

BÖLGE DARE MAHKEMES KARARLARI ARASINDAK AYKIRILI IN G DER LMES STEM HAKKINDA KARAR

Ankara Bölge dare Mahkemesi Ba kanlar Kurulunun 14/01/2020 tarih ve E:2020/3, K:2020/3 sayılı kararıyla;

Davalı Valili i vekili Av. tarafından, Ankara Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 24/01/2019 tarih ve E:2018/2076, K:2019/45; Konya Bölge dare Mahkemesi 4. dari Dava Dairesinin 16/10/2019 tarih ve E:2019/1221, K:2019/995; zmir Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 18/04/2019 tarih ve E:2019/365, K:2019/394 sayılı kararları ile, stanbul Bölge dare Mahkemesi 3. dari Dava Dairesinin 26/06/2018 tarih ve E:2018/578, K:2018/644; Erzurum Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 26/04/2018 tarih ve E:2018/985, K:2018/876; Gaziantep Bölge dare Mahkemesi 3. dari Dava Dairesinin 19/12/2017 tarih ve E:2017/2207, K:2017/1954 sayılı kararları arasındaki aykırılı n giderilmesinin istenmesi nedeniyle,

"Aykırılı n dava konusu i lemin iptali yolundaki Ankara Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 24/01/2019 tarih ve E:2018/2076, K:2019/45 sayılı kararı do rultusunda giderilmesi gerekti i" görü üyle, 2576 sayılı Bölge dare Mahkemeleri, dare Mahkemeleri ve Vergi Mahkemelerinin Kurulu u ve Görevleri Hakkında Kanun'un 3/C maddesinin 5. fıkrası uyarınca karar verilmesi için dosyanın Danı taya gönderilmesi üzerine,

Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkimi'nin açıklamaları dinlendikten sonra konu ile ilgili kararlar ve yasal düzenlemeler incelenerek gere i görü üldü:

I-AYKIRILI IN G DER LMES STEM NE KONU BÖLGE DARE MAHKEMES KARARLARI :

A- ANKARA BÖLGE DARE MAHKEMES 1. DAR DAVA DA RES N N E:2018/2076 SAYILI DOSYASINA KONU YARGILAMA SÜREC :

Dava konusu istemin özeti: l Emniyet Müdürlü ü bünyesinde, yardımcı hizmetler sınıfında teknisyen yardımcısı unvanıyla görev yapan davacının, görev tanımı ve alanı ile ilgili olarak tesis edilen 23/10/2017 tarih ve 2017102414121106384-EBYS sayılı i lemin iptali istenilmi tir.

Ankara 15. dare Mahkemesinin 27/09/2018 tarih ve E:2018/547, K:2018/1719 sayılı kararının özeti:

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Kadroların tespiti" ba lıklı 33. maddesinde; "*Kadrosuz memur çalı tırlamaz. Genel ve Katma Bütçeli kurulu larla bunlara ba lı döner sermayeli kurulu lar; kanunlarla kurulan fonlar, kefalet sandıkları ve Beden Terbiyesi Bölge Müdürlüklerinde memur deyimine giren ki ilere gördürülen hizmetlerin gerektirdi i görevler için tespit olunan kadrolar Genel Kadro Kanununda gösterilir...*" hükmüne yer verildi i, "Tesis edilen sınıflar" ba lıklı 36. maddesinde, memurların aralarında yardımcı hizmetler sınıfının da yer aldı ı 10 hizmet sınıfı altında istihdam edilebilece inin düzenlendi i ve yardımcı hizmetler sınıfının

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/27

Karar No : 2021/23

görev alanının, "Yardımcı hizmetler sınıfı, kurumlarda her türlü yazı ve dosya da itmak ve toplamak, müracaat sahiplerini kar ılamak ve yol göstermek; hizmet yerlerini temizleme, aydınlatma ve ısıtma i lerinde çalı mak veya basit iklim rasatlarını yapmak; ilaçlama yapmak veya yaptırmak veya tedavi kurumlarında hastaların ve hastanelerin temizli i ve basit bakımı ile ilgili hizmetleri yapmak veya kurumlarda koruma ve muhafaza hizmetleri gibi anahizmetlere yardımcı mahiyetteki görevlerde her kurumun özel bünyesine göre ve yine bu mahiyette olmak üzere ihdasına lüzum gördü ü yardımcı hizmetleri ifa ile görevli bulunanlardan 4 üncü maddenin (D) bendinde tanımlananların dı ında kalanları kapsar." ekinde tanımlandı ı,

