanlığı'nın 28/12/2017 tarih ve E.499257 sayılı işlemin; yol bakım onarım şefliği için asilde aranan tüm şartlarını taşıdığı, vekaleten görevlendirme işleminin atama yetkisine sahip genel müdürlük emri ile tesis edildiği, vekalet görevinin 105 numaralı genel emre uygun şekilde yerine getirildiği, vekalet görevinden kaynaklanan maaş ve diğer hakların ödenmesinin Anayasanın 18. ve 55 inci maddesinde korunan hakların gereği olduğu ileri sürülerek iptali ile vekalet görevinden kaynaklanan maaş ve tazminat farklarının yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının vekaleten görevlendirilmediği, sözleşmeli personel olduğu, vekaleten görevlendirildiği unvanın atama kriterlerine haiz olmayan davacının sözkonusu unvanın ücretinden faydalandırılmasının mümkün olmadığı belirtilerek davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Konya 1. İdare Mahkemesi Hakimliği'nce dava dosyası incelenerek gereği düşünüldü ;

Dava, Türkiye Cumhuriyeti Devlet Demiryolları 6. Bölge Müdürlüğü'ne bağlı Ereğli 621 Yol Bakım Onarım Şefliği bünyesinde 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin eki (II) sayılı cetvele tabi olarak sözleşmeli personel statüsünde yol sürveyanı unvanı ile görev yapan davacının, 13/09/2017 tarihinden itibaren vekaleten yürüttüğü yol bakım onarım şefliği görevi nedeniyle vekalet aylığı ödenmesi isteğiyle 14/11/2017 tarihinde yaptığı başvurunun reddine ilişkin TCDD Genel Müdürlüğü İnsan Kaynakları Daire Başkanlığı'nın 28/12/2017 tarih ve E.499257 sayılı işlemin iptali ile idareye başvuru tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesi istemiyle açılmıştır.

399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin "Aylık ve Ücretler" başlıklı 25. maddesinin (c) fıkrasında, sözleşmeli personele ödenecek sözleşme ücretinin, temel ücret ile başarı ve kıdem ücretleri toplamından oluşacağı ve bu ücretin asgari ücretin altında olamayacağı; sözleşme ücretlerinin tavanının her yıl bütçe kanunları ile belirleneceği, kamu personeli için uygulanan aylık katsayısının mali yılın ikinci yarısı için değiştirilmesi veya mali yıl içinde 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun mali ve sosyal haklara ilişkin hükümlerinde değişiklik yapılması halinde sözleşmeli personel ücretlerinin tavanını değiştirmeye Bakanlar Kurulunun yetkili olduğu, "Fazla Çalışma ve Diğer Ödemeler" başlıklı 30. maddesinin son fıkrasında; sözleşmeli personele bu Kanun Hükmünde Kararname'de belirtilen ödemeler dışında herhangi bir ödeme yapılamayacağı; "Uygulamanın İzlenmesi"

başlıklı 58. maddesinde ise; sözleşmeli personele ilişkin olarak bu Kanun Hükmünde Kararname'de hüküm bulunmayan hallerde, Devlet Personel Başkanlığının görüşü alınmak kaydıyla 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun ilgili hükümlerinin uygulanacağı kurallarına yer verilmiş olup, bir görevi vekâleten yürütmek üzere görevlendirilen sözleşmeli personele vekâlet ücreti ödeneceği yolunda anılan Kanun Hükmünde Kararnamede bir düzenlemeye yer verilmemiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 86. maddesinde, memurların kanuni izin, geçici görev, disiplin cezası uygulaması veya görevden uzaklaştırma nedenleriyle işlerinden geçici olarak ayrılmaları halinde yerlerine kurum içinden veya diğer kurumlardan veya açıktan vekil atanabileceği; 175. maddesinin 2. fıkrasında ise kurum içinden veya diğer kurumlardan vekâlet edenlere vekâlet aylığı ödenebilmesi için vekilin asilde aranan şartları taşımamasının zorunlu olduğu düzenlenmiştir.

399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'de vekâleten görevlendirilmeye ilişkin düzenleme bulunmaması ve 58. maddesinde ise, sözleşmeli personele ilişkin olarak bu Kanun Hükmünde Kararname'de hüküm bulunmayan hallerde 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun ilgili hükümlerinin uygulanacağına ilişkin olarak yapılan atıf uyarınca, asilde aranan şartları taşıması kaydıyla 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname kapsamında sözleşmeli olarak görev yapmakta iken başka bir görevi yürütmek üzere vekâleten atanan personelin yürüttüğü bu görev nedeniyle vekâlet aylığından yararlandırılması gerekmektedir.

Diğer taraftan, 08.01.2012 tarih ve 28167 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Türkiye Cumhuriyeti Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü ve Bağlı Ortaklıkları Personeli Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Yönetmeliği'nin 'Görevde yükselme sınavı sonucunda atanacaklarda aranacak özel şartlar' başlıklı 8. maddesinde; "... çç) Teknik Şef (Yol Bakım Onarım Şefi) pozisyonuna atanmak için;

1) 18/4/1999 tarihinde görevde bulunanlar için en az lise dengi teknik okul, diğerleri için en az iki yıllık yüksekokul mezunu olmak,

2) Lise dengi teknik öğrenim mezunları için en az dokuz yıl, iki veya üç yıllık yüksekokul mezunları için en az yedi yıl, dört yıllık yüksekokul veya fakülte mezunları için en az beş yıl görev yapmış olmak,

3) Meslek Lisesi Yol Bölümü mezunları hariç; Lise dengi teknik öğrenim ve iki veya üç yıllık yüksekokul mezunları için Yol Orta Kademe Teknik Elemanları Hazırlama veya Yol Kısım Şefi Hazırlama Kursunda, dört yıllık yüksekokul veya fakülte mezunları için Yol Teknik Elemanları Hazırlama veya Yol Kısım Şefi Hazırlama Kursunda başarılı olmak..." düzenlemesine yer verilmiştir.

