

ANKARA NÖBETÇİ İDARE MAHMEMESİ BAŞKANLIĞINA

Yürütmenin Durdurulması Taleplidir

DAVACI :

DAVALI : AİLE VE SOSYAL POLİTİKALAR BAKANLIĞI
Akay Caddesi No: 6 Bakanlıklar/ANKARA

DAVA KONUSU : “Şube Müdürlüğü” kadrosundan “Araştırmacı” kadrosuna resen atanmamı içeren işlemin öncelikle **YÜRÜTMESİNİN DURDURULMASI** ve **İPTALİ** ve bu işlem nedeniyle mahrum kaldığım özlük ve parasal haklarımın yasal faiziyle iadesine; bu işleme dayanak olan 633 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 3 ncü maddesinin (1) numaralı fıkrasının (b) bendine ilişkin anayasaya aykırılık itirazımın değerlendirilerek, iptali için dilekçemin Anayasa Mahkemesi Başkanlığına gönderilmesi istemlidir.

İTTİLA TARİHİ : **15.08.2011** (Tebliğ edilmemiştir)

AÇIKLAMALAR :

Başbakanlık Özörlüler İdaresi Başkanlığında şube müdürü olarak görev yapmakta iken 06/04/2011 tarih ve 6223 sayılı “Kamu Hizmetlerinin Düzenli, Etkin Ve Verimli Bir Şekilde Yürütülmesini Sağlamak Üzere Kamu Kurum Ve Kuruluşlarının Teşkilat, Görev Ve Yetkileri İle Kamu Görevlilerine İlişkin Konularda Yetki Kanunu”nun verdiği yetkiye dayanılarak, Bakanlar Kurulunca 03/06/2011 tarihinde kararlaştırılan ve 08 Haziran 2011 tarih ve 27958 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Aile ve Sosyal Politikalar Bakanlığının kurulmasına ilişkin 633 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 3 ncü maddesinin (b) bendi doğrultusunda şube müdürlüğü kadrom hiçbir işleme gerek kalmaksızın iptal edilip, yine aynı madde gereğince hiçbir işleme gerek kalmaksızın Kararname eki 3 sayılı listede ihdas edilen araştırmacı kadrosuna atanmış sayıldım.

Bu işleme ilişkin olarak tarafıma herhangi bir tebligat yapılmamış 15 Temmuz 2011 tarihli maaş bordrom Şube Müdürü olarak düzenlenmiş iken 15 Ağustos 2011 tarihli maaş bordrom Araştırmacı olarak düzenlenmiştir (Ek 1).

Kazanılmış statümde ve bu statüye bağlı olan mali ve özlük haklarımda kayıplara neden olan bu kadro değişikliği işlemi sebep, konu ve amaç yönünden hukuka aykırı olduğundan iptali gerekmektedir.

İPTAL GEREKÇELERİ :

1. Anayasa hükümleri gereği özlük haklarım ancak kanun ile düzenlenebilecekken özlük haklarımda Kanun Hükmünde Kararname ile değişikliğe gidilmiştir:

Anayasa'nın 128 inci maddesi uyarınca, memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir. Yasama organı bu bağlamda kanunla düzenleme yaparken, Anayasa'nın 11 inci maddesi gereğince, anayasa hükümleri, yasama, yürütme ve yargı organlarını, idare makamlarını ve diğer kuruluş ve kişileri bağlayan temel hukuk kurallarıdır. Özlük haklarımda Anayasanın 128 ve 11. maddelerine aykırı şekilde 633 sayılı kanun Hükmünde Kararname ile düzenleme yapılmıştır.

2. Şube Müdürü iken araştırmacı kadrosuna atanmam kazanılmış haklarımla ihlali anlamına gelmektedir.

İdarenin her türlü işleminde hukuk devleti ilkesine uygun hareket etmesi gerekir. Hukuk devleti ilkesi ise hukuk normlarının öngörülebilir olmasını, bireylerin tüm işlem ve eylemlerinde devlete güven duyabilmesini, devletin de yasal düzenlemelerinde bu güven duygusunu zedeleyici yöntemlerden kaçınmasını gerektirir. Hukukî güvenliğin bir sonucu da kazanılmış haklara saygı gösterilmesi ilkesidir.

