

T.7. 07.09.2009

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI)

VEKİLİ

: KESKİNCİ

: AV. AHMET ÇETİN

Yener Ulusoy Bulvarı, Yağmur Apt. No: 29/14 Antalya
Merkez/ANTALYA

KARŞI TARAFLAR (DAVALI)

: 1- SAĞLIK BAKANLIĞI -ANKARA

2- ANTALYA VALİLİĞİ - ANTALYA

İSTEMİN ÖZETİ

: Antalya İli, Serik Devlet Hastanesi'ne dış tabibi olarak atanan davacı tarafından, 657 sayılı kanunun 4/B maddesine tabi sözleşmeli personel statüsünde görevine başlamak için 27.3.2009 gününde yaptığı başvurusunun reddine ilişkin işlem; hukuka aykırı olduğu iddia edilerek iptali ve yürütmenin durdurulması ile işlem nedeniyle mahrum kalınan maaşın yasal faizi ile birlikte tazminine karar verilmesi istenilmektedir.

DAVALI SAĞLIK BAKANLIĞI SAVUNMASININ ÖZETİ : Davacının askerlik şartını taşımadığı, sözleşme imzalamak için evrakını teslim ettiği tarihte muvazzaf askerlik hizmetinin devam ettiği, asker olduğunun anlaşılması üzerine sözleşme imzalanamadığı, tesis edilen işlemin yetki, şekil, sebep, konu ve maksat yönlerinden hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

DAVALI ANTALYA VALİLİĞİ SAVUNMASININ ÖZETİ : Davacının müracaat kabul komisyonuna verdiği belgeler arasında terhis belgesinin incelenmesi neticesinde halen askerlik görevini ifa ettiğinden ilgili Yasada belirtilen şartları taşımadığı sonucuna varılarak müracaatının kabul edilmediği, işlemin hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Antalya 1. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Anayasa'nın Vatan Hizmeti başlıklı 72. Maddesinde, "Vatan hizmeti, her Türk'ün hakkı ve ödevidir. bu hizmetin Silahlı Kuvvetlerde, veya kamu kesiminde ne şekilde yerine getirileceği veya getirilmiş sayılacağı kanunla düzenlenir." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet memurları Kanunu'nun devlet memurluğuna alınmasının genel ve özel şartlarının düzenlendiği 48. Maddesinin (A) fıkrasının askerlikle ilgili şartları düzenleyen 6. Bendinin (a) parafında memurluğa alınacak kişilerin askerlikle ilgisinin bulunmaması gerektiği hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 1111 sayılı Askerlik Kanunu'nun 1. Maddesinde; Türk vatandaşı olan her erkeğin askerlik hizmetini yapmaya mecbur olduğu hüküm altına alınmıştır.

Zira askerlik görevinin ifası, anayasal bir hak ve görev olup, yerine getirilmesi ilgilinin isteği ve tercihinin bağlı olmamakla, bir kuruma yerleştirilenler yönünden salt bu durumun bir hak ve statü kaybına neden olmasının, Türk Hukuk Sisteminde kabul edilmesine olanak bulunmamaktadır. Konuya ilişkin yargı kararları da bu yolda, yerleşik hale gelmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının, 05.03.2009 gününde yapılan noter kura sonucuna göre Antalya İli, Serik Devlet Hastanesine dış tabibi olarak davalı idare emrine 657 sayılı Kanunun 4/b maddesine göre istihdam edilmek üzere yerleştirildiği, yerleştirilmesi yapılan davacı ile sözleşme imzalanabilmesi için gerekli olan askerlik şartını taşımadığından bahisle dava konu işlemin tesisi üzerine, bu işlemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Olayda, sözleşmeli personel statüsünde istihdam edilmek üzere 5.03.2009 gününde yapılan noter kura sonucuna göre Antalya İli, Serik Devlet Hastanesine dış tabibi olarak davalı idare

T.C.
ANTALYA
1. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2009/121

emrine 657 sayılı Kanununun 4/b maddesine göre istihdam edilmek üzere yerleştirildiği, askerlik şartını taşımadığından dolayı sözleşme imzalanmadığı, davacının zorunlu askerlik görevini ifa etmek amacıyla 31.03.2008 günü itibariyle sevk edildiği, 31.03.2009 tarihi itibariyle terhis ettirildiği, 27.03.2009 gününde göreve başlamak üzere müracaat ettiği, izinlerini askerlik hizmeti içerisinde kullanmayarak erken terhis hakkı kazandığı, başvuru tarihi itibariyle izinli olduğu, fiilen askerlik hizmeti yapmadığı, son göreve başlama tarihi itibariyle fiilen bitirmiş olduğu askerlik hizmeti ile hiçbir ilişkisinin kalmadığı görülmüştür.

Bu durumda, davacının, kura sonucu davalı idareye atanmaya hak kazandığı, başvuru tarihi itibariyle izinli olduğu, fiilen askerlik hizmeti yapmadığı, son göreve başlama tarihi itibariyle fiilen bitirmiş olduğu askerlik hizmeti ile hiçbir ilişkisinin kalmadığı dikkate alındığında; görevine başlamak için 27.3.2009 gününde yaptığı başvurusunun reddine ilişkin işlemde hukuka ve hakkaniyete uyarlık olmadığı sonucuna ulaşılmaktadır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanununun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Antalya Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 07/07/2009 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
METİN ÇETİNKAYA
27476

Üye
ŞABAN KAZAK
101132

Üye
MUSTAFA BİLİCİ
107159