Öte yandan, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 152. maddesine dayanılarak çıkarılan 24.2.2005 tarihli ve 25737 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 14.2.2005 tarihli ve 2005/8501 sayılı Bakanlar Kurulu Kararının 9/A-1 maddesinde ise; 657 sayılı Kanun'un 86. maddesi uyarınca; kurumlarınca bir göreve kurum içinden veya diğer kurumlardan vekalet ettirilene; a) vekaletin, 657 sayılı Kanun'un 86. maddesine binaen yapılması ve bu hususun onayda belirtilmiş olması b) vekâletin, Bakanlar Kurulu Kararı veya müşterek Karar ile atama yapılması gereken kadro veya görevler için ilgili Bakan, diğer kadro veya görevler için asili atamaya yetkili amir tarafından verilmesi, c) vekillerin, genel ve ilgili özel mevzuatı uyarınca asaleten atanmada aranan tüm şartları (asaleten atanmada sınav şartı aranılan kadro veya görevler için bu sınavlara girebilme hakkının elde edilmiş olması dahil) bir arada taşımaları kaydıyla; vekâlet ettikleri kadro veya görevler için bu Karar uyarınca öngörülen zam ve tazminatların toplam net tutarının, asli kadro veya görevleri karşılığında fiilen aldıkları zam ve tazminatların toplam net tutarından fazla olması halinde, aradaki farkın, 657 sayılı Kanun'un 175. maddesindeki oranlar dikkate alınmaksızın, vekalet görevine başlanıldığı tarihten itibaren ve vekâlet görevinin fiilen yapıldığı sürece ödeneceği kurala bağlanmıştır.

Dosyanın incelenmesinden; davacının, TCDD 6. Bölge Müdürlüğü Ereğli 621 Yol Bakım Onarım Müdürlüğünde yol sürveyanı olarak görev yapmakta iken 13/09/2017 tarihinden itibaren Ereğli 621 Yol Bakım Onarım Şefliğine vekalet etmek üzere görevlendirildiği, 14/11/2017 tarihinde idareye yapmış olduğu başvuruda, vekalet görevine ilişkin mali haklarının tarafına ödenmesi ve mağduriyetinin giderilmesi isteminde bulunduğu, bu istemin sözleşmeli personele Kanun Hükmünde Kararnamede belirtilen ödemeler dışında herhangi bir ödeme yapılmaz gerekçesiyle 28/12/2017 tarih ve 499257 sayılı işlem ile reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, Mahkememiz Hakimliğince 03/12/2018 tarihinde yapılan ara karar sonrasidosya içerisine sunulan bilgi ve belgelerden; davacının Anadolu Üniversitesi Porsuk Yüksekokulu Teknik Programlar Bölümü Raylı Sistemler Teknolojisi programı ile Anadolu Üniversitesi İktisat Fakültesi Kamu Yönetimi bölümünden mezun olduğu, mezuniyet şartını yerine getirdiği, ilk atamasının 01/07/2010 tarihinde yapıldığı, görev yapma şartını da yerine getirdiği, nitekim davalı idarenin 19/11/2018 tarih ve 471544 sayılı ara karar cevabında açıkça

.....
davacının asaleten atanma şartlarının taşıdığı beyan edildiği, davacının üstlendiği sorumluluk nedeniyle vekalet ettiği görevin maaş ve tazminat farklarının tarafına ödenmesi gerektiği sonuç ve kanaatine varılmaktadır.

Bununla birlikte, sürveyan olarak görev yapmakta iken yol bakım onarım şefliği görevini vekaleten yürütmekle görevlendirilen davacının, görevlendirmesinin atamaya yetkili birimce yapıldığı, yol bakım onarım şefliğine asaleten atamada sınav şartının bulunduğu ve davacının görevde yükselme sınavına girme hakkının bulunduğu dikkate alındığında, asaleten atanma şartlarını tamamen taşıdığı, davacının üstlendiği sorumluluk nedeniyle vekalet ettiği görevin maaş ve tazminat farklarının tarafına ödenmesi gerektiği sonuç ve kanaatine varılmış olup aksi yönde tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Dava konusu işlemin hukuka aykırı olduğu tespit edildiğinden, işlemde dolayı davacıya vekalet ücretinin yasal faiziyle birlikte ödenmesi Anayasanın 125. maddesi gereğidir.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin iptaline, vekalet ücretinin davalı idare tarafından, idareye başvuru tarihinden itibaren (14/11/2017)işleyecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan 165,00 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.362,00-TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin hükmün kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren otuz (30) gün içerisinde Konya Bölge İdare Mahkemesine istinaf yolu açık olmak üzere, 08/01/2019 tarihinde karar verildi.

HAKİM
KERİM YO
NİSOĞLU
195257

YARGILAMA GİDERLERİ :

Başvurma H	35,90 TL
arcı :	
Karar Harcı	35,90 TL
:	
Vekalet Harc	5,20 TL
ı :	
Posta Gideri	88,00TL
:	
TOPLAM	165,00 TL
:	