Anayasa Mahkemesinin kararlarında kazanılmış hak; "kişinin bulunduğu statüden doğan, tahakkuk etmiş ve kendisi yönünden kesinleşmiş ve kişisel alacak niteliğine dönüşmüş hak" olarak tanımlanmıştır. Danıştay içtihatlarına bakıldığında ise, Danıştay kazanılmış hakkı; "Eski kanun yürürlükte iken kesin bir surette kazanılan yani hukukça korunmakta bulunan ve bir iddia haline gelen haklar" olarak tanımlamıştır. Kişilerin hukuk düzenine güvenerek elde ettikleri hakların sonradan çıkarılacak yasal düzenlemelerle ihlal edilmemesi bu ilkenin gereğidir.

1998 yılından bu yana şube müdürü kadrosunda görev yaptığım için şube müdürlüğü şahsım için kazanılmış bir hak olup, kişisel bir hata, hile veya kusur isnat edilmeden mevzuat değişikliği ile kadromun elimden alınması ile hem

kazanılmış statü kaybı, hem kazanılmış mali kayıp söz konusu olduğundan yapılan işlem açıkça hukuka aykırı bir işlemdir.

Araştırmacı kadrosuna atanmam statü kaybına neden olmaktadır:

-“Şube Müdürlüğü” Bakanlık merkez teşkilatı ve bağlı kuruluşların hiyerarşik kademelerinden biri olup yönetim hizmetleri grubunda yer almaktadır. Kamu yönetimi ilkelerine göre şube müdürlüğü daire başkanlığı ile birlikte orta düzey yönetici olarak kabul edilen bir kadrodur.

Özürlüler İdaresi Başkanlığında yönetici olarak çalıştığım birimlerin her biri ana hizmet birimleri olup, 3046 sayılı Kanunun 16. maddesinin (h) bendine göre **esas hizmet birimi olan** şube müdürlüğü görevini yaklaşık 13 yıl yürütmüş bulunmaktayım. Ana hizmet birimlerinde bulunan şube müdürlükleri Özürlüler İdaresi Başkanlığının kuruluş amacı doğrultusunda belirlenen hizmetleri (özürlülük alanındaki çalışmaları) yürüten birimlerdir. Şube müdürü de bu birimin yöneticisidir.

-“Araştırmacı” kadrosu personel rejimine görev yetki ve sorumlulukları net olarak belirlenmemiş, pek çok farklı kadrodan kişilerin aktarıldığı bir kadro olarak girmiştir. Özlük hakları, çalışma biçimleri ve bağlılık ilişkileri, ücret kriterleri açısından farklı kurumlarda farklı uygulamalarla karşılaşan bir kadrodur. Şube müdürlüğü ise 3046 sayılı yasaya göre hiyerarşik kademeler içinde yani yönetim hizmetleri grubunda yer alan bir kadro iken araştırmacı kadrosu hiyerarşik kademeler içinde yer almamaktadır. Devlet Personel Başkanlığının 27.03.2003 tarihli görüşünde “Araştırmacı kadrosunun 3046 sayılı Kanunun 15 inci maddesinde yer alan hiyerarşik unvanlar içerisinde yer almadığı ifade edilmiştir.

657 sayılı Kanunda araştırmacı unvanlı kadroyla ilgili net bir tanımlama olmamasına karşın, araştırmacı kadrosunun; başkan, başkan yardımcısı, daire başkanı, şube müdürü, şef gibi hiyerarşik kademe ve birimlerle ilgisinin olmadığı ve kariyer meslek olmadığı konusunda hiçbir şüphe yoktur.

Bu bağlamda değerlendirildiğinde hiyerarşik kademeler içinde yer alan kadro unvanım, bu kademeler içinde yer almayan bir gruba düşürülerek şahsım statü kaybına maruz bırakılmıştır.