190 sayılı Genel Kadro ve Usulü Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin 12. maddesinde, "Bu Kanun Hükmünde Kararnamenin uygulanmasına ve kapsama dahil kurumların personel istihdamına dair konularda kadro ve i analizleri yapmaya ve gerekli evrakı tetkike Devlet Personel Dairesi ile Maliye ve Gümrük Bakanlı ı yetkilidir." hükmüne yer verildi i,

Yardımcı hizmetler sınıfına ait görevlerin odacı, hizmetli, temizlikçi, garson, a çı, bula ıkçı, bekçi, teknisyen yardımcısı gibi farklı kadro unvanlarında istihdam edilen memurlar tarafından yerine getirildi i, aynı hizmet sınıfında yer alan kadroların birbirlerinin görevlerini yerine getirmekle yükümlü tutulamayaca ı, davacıya verilen büro temizli i, koridor ve lavabo temizli i, çöplerin atılması ve benzeri görevlerin odacı, hizmetli, temizlikçi gibi kadroların görev tanımı içerisine dahil olabilece i, Devlet Personel Ba kanlı ının konuyla ilgili görü lerinde de belirtildi i üzere teknik hizmetlerde yardımcı olmakla görevli bulunan teknisyen yardımcısının salt aynı hizmet sınıfı içerisinde yer aldı ından bahisle odacı, hizmetli, temizlikçi gibi kadro unvanlarına ait görevleri yerine getirmekle yükümlü tutulamayaca ı, bu sebeple davacının görev tanımına uymayan i lerde çalı tırılmasını öngören dava konusu i lemin hukuka aykırı oldu u gerekçesiyle iptaline karar verilmi tir.

Ankara Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 24/01/2019 tarih ve E:2018/2076, K:2019/45 sayılı kararının özeti :

Ankara 15. dare Mahkemesinin 27/09/2018 tarih ve E:2018/547, K:2018/1719 sayılı kararının usul ve hukuka uygun oldu u, kaldırılmasını gerektiren bir neden bulunmadı ı gerekçesiyle istinaf ba vurusunun reddine kesin olarak karar verilmi tir.

B- STANBUL BÖLGE DARE MAHKEMES 3. DAR DAVA DA RES N N E:2018/578 SAYILI DOSYASINA KONU YARGILAMA SÜREC :

Dava konusu istemin özeti: I Emniyet Müdürlü ünde teknisyen yardımcısı olarak görev yapan davacının, di er hizmet sınıflarının görev alanı dı ında kalan ve hizmet gerekleri çerçevesinde ana hizmetlere yardımcı mahiyette amirlerince verilen görevlerde çalı tırılabilene dair 04/05/2017 tarih ve 573 sayılı i lemin iptali istenilmi tir.

Sakarya 1. dare Mahkemesinin 23/02/2018 tarih ve E:2017/612, K:2018/155 sayılı kararının özeti:

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/27

Karar No : 2021/23

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 3. maddesinin A) bendinde; "*Devlet kamu hizmetleri görevlerini ve bu görevlerde çalı an devlet memurlarını görevlerin gerekti i niteliklere ve mesleklere göre sınıflara ayırma*"nın bu Kanun'un temel ilkelerinden oldu u hükmüne, anılan Kanun'un "Tesis edilen sınıflar" ba lıklı 36. maddesinin "X- Yardımcı Hizmetler Sınıfı" ba lıklı kısmında ise; "*Yardımcı hizmetler sınıfı, kurumlarda her türlü yazı ve dosya da itmak ve toplamak, müracaat sahiplerini kar ılamak ve yol göstermek; hizmet yerlerini temizleme, aydınlatma ve ısıtma i lerinde çalı mak veya basit iklim rasatlarını yapmak; ilaçlama yapmak veya yaptırmak veya tedavi kurumlarında hastaların ve hastanelerin temizli i ve basit bakımı ile ilgili hizmetleri yapmak veya kurumlarda koruma ve muhafaza hizmetleri gibi anahizmetlere yardımcı mahiyetteki görevlerde her kurumun özel bünyesine göre ve yine bu mahiyette olmak üzere ihdasına lüzum gördü ü yardımcı hizmetleri ifa ile görevli bulunanlardan 4 üncü maddenin (D) bendinde tanımlananların dı nda kalanları kapsar*" hükmüne yer verildi i,

