

T.C
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
BİRİNCİ DERE DAVA Dairesi
Esas No : 2023/829
Karar No : 2023/1574

STANBUL BAŞVURUSUNDA

BULUNAN (DAVACI) : HÜSEYİN KOCA'YI TEMSİLLEN HABER SEN

VEKİL : AV. MELTEM SALMAN
(e-tebligat adresi mevcuttur.)

KARŞI TARAF (DAVALI) : POSTA VE TELGRAF TEKLİF ANONİM ŞİRKETİ
(e-tebligat adresi mevcuttur.)

VEKİLLER : AV. MERVE MÜZEYYEN ESER KAPCAK, AV. MERAL ÇAKIR-
Aynı Adreste

İSTEMİN ÖZETİ : İstanbul Tuzla Posta Dağıtım Müdürlüğü'nde dağıtıcı olarak görev yapmakta olan davacının, Erzurum PTT Başmüdürlüğü'ne naklen atanmasına ilişkin 23.11.2021 tarih ve 22428 sayılı işlemin iptali istemiyle açılan davanın reddine ilişkin olarak İstanbul 3. Daire Mahkemesi'nce verilen 31/10/2022 tarih ve E:2021/2393, K:2022/2016 sayılı karara karşı; davacı tarafından sosyal medya paylaşımları nedeniyle yürütülen soruşturmanın hakkında "aynı yer ve/veya görevde kalmasında" bir sakınca yaratmayacağına açık olduğu, hakkında yer de işi için önerildiği bir soruşturmanın mevcut olmadığı, atanma işleminin disiplin cezalarının yanı sıra tekrar cezalandırılmak için yapıldığı ve dava konusu işlemlerle Anayasa hükmünün ihlal edilerek aile bütünlüğünün bozulduğu iddialarıyla istinaf başvurusunda bulunularak kaldırılması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : İstinaf başvurusunun reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Birinci Daire Dava Dairesince işin gereği görülmüştü:

Dava; İstanbul Tuzla Posta Dağıtım Müdürlüğü'nde dağıtıcı olarak görev yapmakta olan davacının, Erzurum PTT Başmüdürlüğü'ne naklen atanmasına ilişkin 23.11.2021 tarih ve 22428 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 76/1. maddesinde; "Kurumlar, görev ve ünvanla ilgili gözetmeden kazanılmış hak aylık dereceleriyle memurları buldukları kadro derecelerine eşit veya 68. maddedeki esaslar çerçevesinde daha üst kurum içinde aynı veya başka yerlerdeki diğer kadrolara naklen atayabilirler." hükmüne yer verilmiştir.

399 sayılı Kamu Gözetimi ve Kontrol Kanunu'nun 233 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Bazı Maddelerinin Yürürlükten Kaldırılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararname'nin "istihdam şekilleri" başlıklı 3. maddesinde;

"a) Tebbüs ve başlı ortaklıklarda hizmetler memurlar, sözleşmeli personel ve işçiler eliyle sürdürülür.

b) (Değişiklik : 5/2/1992 - 3771/1 md.) Tebbüs ve başlı ortaklıklarda, devlet tarafından tahsis edilen kamu sermayesinin karlı, verimli ve ekonominin kurallarına uygun bir şekilde kullanılmasında bulunduğu takdirde, hiyerarşik kademe ve görev ünvanı itibarıyla kurulu unvan karlılık ve verimliliğini artırma ve geliştirme yetkisi verilmiş asli ve sürekli görevler genel idare esaslarına göre yürütülür. Tebbüs ve başlı ortaklıkların genel idare esaslarına göre yürütülmesi gereken asli ve sürekli görevleri; genel müdür, genel

T.C
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMES
B R NC DAR DAVA DA RES
Esas No : 2023/829
Karar No : 2023/1574

müdür yardımcısı, tefti kurulu ba kanı, kurul ve daire ba kanları, müessese, bölge, fabrika, i letme ve ube müdürleri, müfetti ve müfetti yardımcıları ile ekli 1 sayılı cetvelde kadro unvanları gösterilen di er personel eliyle gördürülür.