-Şube müdürlüğü kadrosundan araştırmacı kadrosuna atanmam 657 sayılı kanunun kadro ve liyakat ilkelerine aykırıdır: 657 sayılı Kanunun

Temel ilkeler başlıklı 3 üncü maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde kariyer, devlet memurlarına yaptıkları hizmetler için lüzumlu bilgilere ve yetiştirme şartlarına uygun şekilde, sınıfları içinde en yüksek derecelere kadar ilerleme imkânını sağlamaktır şeklinde; liyakat ise, devlet kamu hizmetleri görevlerine girmeyi, sınıflar içinde ilerleme ve yükselmeyi, görevin sona erdirilmesini liyakat sistemine dayandırmak ve bu sistemin eşit imkânlarla uygulanmasında devlet memurlarını güvenliğe sahip kılmaktır şeklinde tanımlanmıştır.

Şube Müdürlüğü kadrosu, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun kariyer ve liyakat ilkeleri çerçevesinde hak edilen bir kadro olup, (Özürlüler İdaresi Başkanlığında 20.06.2005 tarih ve 25851 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Özürlüler İdaresi Başkanlığı Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Yönetmeliği ile görevde yükselme sınavına tabi olmuştur.) bu görevler kendileri yönünden hukuken kesinleşmiş ve kişisel alacak niteliğine dönüştüğüne ve söz konusu kurumların kapatılması gibi hukuksal bir zorunluluk da söz konusu olmadığına göre, bu görevleri statü hukukuna göre yürüten kamu görevlilerinin Kanun Hükmünde Kararname ile, "araştırmacı" gibi pasif görevlere atanmaları, Yasanın öngördüğü güvenliklerinin ortadan kaldırılarak, statü hukukunun gereği olan kazanılmış haklarının ellerinden alınması demektir. **Dolayısıyla, kazanılmış hakları ortadan kaldıran söz konusu düzenlemeler Anayasanın 2 inci maddesindeki hukuk devleti ilkesine aykırıdır.**

-Araştırmacı kadrosuna atanmam maaş ve özlük haklarımda kayba neden olmaktadır:

633 sayılı KHK'nin ilgili maddesinde yer alan iki kadro arasındaki maaş farkının tazminat olarak ödenmesi hükmü ile mali haklarının korunduğu gibi bir izlenim yaratılmaktadır. Bilindiği gibi kadrosu ne olursa olsun tüm devlet memurlarının taban aylıkları aynı olup, maaşlar, kadro unvanına karşılık gelen, ek gösterge, yan ödeme, özel hizmet tazminatı, makam ve görev tazminatı, 5793 sayılı Kanuna göre verilen ek ödeme ile farklılaşmaktadır. Ekteki maaş bordrolarım incelendiğinde araştırmacı kadrosuna atanmamla taban aylığı ve ek gösterge karşılığı ödeme miktarı aynı kalmakla birlikte, yan ödeme ve özellikle de asıl farkı oluşturan ve kadro unvanına dayalı olarak verilen özel hizmet tazminatı ve ek ödemenin radikal biçimde düştüğü görülecektir. Bu durum aynı sınıf ve kazanılmış aylık derecesi ile bir kadroya atanmanın kazanılmış hakların korunması için yeterli olmadığını göstermektedir.