Devlet Personel Ba kanlı ı'nın 22/04/2015 tarih ve 25547073-E.2806 sayılı yazısı ile; "*teknisyen yardımcısı ünvanlı kadroların görev, yetki ve sorumluluklarının, kendisine verilen i leri, proje, teknik resim, kroki, numune ya da iste e uygun olarak yapmak veya yapılmasına yardımcı olmak, kullandı ı cihaz ve aletlerin periyodik bakımını yaparak bunları çalı ır durumda bulundurmak, ba lı buldukları teknisyen ve ilk kademe amirince yürütülen teknik hizmetlere yardımcı olmak ve amirlerince verilecek benzeri görevleri yapmak ekinde tespit edilece i bu kadronun tahsisi amacının da söz konusu görevlerin ifasına yönelik olarak mütalaa edilmi tir.*" yolunda görü belirtildi i,

Her ne kadar 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesinde hizmet yerlerini temizleme i i yardımcı hizmetler sınıfında yer alan memurların görevleri arasında sayılmakta ise de, yardımcı hizmetler sınıfına dahil edilen kadrolar arasında hizmetli kadrosunun da bulundu u ve hizmet yerlerinin temizlemesi görevinin, hizmetli kadrosunda bulunan memurlarca yerine getirilece inin açık oldu u, teknisyen yardımcısı olarak görev yapan kamu görevlilerine yönelik olarak görev alanına girmeyen hizmetlerin yerine getirilmesini öngören görevlendirmelerin ise yapılamayaca ı, davacının yardımcı hizmetler sınıfındaki kadroda görev yapıyor olmasının, bu sınıf içinde görevli personelin yapaca ı tüm i lerin davacı tarafından yapılaca ı sonucunu do urmayaca ı, davacıya ö renim durumu ve atamasına esas bran ına uygun görevler verilmesi gerekti i, belirtilen hususlara aykırı biçimde garson veya resepsiyon sorumlusu olarak görevlendirilmesinde hizmet gerekleri açısından hukuka uyarlık bulunmadı ı gerekçesiyle dava konusu i lemin iptaline karar verilmi tir.

İstanbul Bölge dare Mahkemesi 3. dari Dava Dairesinin 26/06/2018 tarih ve E:2018/578, K:2018/644 sayılı kararının özeti:

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 3. maddesinin (A) bendinde; Devletin kamu hizmetleri görevlerini ve bu görevlerde çalı an devlet memurlarını görevlerin gerekti i niteliklere ve mesleklere göre sınıflara ayırdı ı, "Kadroların Tespiti" ba lıklı 33. maddesinin 1. fıkrasında; kadrosuz memur çalı tırılmayaca ının belirtildi i, "Tesis Edilen Sınıflar" ba lıklı 36. maddesinde; yardımcı hizmetler sınıfının; kurumlarda her türlü yazı ve dosya da itmak ve toplamak, müracaat

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/27

Karar No : 2021/23

sahiplerini kar ılamak ve yol göstermek; hizmet yerlerini temizleme, aydınlatma ve ısıtma i lerinde çalı mak veya basit iklim rasatlarını yapmak; ilaçlama yapmak veya yaptırmak veya tedavi kurumlarında hastaların ve hastanelerin temizli i ve basit bakımı ile ilgili hizmetleri yapmak veya kurumlarda koruma ve muhafaza hizmetleri gibi ana hizmetlere yardımcı mahiyetteki görevlerde her kurumun özel bünyesine göre ve yine bu mahiyette olmak üzere ihdasına lüzum gördü ü yardımcı hizmetleri ifa ile görevli bulunanlardan 4 üncü maddenin (D) bendinde tanımlananların dı nda kalanları kapsayaca ı, 45. maddesinde ise; hiç bir memurun sınıfının dı nda ve sınıfının içindeki derecesinin altında bir derecenin görevinde çalı tırlamayaca ının düzenlendi i,

11/02/1983 tarih ve 17956 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren Emniyet Te kilatında Çalı an Yardımcı Hizmetler Personeli Kıyafet Yönetmeli 'inin "Tanımlar" ba lıklı 3.maddesinin (c) bendinde yardımcı hizmetler personeli "yardımcı hizmetler sınıfına dahil odacı, kaloriferci, ahçı, garson, çaycı....vs" ekinde ele alındı ı,

190 sayılı Genel Kadro ve Usulü Hakkında Kanun Hükmünde Kararnameye ekli (I) sayılı Cetvelde ise, "teknisyen yardımcısı" unvanı Yardımcı Hizmetler Sınıfı içerisinde düzenlendi i,