Bunlar hakkında bu Kanun Hükmünde Kararnamede belirtilen hükümler dı nda 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu hükümleri uygulanır.

c) (b) bendi dı nda kalan sözleşmeli personel, tebbüs ve ba lı ortaklıkların genel idare esasları dı nda yürüttükleri hizmetlerinde bu Kanun Hükmünde Kararnamede belirtilen hukuki esaslar çerçevesinde akdedilecek bir sözleşme ile çalı tırılan ve i çi statüsünde olmayan personeldir. (Bunlar bu Kanun Hükmünde Kararnamede sözleşmeli personel olarak geçecektir.) Sözleşmeli personel i nin niteli ine göre yılın veya günün belirli sürelerini kapsamak üzere kısmi zamanlı da istihdam edilebilir.

d) Memurlar ve sözleşmeli personel toplu i sözleşmeleri kapsamına alınamaz ve bunlara toplu i sözleşmeleri veya toplu i sözleşmeleri emsal alınarak hiçbir ayni ve nakdi menfaat sa lanamaz.

e) çiler bu Kanun Hükmünde Kararnameye tabi de ildir. "; 9. Maddesinde, "sözleşme süresi içerisinde geli en hizmet artlarına göre sözleşmeli personelin görevi veya görev yeri de i tirilebilir." hükümlerine yer verilmi tir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ve 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname hükümlerine dayanılarak hazırlanan, 01.12.2007 tarih ve 26717 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren Posta ve Telgraf Te kilatı Genel Müdürlü ü Personeli Atama ve Yer De i tirme Yönetmeli i'nin "Kapsam" ba lıklı 2. maddesinde, "*Bu Yönetmelik, PTT Genel Müdürlü ü merkez ve ta ra te kilatında 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ile 8/6/1984 tarihli ve 233 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ve 22/1/1990 tarihli ve 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnameye tabi olarak istihdam edilen personeli kapsar.*", "Hizmetin gere i olarak yer de i tirmeler" ba lıklı 17. maddesinin 1. fıkrasında, "*A a ıda belirtilen hallerde hizmetin gere i olarak yer de i tirme suretiyle atama yapılabilir.*

a) Norm kadro durumu gere i,

b) Birim kapatılması/açılması, ubeye dönü türülmesi veya görev yaptı ı birimin ba ka bir birime ba lanması,

c) Kadro/pozisyonun iptal edilmesi,

ç) Sicil raporu notunun olumsuz olması,

d) (De i ik:RG-10/7/2010-27637) Haklarında tefti , inceleme, idari veya adli soru turma nedeniyle ayni yer ve/veya görevde kalmalarında sakınca görülmesi.

e) (Ek:RG-10/7/2010-27637) gücü ihtiyacındaki de i melerin kar ılanması...", 23. maddesinde ise, "Bu Yönetmelikte hüküm bulunmayan hallerde 19/4/1983 tarihli ve 83/6525 sayılı Bakanlar Kurulu Kararıyla yürürlü e konulan Devlet Memurlarının Yer De i tirme Suretiyle Atanmalarına Dair Yönetmelik ile 18/3/2002 tarihli ve 2002/3975 sayılı Bakanlar Kurulu Kararıyla yürürlü e konulan Kamu Görevlerine İ k Defa Atanacaklar çin Yapılacak Sınavlar Hakkında Genel Yönetmelik hükümleri uygulanır." düzenlemelerine yer verilmi tir.

