

T.C.

KASTAMONU

İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/387

KARAR NO : 2015/40

**DAVACI** : DENİZ ÇELİK ERTÜRK'Ü TEMSİLEN TÜRK SAĞLIK-SEN

**VEKİLİ** : AV. KADİR GÖKTAŞ

Erzurum Mahallesi Talatpaşa Bulvarı No:160 Kat:5 Cebeci  
Çankaya/ANKARA

**DAVALI** : KARABÜK VALİLİĞİ

**VEKİLİ** : AV.BURÇİN TUNÇER AYDIN - AV. ÖZGE ÖZDEN

İl Sağlık Müdürlüğü - KARABÜK

**DAVANIN ÖZETİ** : Karabük İli Yenice Toplum Sağlığı Merkezinde vekil ebe olarak görev yapan davacının doğum izninden yararlanması amacıyla yaptığı başvurunun reddine ilişkin 28.01.2014 gün ve 558 sayılı işlemin; hukuka aykırı olduğu, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 23. maddesi "izin" hakkına, 86.maddesinde vekil ebeliğe ilişkin düzenlemelere yer verildiği, 175.maddesinde ise vekil olarak atananların 657 sayılı Kanunda yer verilen sosyal haklardan yararlanacağı hükmünün düzenlediği, bu maddelerin birlikte değerlendirilmesi sonucu, kendisine doğum izni hakkı verilmesi gerektiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Davacının, memur olarak çalışmadığından 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nda Devlet memuruna tanınan sosyal haklardan olmayan izin hakkından yararlanmasının mümkün olmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

### TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Kastamonu İdare Mahkemesi'nce gereği görüldü:

Dava, Karabük İli Yenice Toplum Sağlığı Merkezinde vekil ebe olarak görev yapan davacının doğum izninden yararlanması amacıyla yaptığı başvurunun reddine ilişkin 28.01.2014 gün ve 558 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

1982 Anayasasının 50. maddesinde; dinlenmenin çalışanların hakkı olduğu, ücretli hafta ve bayram tatili ile ücretli yıllık izin hakları ve şartlarının kanunla düzenleneceği kuralına yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 23. maddesinde; Devlet memurlarının bu kanunda gösterilen süre ve şartlarla izin hakkına sahip olduğu, 102. maddesinde; Devlet memurlarının yıllık izin süresinin , hizmeti 1 yıldan on yıla kadar (On yıl dahil) olanlar için yirmi gün, hizmeti on yıldan fazla olanlar için 30 gün olduğu, zorunlu hallerde bu süreler gidiş ve dönüş için en çok ikişer gün eklenebileceği belirtilmiş, 104. maddesinde mazeret iznine 108. maddesinde aylıksız izne ilişkin hususlar düzenlenmiş, 174. maddesinde vekalet aylıklarının ödenebilmesi için görevin fiilen yapılmasının şart olduğu düzenlenmiştir.

05.07.2005 günlü, 25866 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 5371 sayılı Yasanın 5. maddesiyle 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 86 ncı maddesinin üçüncü fıkrasına "eczacılık" ibaresinden sonra gelmek üzere "köy ve beldelerdeki ebelik ve hemşirelik," ibaresi eklenerek köylerde açıktan vekil ebe ve hemşire istihdamına olanak tanınmış, 657 sayılı Yasanın 175. maddesinin birinci fıkrasında, "Bir göreve vekaleten atanan memurlara vekalet edilen görevin kadro derecesinin birinci kademesinin üçte biri, açıktan atananlara ise (Köy ve kasaba imamlığı kadrolarına atananlara 146 ncı maddede yazılı asgari ücret aylık tutarından aşağı olmamak üzere) üçte ikisi verilir.", aynı maddenin dördüncü fıkrasında açıktan vekil olarak atananların bu Kanunla memurlara tanınan sosyal haklardan da yararlanacakları ve bunlara ödenecek vekalet aylığının hesabına memuriyet taban aylığının da dahil edileceği hükmüne yer verilmiştir.

T.C.  
KASTAMONU  
İDARE MAHKEMESİ  
ESAS NO : 2014/387  
KARAR NO : 2015/40

Dosyanın incelenmesinden; Karabük İli Yenice Toplum Sağlığı Merkezinde vekil ebe olarak görev yapan davacının, doğum izni haklarının tanınması isteğiyle yaptığı başvurusunun 28.01.2014 gün ve 558 sayılı işlemle reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Vekil hemşirelerin hukuki statüsü 657 sayılı Kanun'un yukarıda anılan hükmü ile düzenlenmiş olup aynı Kanun'un 4. maddesinin (a) fıkrasında da Devlet ve diğer kamu tüzel kişilerince genel idare esaslarına göre yürütülen asli ve sürekli kamu hizmetlerini ifa ile görevlendirilenlerin memur sayılacağı öngörülmüştür. Vekil hemşirelerin, yaptıkları işin niteliğine göre asli ve sürekli bir kamu görevi gördükleri kuşkusuzdur. Atanma şekli diğer memurlara göre farklı olmakla birlikte, vekil hemşirelerin de 657 sayılı Kanun'da belirtilen istihdam şekillerinden olan memur statüsünde kabul edilmek suretiyle memurlara tanınan haklardan, dolayısıyla izin haklarından da yararlandırılması gerekeceği açıktır.