Buna göre, teknisyen yardımcısı unvanının, 657 sayılı Kanun'un 36. maddesi uyarınca yardımcı hizmetler sınıfında yer aldı ı, bu nedenle di er hizmet sınıflarının görev alanı dı nda kalan ve hizmet gerekleri çerçevesinde ana hizmetlere yardımcı mahiyette amirlerince verilen görevlerde çalı tırlabilece i, bu kadronun tahsis amacının da söz konusu görevlerin ifasına yönelik oldu u, davacının bu hususları kabul ederek göreve ba ladı ı, idarenin de personelini kadrosu içinde farklı birimlerde çalı tırlabilece i konusunda takdir yetkisine sahip oldu u ve bu konuda yargı kararıyla zorlanamayaca ı, buna göre teknisyen yardımcısı olan davacının di er hizmet sınıflarının görev alanı dı nda kalan ve hizmet gerekleri çerçevesinde ana hizmetlere yardımcı mahiyette amirlerince verilen görevlerde çalı tırlabilece ine ili kin dava konusu i lemde hukuka aykırılık bulunmadı ı gerekçesiyle istinaf ba vurusunun kabulüne, Sakarya 1. dare Mahkemesinin 23/02/2018 tarih ve E:2017/612, K:2018/155 sayılı kararının kaldırılmasına ve davanın reddine kesin olarak karar verilmi tir.

C- AYKIRILI ING DER LMES STEM NE KONU D ER KARARLAR :

Konya Bölge dare Mahkemesi 4. dari Dava Dairesinin 16/10/2019 tarih ve E:2019/1221, K:2019/995 sayılı kararı ile **zmir Bölge dare Mahkemesi** 1. dari Dava Dairesinin 18/04/2019 tarih ve E:2019/365, K:2019/394 sayılı kararı **Ankara Bölge dare Mahkemesi** 1. dari Dava Dairesinin yukarıda incelenen 24/01/2019 tarih ve E:2018/2076, K:2019/45 sayılı kararı ile aynı do rultuda,

Erzurum Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 26/04/2018 tarih ve E:2018/985, K:2018/876 sayılı kararı ile **Gaziantep Bölge dare Mahkemesi** 3. dari Dava Dairesinin 19/12/2017 tarih ve E:2017/2207, K:2017/1954 sayılı kararı **stanbul Bölge dare Mahkemesi** 3. dari Dava Dairesinin yukarıda incelenen 26/06/2019 tarih ve E:2018/578, K:2018/644 sayılı kararı ile aynı do rultudadır.

II- NCELEME VE GEREKÇE:

MADD OLAY:

Uyu mazlıklarda; Emniyet Genel Müdürlü ü bünyesinde 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesi uyarınca, yardımcı hizmetler sınıfında teknisyen yardımcısı unvanıyla çalı an davacıların, "büro, koridor, lavabo ve bahçe temizli i, çöplerin toplanması ve atılması, çay servisi, garsonluk, resepsiyon hizmeti, mutfak, restoran ve i ocaklarındaki günlük i lere yardım etmek vb." i lerde görevlendirilmeleri üzerine, bu yoldaki görevlendirilme i lemlerinin veya unvan ve kadrolarına uygun görevlendirme yapılması için yapılan ba vuruların reddine ili kin i lemlerin iptali istemiyle açılan davalarda, aynı konuda verilen farklı nitelikteki kararların kesinleşmesi üzerine incelenen aykırılı ın olu tu u görülmü tür.

LG L MEVZUAT :

1- 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu:

Temel ilkeler:

Madde 3 – Bu kanunun temel ilkeleri unlardır:

Sınıflandırma:

A) (De i ik: 31/7/1970 - 1327/2 md.) Devlet kamu hizmetleri görevlerini ve bu görevlerde çalı an Devlet memurlarını görevlerin gerektirdi i niteliklere ve mesleklere göre sınıflara ayırmaktır.

Kariyer:

B) Devlet memurlarına, yaptıkları hizmetler için lüzumlu bilgilere ve yeti me artlarına uygun ekilde, sınıfları içinde en yüksek derecelere kadar ilerleme imkanını sa lamaktır.

Liyakat:

C) Devlet kamu hizmetleri görevlerine girmeyi, sınıflar içinde ilerleme ve yükselmeyi, görevin sona erdirilmesini liyakat sistemine dayandırmak ve bu sistemin e it imkanlarla uygulanmasında Devlet memurlarını güvenli e sahip kılmaktır.