Devlet Memurlarının Yer De i tirme Suretiyle Atanmalarına İ kin Yönetmelik'in Hizmetin Gere i Olarak Yapılabilecek Yer De i tirmeler ba lıklı 11. maddesinde; "*Haklarında adli veya idari bir soru turma yapılmı ve bu soru turma sonucunda o yerde kalmasında sakınca görülümü olan memurun hizmet*

T.C
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
B R NC DAR DAVA DA RES
Esas No : 2023/829
Karar No : 2023/1574

bölgelerindeki ve/veya hizmet alanlarındaki zorunlu çalı ma sürelerini tamamlamadan ve yer de i tirme suretiyle atanma dönemi beklenmeksizin hizmetin gere i olarak yer de i tirme suretiyle ataması yapılabilir." düzenlemesi yer almı tır.

01/12/2007 tarih ve 26717 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren Posta ve Telgraf Te kilatı Genel Müdürlü ü Personeli Atama ve Yer De i tirme Yönetmeli i'nin 11. maddesinde, yer de i tirme suretiyle atamanın; a)iste e ba lı, b)e durumu, c)sa lık durumu, ç)ola anüstü ve zaruri haller, d)hizmet gere i, e)süreye ba lı, f)3 üncü hizmet bölgesine yapılacak atama durumlarında gerçekte tirilece i ifade edilmi ; 17. maddesinde ise hizmetin gere i olarak yer de i tirme suretiyle atama yapılabilecek haller; a) norm kadro durumu gere i, b) birim kapatılması/açılması, ubeye dönü türülmesi veya görev yaptı ı birimin ba ka bir birime ba lanması, c) kadro/pozisyonun iptal edilmesi, ç) sicil raporu notunun olumsuz olması, d) (De i ik:RG-10/7/2010-27637) Haklarında tefti , inceleme, idari veya adli soru turma nedeniyle aynı yer ve/veya görevde kalmalarında sakınca görülmesi. e) (Ek:RG-10/7/2010-27637) gücü ihtiyacındaki de i melerin kar ılanması olarak sayılmı tır.

Anılan düzenlemeler uyarınca, görev ve unvan e itli i gözetilmeden kazanılmı hak aylık dereceleriyle memurların naklen atanmaları konusunda idareye tanınan takdir yetkisinin kullanımının mutlak ve sınırsız olmayıp, kamu yararı ve hizmet gerekleriyle sınırlı oldu u ve bu açıdan yargı denetimine tabi bulundu u, ancak sözü edilen takdir yetkisinin kamu yararı ve hizmet gerekleri gözardı edilerek kullanıldı ının kanıtlanması ya da idari yargı merciince saptanması halinde bu durumun dava konusu idari i lemin neden ve amaç yönlerinden hukuka aykırılı ı nedeniyle iptalini gerektirece i hususu yerle mi yargısal içtihatlarla kabul edilmi tir.

Öte yandan; nakil i lemi, kamu hizmetinin rasyonel ve verimli bir biçimde görülmesi için uygulanması gereken bir tasarruf oldu undan, bunun hizmetin en iyi ekilde görülmesi, kamu görevlisinin hizmeti en yararlı olabilece i yer ve görevde çalı tırılması maksatlarıyla yapılması, nihayet kamu yararı gayesi ile hareket edilmek suretiyle bu hususlara dayalı bulunması gerekti i, di er taraftan; naklen tayin müessesesinin cezalandırma amaçlı kullanılamayaca ı, bu hususun Danı tay çtihatlarıyla da süreklilik kazanmı bir uygulama oldu u dare Hukukunun bilinen ilkelerindedir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının stanbul Tuzla Posta Da ıtım Müdürlü ü'nde da ıtıcı olarak görev yapmakta iken "HÜKO" rumuzuyla sosyal medya hesabından yapmı oldu u payla ımlarında isim vermeksizin tarif yoluyla devlet büyüklerini ve irket yöneticilerini hedef alan payla ımlar yaptı ı gerekçesiyle hakkında disiplin soru turması ba latıldı ı, bu soru turma sonucu düzenlenen 22.04.2021 tarihli soru turma raporunda davacı hakkında ileri sürülen iddiaların sübut buldu u belirtilerek bu fiillerinden dolayı disiplin yönünden aylıktan kesme cezası ile cezalandırılmasının önerildi i, ancak söz konusu raporda davacı hakkında sözü edilen fiillerinden dolayı idari yönden herhangi bir yer de i ikli i önerisinde bulunulmamasına ra men, stanbul PTT Bölge Ba müdürlü ünçe davacının sosyal medya üzerinden sürekli olarak Devlet memurunun itibarına yakı mayacak davranı lar sergiledi inden bahisle Ünite dı ında görevlendirilmesinin uygun olaca ı yönünde teklifte bulunulması üzerine Erzurum PTT Ba müdürlü üne naklen atandı ı, bu atama i leminin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