Diğer yandan açıktan vekil ebe/hemşire olarak atanmaların sosyal haklardan yararlanacak olmaları genel haklar arasında olan izin haklarından faydalanmayacağı anlamına gelmemektedir.

Bu bakımdan, vekil ebe/hemşire olarak atanmalara, Yasada belirtilen koşulları taşımaları kaydıyla doğum izni haklarının tanınması gerektiğinden davacının bu yöndeki başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Davalı idarece, açıktan vekil ebe/hemşire olarak atanmaların vekalet aylığının ödenebilmesi için yukarıda anılan Yasanın 174. maddesi uyarınca görevin fiilen yapılmasının şart olduğu, bu nedenle izin hakkından yararlanamayacağı ileri sürülmekte ise de, sözkonusu düzenlemenin Yasada hak olarak tanınan yıllık izin ile belli koşulların varlığı durumunda kullanılabilmesi belirtilen mazeret ve hastalık izni ile aylıksız izin kullanılmasına engel olarak kabul etme olanağı bulunmadığı gibi, izin hallerinin geçici bir süreyle sınırlı olması ve ilgilinin görevle ilişkisinin devam ettiği gerçeği karşısında davalı idarenin bu yöndeki iddiası yerinde görülmemiştir.


Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 750,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesini takiben davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Zonguldak Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 15/01/2015 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan  
ALİ ÖKSÜZ  
101788  
(X)

Üye  
BAHAR HAMZAOĞLU  
EROĞLU  
118420

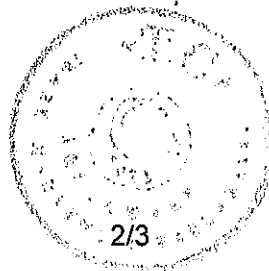
Üye  
HATİCE ÖZALP  
167969

 E-İmzalıdır

 E-İmzalıdır

**YARGILAMA GİDERLERİ:**

Başvuru Harcı :25,20 TL  
Karar Harcı :25,20 TL  
Vekalet Harcı : 3,80 TL  
YD Harcı : 41,50 TL  
Posta Gideri :101,20 TL  
TOPLAM :196,90 TL




T.C.  
KASTAMONU  
İDARE MAHKEMESİ  
ESAS NO : 2014/387  
KARAR NO : 2015/40

AZLIK OYU : 657 Sayılı Yasanın 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 belirtilmiş, vekil olarak atamaya, niteliği gereği, kısa süreli kamu hizmetlerinin gereği olarak olanak sağlanmıştır. Ayrıca açıktan vekil olarak atamaların, 657 sayılı Kanunda değinilen bazı haklardan (aylık, vekalet aylığı, sosyal hak) faydalanmasına olanak sağlanmış, 175. maddesinin 4. fıkrasında açıktan vekil olarak atananların, 657 sayılı Kanunla memurlara tanınan sosyal haklardan yararlanacağı ve bunlara ödenecek vekalet aylığının hesabında memuriyet taban aylığının da dahil edileceği belirtilmiştir.

657 sayılı Kanunun "Sosyal Haklar ve Yardımlar" başlığı taşıyan VI. Kısımında, Devlet memurlarına tanınan sosyal haklara ve yardımlara yer verilmiş, bu kısım için izin hakları belirtilmemiştir.

Olayda davacının vekil olarak görev yapmasının, 657 sayılı Kanunun 86. maddesinde belirtilen memurların kanuni izin, geçici görev, disiplin cezası uygulaması veya görevden uzaklaştırma nedenleriyle işlerinden geçici olarak ayrılmaları hallerine bağlı olarak gerçekleştirildiği, bu hallerin ise niteliği gereği geçici olduğu dikkate alındığında, istisnai ve geçici durumlara bağlı olarak yapılan atamasında yararlanacağı hakların kıyas yoluyla genişletilmesine olanak bulunmadığından ve 657 sayılı Kanunda sayılan hallerle sınırlı tutulması gerektiğinden sosyal haklar kapsamında yer verilmeyen izin haklarından yararlanması olanağı bulunmayan davacı hakkında tesis edilen dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığından davanın reddi gerektiği görüşü ile aksi yönde oluşan çoğunluk kararına karşıyım.

Başkan  
ALİ ÖKSÜZ  
101788

 E-İmzalıdır