Kadroların tespiti:

Madde 33 – (De i ik: 30/5/1974 - KHK-12; De i tirilerek kabul: 15/5/1975 - 1897/1 md.)

Kadrosuz memur çalı tırlamaz.

Tesis edilen sınıflar:

Madde 36 – (De i ik: 30/5/1974 - KHK-12; De i tirilerek kabul: 15/5/1975 - 1897/1 md.)

Bu Kanuna tabi kurumlarda çalı tırılan memurların sınıfları a a ıda gösterilmi tir.

X - YARDIMCI H ZMETLER SINIFI:

Yardımcı hizmetler sınıfı, kurumlarda her türlü yazı ve dosya da ıtmak ve toplamak, müracaat sahiplerini kar ılamak ve yol göstermek; hizmet yerlerini temizleme, aydınlatma ve ısıtma i lerinde çalı mak veya basit iklim rasatlarını yapmak; ilaçlama yapmak veya yaptırmak veya tedavi kurumlarında hastaların ve hastanelerin temizli i ve basit bakımı ile ilgili hizmetleri yapmak veya kurumlarda koruma ve muhafaza hizmetleri gibi anahizmetlere yardımcı mahiyetteki

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU
Esas No : 2021/27
Karar No : 2021/23

görevlerde her kurumun özel bünyesine göre ve yine bu mahiyette olmak üzere ihdasına lüzum gördü ü yardımcı hizmetleri ifa ile görevli bulunanlardan 4 üncü maddenin (D) bendinde tanımlananların dı nda kalanları kapsar.

...

Memurun ba ka sınıfta ve derecesinin altında bir görevde çalı tırılmıyaca ı:

Madde 45 – (De i ik: 30/5/1974 – KHK-12; Aynen kabul: 15/5/1975 - 1897/1 md.)

Hiç bir memur sınıfının dı nda ve sınıfının içindeki derecesinin altında bir derecenin görevinde çalı tırlamaz.

...

2- 2576 sayılı Bölge dare Mahkemeleri, dare Mahkemeleri ve Vergi Mahkemelerinin Kurulu u ve Görevleri Hakkında Kanun:

Bölge idare mahkemesi ba kanlar kurulu:

Madde 3/C- (Ek: 18/6/2014-6545/6 md.)

...

4. Bölge idare mahkemesi ba kanlar kurulunun görevleri unlardır:

...

c) Benzer olaylarda, bölge idare mahkemesi dairelerince verilen kesin nitelikteki kararlar arasında veya farklı bölge idare mahkemeleri dairelerince verilen kesin nitelikteki kararlar arasında aykırılık veya uyu mazlık bulunması hâlinde; resen veya ilgili bölge idare mahkemesi dairelerinin ya da istinaf yoluna ba vurma hakkı bulunanların bu aykırılı ın veya uyu mazlı ın giderilmesini gerekçeli olarak istemeleri üzerine, istemin uygun görülmesi hâlinde kendi görü lerini de ekleyerek Danı taydan bu konuda karar verilmesini istemek.

...

5. (De i ik:17/10/2019-7188/7 md.) Dördüncü fıkranın (c) bendine göre yapılacak istemler, konusuna göre dari veya Vergi Dava Daireleri Kuruluna iletilir. İgili dava daireleri kurulunca üç ay içinde karar verilir. Aykırılık veya uyu mazlı ın giderilmesine ili kin olarak bu fıkra uyarınca verilen kararlar kesindir.

HUKUK DE ERLEND RME :

ncelemeye konu ba vuruda giderilmesi istenen aykırılık; 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesi uyarınca, yardımcı hizmetler sınıfında teknisyen yardımcısı unvanıyla çalı tırılan personelin, aynı hizmet sınıfı içindeki di er unvan ve kadrolara ait i lerde görevlendirilmelerinin mümkün olup olmadığı na ili kindir.

Usul Yönünden:

2576 sayılı Bölge dare Mahkemeleri, dare Mahkemeleri ve Vergi Mahkemelerinin Kurulu u ve Görevleri Hakkında Kanun'a 3/C maddesinin eklenmesine ili kin 18/06/2014 tarih ve 6545 sayılı Kanun'un 6. maddesinin gerekçesinde, bölge idare mahkemesi dairelerinin benzer konularda birbiriyle çeli en kararlar vermesini önlemek amacıyla bu tür kararların Danı tay Ba kanlı ına gönderilmesinin sa lanması konusunda bölge idare mahkemesi ba kanlar

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/27

Karar No : 2021/23

kurulunun görevlendirildi i belirtilmi tir.

