

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : Enerji, Sanayi ve Maden
Kamu Emekçileri Sendikası

Vekili : Av. Candan Dumrul
Mithatpaşa Caddesi No:24/13-Çankaya/ANKARA

Davalı : Türkiye Atom Enerjisi Kurumu Başkanlığı
ANKARA

Vekili : Av. Yurdağül Önal - Aynı yerde.

İsteğin Özeti : Davacı Sendika, 7.3.2014 günlü, 2014/2 sayılı

Türkiye Atom Enerjisi Kurumu Başkanlığı Genelgesinin 2.6. maddesinde yer alan "Bir ay içerisinde alınan ve 8 saati aşan saatlik izinler yıllık izinden düşülür..." ibaresinin ve bu maddeye ilişkin örnek açıklamanın iptalini ve yürütmesinin durdurulmasını istemektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Metin Gökdemir

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin kabulü

gerektiği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Beşinci Dairesi'nce, davalı idarenin savunmasının geldiği görüldükçe işin gereği düşünüldü:

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun "İzin" başlıklı 23. maddesinde, "Devlet memurları, bu Kanunda gösterilen süre ve şartlarla izin hakkına sahiptirler." denilmek suretiyle, belli şartlar altında izin kullanmanın memurun genel haklarından biri olduğu hüküm altına alınmıştır. İzin düzenlemelerinde, hangi iznin; ay, gün ya da saat şeklinde kullanılabileceği de açıkça belirtilmiştir.

657 sayılı Kanunun "Yıllık izin" başlıklı 102. maddesinde, "Devlet memurlarının yıllık izin süresi, hizmeti 1 yıldan on yıla kadar (on yıl dahil) olanlar için yirmi gün, hizmeti on yıldan fazla olanlar için 30 gündür. Zorunlu hallerde bu süreler gidiş ve dönüş için en çok ikişer gün eklenebilir." hükmüne yer verilmiş; 103. maddesinde, yıllık izinlerin, amirin uygun bulacağı zamanlarda, toptan veya ihtiyaca göre kısım kısım kullanılabileceği, birbirini izleyen iki yılın izninin bir arada verilebileceği belirtildikten sonra cari yıl ile bir önceki yıl hariç, önceki yıllara ait kullanılmayan izin haklarının düşeceği kurala bağlanmıştır.

657 sayılı Kanunun "Mazeret izni" başlıklı 104. maddesinde; doğum, evlenme, ölüm, emzirme mazeretleri sebebiyle memurlara, mazeretin türüne göre mazeret izni kullanabilme hakkı da tanınmıştır. Maddede bunun dışında, mazeret izni verilmesini gerektiren bu haller haricinde, başka bir mazeret sebebiyle memurlara bir yıl içinde toptan veya bölümler halinde 10 gün süre ile mazeret izni verilebileceği; ayrıca, zorunlu hallerde, öğretmenler hariç olmak üzere memurlara 10 gün daha mazeret izni verilebileceği, bu takdire, ikinci kez verilen bu iznin yıllık izinden düşüleceği öngörülmüştür. Bundan başka, yıllık izinden başka bir sürenin düşürülmesine imkan veren herhangi bir düzenlemeye Kanunda yer verilmemiştir.

Devlet Memurları Kanununda sayılan izin halleri arasında ve Kanunun diğer hükümlerinde "saatlik izin" ya da "idari izin" diye adlandırılan bir izin türüne yer verilmemiştir.

657 sayılı Kanun ve ilgili diğer mevzuat hükümleri çerçevesinde, izinli olunmayan günlerde memurun mesai saatleri içerisinde görevi başında olamayacağı haller (görev sebebiyle ayrılış halleri hariç), süt izni kullanımı ve hastalık sebebiyle tabip ya da sağlık kuruluşlarına gitme hali ile sınırlı tutulmuştur.

Devlet Memurları Kanunu, bu haller dışında memurun görevi başında olmasını öngören bir düzenlemeye gitmiş ve mesai saatleri içerisinde görevi başında bulunmayan memur hakkında disiplin cezası uygulanmasını öngörmüştür. Bu durumun doğurduğu sakıncaları gidermek için uygulamada, memurlara mesai saatleri içinde saatlik izin verilmekte olup, davalı idare uygulamadaki bu izni, dava konusu Genelge ile mevzuata aktarmış bulunmaktadır.

Yıllık izin uygulamasında "gün" esası benimsenirken, mazeret izni uygulamalarında kullanılacak iznin türüne göre "gün" ya da "hafta" olarak izin kullandırılması öngörülmekte, mazeret izni kapsamında değerlendirilen süt izni ise "saat" esasına göre belirlenmektedir.

Buraya kadar aktarılan düzenlemelere ve açıklamalara bir bütün olarak bakılacak olursa, izin kullanılabilecek hallerin Kanunda belirtilmiş olduğu, saatlik izin düzenlemesinin sadece süt izni kullanımında söz konusu olduğu, hangi izinlerin diğer izinlerden düşülebileceğinin açıkça belirtilmiş olduğu, memurlara tanınan bir hak olmayan saatlik izinin, toplanarak yıllık izinden düşülebilmesine imkan tanıyan bir düzenlemenin bulunmadığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, Kanunda yıllık izinden düşülebilecek sürelerin tahdidi biçimde sayılmış olması karşısında, alt derece bir düzenleme olan Genelge ile yıllık izinden düşülebilecek sürelerin genişletilerek saatlik iznin de bu sürelere eklenebilmesine, normlar hiyerarşisi kuralı uyarınca hukuka aykırı bulunmadığından, dava konusu düzenlemede hukuka uyarlık görülmemiştir.

Öte yandan, dava konusu işlem, davalı idare emrinde görevli personelin kullanacağı saatlik izinlerin yıllık izinden düşülmesi sonucunu doğurmakta, işlemin hukuka aykırı olduğu saptanmasına rağmen uygulamanın sürdürülmesi, personel yönünden telafisi güç zarara neden olmaktadır. Zira, işlemin kurulduğu tarih ile hukuka aykırı olduğunun tespit edildiği tarih arasında yıllık izin hakkının kısıtlanması, personelin hukuka aykırı işlemde otürü katlandığı durumun telafisini olanaksız kılmaktadır.

Açıklanan nedenlerle, davacının yürütmenin durdurulması isteminin kabulüyle, 7.3.2014 günlü, 2014/2 sayılı Türkiye Atom Enerjisi Kurumu Başkanlığı Genelgesinin 2.6. maddesinde yer alan "Bir ay içerisinde alınan ve 8 saati aşan saatlik izinler yıllık izinden düşülür..." ibaresinin ve bu maddeye ilişkin örnek açıklamanın, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesin 2. fıkrası uyarınca yürütmesinin durdurulmasına, kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren yedi (7) gün içinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'na itiraz edilebileceğinin taraflara duyurulmasına, 10.9.2014 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan
Mustafa B.
KILIÇHAN
(X)

Üye
Günay
ERDEN

Üye
Resul
ÇOMOĞLU

Üye
Oktay
AYDIN

Üye
Mevlüt
ATBAŞ
(X)

(X) KARŞI OY :

Uyuşmazlığın niteliğine ve davanın durumuna göre, olayda 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 6352 sayılı Yasa ile değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında sayılan koşullar gerçekleşmemiş olduğundan, yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği görüşü ile çoğunluk kararına katılmıyoruz.

Başkan
Mustafa B. KILIÇHAN

Üye
Mevlüt ATBAŞ

M.G./23.9.2014