Öte yandan; dosyada mevcut bilgi ve belgelerden, davacının sicillerinin çok iyi düzeyde oldu u, sicil amirlerince faydalı ve ba arılı bir personel olarak nitelendirildi i; sözü edilen soru turma sırasında

T.C
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
B R NC DAR DAVA DA RES
Esas No : 2023/829
Karar No : 2023/1574

görev yaptı ı Tuzla Posta Da ıtım Müdürlü ünçe muhakikli e gönderilen yazıda "adı geçen da ıtıcının çalı ma ve performansı yüksek da ıtıcılar arasında bulundu u, mesai arkada larıyla uyum içerisinde çalı tı ı, amilerine kar ı saygılı oldu u" bilgisine yer verildi i, ayrıca davacının e inin stanbul'da faaliyet gösteren Garanti Finansal Kiralama A . adlı özel bir irkette kıdemli uzman olarak görev yapmakta oldu u görülmektedir.

Bu durumda, davacının yukarıda sözü edilen ve disiplin cezası ile cezalandırılmasına neden olan fiili, görev yaptı ı kurumda huzur, sükun ve çalı ma ortamını bozucu ve görev yerinin de i tirilmesini zorunlu kılan bir mahiyet ta ımadı ı gibi, düzenlenen soru turma raporunda da bu konuda herhangi bir tespit bulunmadı ından, belirtilen fiilinden dolayı zaten disiplin cezası ile cezalandırılmı bulunan davacının aile bütünlü ü de gözetilmeksizin Erzurum PTT Ba müdürlü ü emrine naklen atanmasına ili kin i lem davacı açısından ikinci bir cezalandırma niteli inde oldu undan, dava konusu i lemde hukuka ve hizmet gereklerine uyarlık bulunmadı ı sonucuna ula ılmı tır.

Açıklanan nedenlerle; istinaf ba vurusunun kabulüne, stanbul 3. dare Mahkemesi'nin 31/10/2022 tarih ve E:2021/2393, K:2022/2016 sayılı kararının kaldırılmasına, dava konusu i lemin iptaline, a a ıda dökümü yapılan 1.047,50-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 10.500,00-TL vekalet ücretinin davalı idarece davacıya verilmesine, artan tebligat avansının mahkemesince davacıya iadesine, kararın taraflara tebli i için dosyanın mahkemesine gönderilmesine, 2577 sayılı Kanununun 45. maddesinin 6. bendi ve 46. maddesi uyarınca temyiz yolu kapalı olmak üzere kesin olarak, 17/10/2023 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan	Üye	Üye
RECEP YILMAZ KORKMAZ	GÖKALP YANARDA O LU	SAB T ABDULLAH LER
37790	27488	101814

YARGILAMA G DERLERİ

Dava + istinaf A aması (Davacı):

Ba vurma Harcı	: 59,30 TL
Karar Harcı	: 59,30 TL
Y.D. Harcı	: 97,70 TL
Y.D. tiraz Harcı	: 220,70 TL
istinaf Ba vurma Harcı	: 492,00 TL
Posta Giderleri	: 118,50 TL
TOPLAM	: 1.047,50 TL

G.Y.-E.A.G.18/10/2023