Bu kapsamda, yukarıda yer verilen Kanun metni ve gerekçesi bir bütün olarak de erlendirildi inde, aykırılı ın giderilmesi müessesesinden beklenen amacın, aynı veya farklı bölge idare mahkemeleri dairelerince verilen kesin nitelikteki kararlar arasında süregelen aykırılıkların giderilmesi suretiyle kararlardaki hukukî istikrarın sa lanması oldu u anlaşılmaktadır.

2576 sayılı Kanun'un 05/08/2017 tarih ve 30145 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 7035 sayılı Kanun ile de ik "Dairelerin Görevleri" ba lıklı 3/D maddesinin 3. fıkrasında, "Gelen i lerin yo unlu u ve niteli i dikkate alınarak bölge idare mahkemesi daireleri arasındaki i bölümü, Hâkimler ve Savcılar Kurulu tarafından belirlenir." hükmüne yer verilmi tir.

Belirtilen Kanun hükmü uyarınca bölge idare mahkemeleri idari ve vergi dava daireleri numaraları ile aralarındaki i bölümünün yeniden belirlenmesi amacıyla toplanan Hâkimler ve Savcılar Kurulunun 02/06/2021 tarih ve 432 sayılı kararı ile, hakkında aykırılı ın giderilmesi istenen ve Gaziantep Bölge dare Mahkemesi 3. dari Dava Dairesince hükme ba lanan uyu mazlık konusunu (Memur-Di er) çözümlene görevi, 02/06/2021 tarihinden itibaren anılan Daireden alınarak Gaziantep Bölge dare Mahkemesi 5. dari Dava Dairesine verilmi tir.

Bu itibarla, aykırılı ın giderilmesi istemine konu olan davaların Gaziantep Bölge dare Mahkemesi 3. dari Dava Dairesinin görev alanından çıkarılması üzerine, anılan Daire kararı ile isteme konu di er kararlar arasında devam eden bir aykırılık bulundu undan söz edilemeyece inden, aykırılı ın giderilmesine ili kin de erlendirmenin, Gaziantep Bölge dare Mahkemesi 3. dari Dava Dairesinin 19/12/2017 tarih ve E:2017/2207, K:2017/1954 sayılı kararı dı ındaki di er kararlar arasında yapılması gerekti ine karar verilmi tir.

Esas Yönünden:

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Temel ilkeler" ba lıklı 3. maddesinde; Kanun'un temel ilkeleri arasında sayılan "Sınıflandırma", Devlet kamu hizmetleri görevlerini ve bu görevlerde çalı an Devlet memurlarını görevlerinin gerektirdi i niteliklere ve mesleklere göre sınıflara ayırmak olarak tanımlanmı , " stihdam ekilleri" ba lıklı 4. maddesinde; kamu hizmetlerinin memurlar, sözleşmeli personel, geçici personel ve i çiler eliyle gördürülece i, mevcut kurulu biçimine bakılmaksızın, Devlet ve di er kamu tüzel ki iliklerince genel idare esaslarına göre yürütülen asli ve sürekli kamu hizmetlerini ifa ile görevlendirilenlerin bu Kanun'un uygulanmasında memur sayılacakları, "Kadroların tespiti" ba lıklı 33. maddesinde; kadrosuz memur çalı tırılmayaca ı, "Memurun ba ka sınıfta ve derecesinin altında bir görevde çalı tırılmayaca ı" ba lıklı 45. maddesinde ise; hiç bir memurun sınıfının dı ında ve sınıfının içindeki derecesinin altında bir derecenin görevinde çalı tırılmayaca ı hükmüne yer verilmi tir.

Anılan Kanun'un "Tesis edilen sınıflar" ba lıklı 36. maddesinde ise, bu Kanun'a tabi kurumlarda çalı tırılan memurlar 10 hizmet sınıfına ayrılmı ve aynı maddenin "X-Yardımcı Hizmetler Sınıfı" ba lıklı bölümünde, "*Yardımcı hizmetler sınıfı, kurumlarda her türlü yazı ve dosya da itmak ve toplamak, müracaat sahiplerini kar ılamak ve yol göstermek; hizmet yerlerini temizleme, aydınlatma ve ısıtma i lerinde çalı mak veya basit iklim rasatlarını yapmak; ilaçlama yapmak veya yaptırmak veya tedavi kurumlarında hastaların ve hastanelerin temizli i ve basit*

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/27

Karar No : 2021/23

bakımı ile ilgili hizmetleri yapmak veya kurumlarda koruma ve muhafaza hizmetleri gibi anahizmetlere yardımcı mahiyetteki görevlerde her kurumun özel bünyesine göre ve yine bu mahiyette olmak üzere ihdasına lüzum gördü ü yardımcı hizmetleri ifa ile görevli bulunanlardan 4 üncü maddenin (D) bendinde tanımlananların dı nda kalanları kapsar." hükmü düzenlenmi tir.

Gerek (mülga) 190 sayılı Kanun Hükmünde Kararname, gerekse 2 sayılı Genel Kadro ve Usulü Hakkında Cumhurba kanlı ı Kararnamesi ekinde yer alan cetveller incelendi inde, yardımcı hizmetler sınıfı altında, aralarında teknisyen yardımcısı unvanının da yer aldı ı 23 farklı unvanın bulundu u görölmektedir.

657 sayılı Kanun'un yukarıda yer verilen hükümleri birlikte de erlendirildi inde; kanun koyucu tarafından, kadrosuz memur çalı tırılmayaca ı ve her memurun ancak kendi sınıfı içinde ve derecesinin altında olmayan bir görevde çalı tırılabilce i belirtilerek, memurların görevlendirilmesi bakımından sınıf kriterinin temel esas olarak kabul edildi i anla ılmaktadır. Buna göre, memurun sınıfı dı nda ve derecesinin altında olmamak ko uluyla, kendi sınıfı için belirlenen i lerde görevlendirilmesine hukuken bir engel bulunmamaktadır.

Aykırılı ın giderilmesi istemine konu uyu mazlıklarda, teknisyen yardımcısı unvanı ile yardımcı hizmetler sınıfı bünyesinde çalı an davacılara verilen görevlere bakıldı nda, bu görevlerin, 657 sayılı Kanun'un 36. maddesinde yardımcı hizmetler sınıfı için belirlenen, di er hizmet sınıflarının görev alanı dı nda kalan ve hizmet gerekleri çerçevesinde, her kurumun özel bünyesine göre ana hizmetlere yardımcı mahiyetteki görevler oldu u anla ılmaktadır.

Bu itibarla, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesi uyarınca, yardımcı hizmetler sınıfında teknisyen yardımcısı unvanıyla çalı tırılan personelin, aynı hizmet sınıfı içindeki di er unvan ve kadrolara ait i lerde görevlendirilmelerine hukuken bir engel, bu yolda tesis edilen dava konusu i **lemlerde** hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

III-SONUÇ :

Açıklanan nedenlerle, aykırılı ın stanbul Bölge dare Mahkemesi 3. dari Dava Dairesinin 26/06/2018 tarih ve E:2018/578, K:2018/644 sayılı kararı do rultusunda giderilmesine, kesin olarak, 21/06/2021 tarihinde oyçoklu u ile karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

(X)

Üye

Üye

Üye

KAR IOY

X- 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ile kamu personel rejimimize kazandırılan "kadro" kavramı, Devlet örgütü yapısının oluşturulmasında, kamu hizmet ve faaliyetleri ile bunu yürütecek iş gücünün planlanmasında kullanılan hukuksal bir araçtır. Kadro, memurun çalıştığı görev yerini, yapacağı işi, bir başka ifade ile yapacağı görevi tanımlaması açısından önemlidir. Sınıflandırma işlemleri, hizmete atılırlık verilerek memurların görev ve sorumluluklarının dikkate alınarak kümelendirilmesidir.

657 sayılı Kanun'un 33. maddesinde yer alan, kadrosuz memur çalıştırılmayacağı yolundaki hüküm ile 45. maddesinde yer alan, hiçbir memurun sınıfının dışında ve sınıfları içindeki derecenin altında bir derecenin görevinde çalıştırılmayacağı yolundaki hüküm birlikte değerlendirildiğinde, personel hukukumuzda "memurun kendi sınıfı içinde ve kadro görevinde çalışmasının" temel ilke olarak kabul edildiği görülmektedir. Bu noktada, özellikle vurgulanması gereken husus, kamu personelinin bulunduğu hizmet sınıfı ve kadrosu dışında istihdam edilemeyeceğidir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 36. maddesinde yardımcı hizmetler sınıfına ilişkin VIII numaralı bölümünde "teknisyen yardımcısı" unvanına yer verilmemiştir. Ayrıca, 190 sayılı Genel Kadro ve Usulü Hakkında Kanun Hükmünde Kararnâme'nin eki cetvellerde kamu kurum ve kuruluşlarında yer alan yardımcı hizmetler sınıfına ait unvanlar gösterilmiştir ve bu kapsamda unvan kodları ile birlikte teknisyen yardımcısı, sıralık teknisyen yardımcısı, bekçi, hizmetli, hastabakıcı, laborant yardımcısı, ağız, diş, dağcı v.b. unvanlara da yer verilmiştir.

Konuya ilişkin olarak hazırlanan 22/04/2015 tarihli Devlet Personel Başkanlığı görüş yazısında; *"Nihai ekleme yapılmamış olmakla birlikte 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tâbi memur kadroları ... esas alınarak yapılan çalışmaları çerçevesinde, teknisyen yardımcısı unvanlı kadroların görev, yetki ve sorumluluklarının; kendisine verilen işleri, proje, teknik resim, kroki, numune ya da isteğe uygun olarak yapmak veya yapılmasına yardımcı olmak, ... bulunduğu kadro ve kadrosu dışında bir görevde istihdam edilemeyeceği, görev tanımlaması olmasa da memura verilecek görevlerin unvanıyla uyumlu olması gerektiği, Emniyet Genel Müdürlüğü bünyesinde yardımcı hizmetler sınıfında çalışan personele ilişkin görev tanımlamalarının yapılması ve nitelik ve özerklik durumlarına göre alımı yapılan personelin hangi nitelik kodu ile alımı yapılması o alanda görevlendirilmesi gerektiği,*

Kamu Denetçiliği Kurumu tarafından 2016/744 sayılı şikâyet üzerine hazırlanan 04/08/2016 tarihli tavsiye kararında da özetle; idarece şikâyete konu görev ve sorumluluklar belirlenirken teknisyen yardımcılarının işlemleri alınırken aranan niteliklerinin ve uzmanlık alanlarının dikkate alınmadığı, yardımcı hizmetler sınıfında yer alan teknisyen yardımcısı unvanının kanunun özüne ve ruhuna aykırı bir şekilde yorumlanarak torba bir unvan olarak kullanıldığı, kamu personelinin bulunduğu hizmet sınıfı içinde ve kadrosu dışında bir görevde istihdam edilemeyeceği, görev tanımlaması olmasa da memura verilecek görevlerin unvanıyla uyumlu olması gerektiği, Emniyet Genel Müdürlüğü bünyesinde yardımcı hizmetler sınıfında çalışan personele ilişkin görev tanımlamalarının yapılması ve nitelik ve özerklik durumlarına göre alımı yapılan personelin hangi nitelik kodu ile alımı yapılması o alanda görevlendirilmesi gerektiği,

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU
Esas No : 2021/27
Karar No : 2021/23

idarenin ba vuruya konu i lemlerinde ve görevlendirmelerinde hukuka uygunluk bulunmadı ı gerekçesiyle ikayetin kabulüne karar verildi i görülmektedir.

Her ne kadar, 657 sayılı Kanun'un 36. maddesinde hizmet yerlerinin temizlenmesi i i yardımcı hizmetler sınıfında yer alan memurların görevleri arasında sayılmakta ise de, yardımcı hizmetler sınıfına göre tahsis edilen kadrolar arasında hizmetli kadrosunun bulundu u ve ana hizmetlere yardımcı nitelikteki günlük i ler ile temizleme görevinin hizmetli kadrosunda bulunan memurlarca yerine getirilece i ve davacıların memuriyete teknisyen yardımcısı unvanı ile girdi i, Devlet Memurlu una yapılan alımlarda hangi görev için alım yapılacaksa o görev için farklı kriterler arandı ı ve bu kriterlere uygun alımlar yapıldı ı, bu sebeple memura verilecek görevlerin unvanıyla uyumlu olması gerekmektedir.

Bu itibarla, "teknisyen yardımcısı" unvanını haiz personele verilen görevlerin, belirtilen unvanın görev tanımı ile uyu madı ı, salt aynı hizmet sınıfı içinde yer almaları nedeniyle farklı unvanlı personelin birbirinin görevlerini yerine getirmekle yükümlü tutulmasının hukuken mümkün olmadı ı, bu sebeple aykırılı ın Ankara Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 24/01/2019 tarih ve E:2018/2076, K:2019/45 sayılı karar do rultusunda giderilmesi gerekti i oyuyla, karara katılmıyorum.

Üye