Ancak fıkarda, "toplamının net tutarının" ibaresinden sonra parantez içinde

“bu tutar sabit bir değer olarak esas alınır” ifadesine yer verilerek, kadro görev unvanlarına ait aylık net hak edişleri sabitlenmiştir. Bu durumda Haziran 2011’de şube müdürü olarak 2351,96 TL olan net maaşım, Temmuz 2011’de memur maaş zammı ile birlikte 2.449,74 TL (45 TL toplu sözleşme primi hariç) olmuştur. Aynı ay 50,51 TL de maaş farkı ödenmiştir. Maliye Bakanlığının 08/07/2011-8995 sayılı genelgesinin 6 inci maddesinde yukarıda açıklanan sabit değer olarak alınacak tutar kararı (*“yetki yasasına istinaden çıkan KHK’lerden kadroları kaldırılan veya değiştirilen personele yapılacak fark tazminatı ödemelerinde sabit bir değer olarak esas alınacak tutar, ilgililere 15/06/2011 tarihinde yapılan aylık ücret ödemelerine 1-14/07/2011 tarihleri arasındaki katsayı ve ücret artışından dolayı ödenen aylık fark tutarı ilave edilerek bulunacaktır”*) doğrultusunda yapılan işlem gereği 2011 Ağustos ayında ise tarafıma 2.402,47 TL ödenmiştir. Temmuz ayı için ise 47,47 TL borç çıkarılarak geri ödemem talep edilmiştir. Ağustos 2011 maaş bordroma göre araştırmacı olarak maaşım 1692,6 TL’dir. (Gerek şube müdürü, gerek araştırmacı olarak tarafıma ödenen maaş, özürlü kadrosunda yer aldığım için vergi indiriminden yararlanıyor olmam nedeniyle emsallerimden yaklaşık 100 TL yüksektir) Sabitlenen değerle aradaki fark olan 709,82 TL ise tazminat olarak ödenmiştir.

Bu durumda araştırmacı kadrosuna atanmamla daha ilk aydan kaybım olmuştur. İptali istenen işlem bundan sonra memur maaşlarına gelecek artışlardan araştırmacı kadrosu maaşıyla eşitlenene kadar yararlanmamama neden olacaktır. Maaş eşitlenmesi kaba bir hesapla en az 5 yıl alacağından, en az 5 yıl boyunca maaşım 2402,47 TL ile sabit olacaktır.

3. Şube Müdürü iken araştırmacı kadrosuna atanmam, açıkça Anayasanın 10 uncu maddesinde hüküm altına alınan “eşitlik ilkesine” aykırıdır.

633 sayılı KHK’nin Geçici 3 üncü maddesinin 1 inci fıkrasının (b) bendi ile Özürlüler İdaresi Başkanlığında Başkan, Başkan Yardımcısı ve Daire Başkanı unvanlı yönetici kadroları “Bakanlık Müşaviri” olarak atanırken, yalnızca Müdür ve Şube Müdürleri “Araştırmacı” kadrosuna atanmışlardır. **3046 sayılı Kanunla belirlenen hiyerarşik kademeler içinde yer alan, yönetici konumunda olan, yani hukuksal durumları aynı olan bu kadroların Bakanlık Müşaviri**

ve Araştırmacı olarak iki farklı kadroya atanmaları, Anayasanın 10 uncu maddesindeki “eşitlik ilkesi”ne açıkça aykırılık teşkil etmektedir.

- 633 sayılı KHK ile Şube Müdürleri dışındaki kadrolar için hak kaybına yol açacak düzenlemeye gidilmemiş, kendi içinde de ayrı bir eşitsizlik yaratmıştır:

633 sayılı KHK ile “Müsteşar, müsteşar yardımcısı, Genel Müdür, Denetim Hizmetleri Başkanı, Strateji Geliştirme Başkanı, Bakanlık Müşaviri, Hukuk Müşaviri, Daire Başkanı, Özel Kalem Müdürü, Basın ve Halkla İlişkiler Müşaviri, Uzman, Uzman Yardımcısı” kadroları sözleşmeye geçirilerek özlük hakları iyileştirilmiş, diğer kadrolar aynen korunmuştur. Bununla birlikte Aile ve Sosyal Politikalar Bakanlığı altında birleştirilen Aile Araştırma Kurumu; Sosyal Hizmetler ve Çocuk Esirgeme Kurumu Genel Müdürlüğü, Kadının Statüsü Genel Müdürlüğü ve Sosyal Yardımlaşma ve Dayanışma Genel Müdürlüğü bünyesinde yer alan Müsteşardan Uzman Yardımcısına kadar olan yukarıda sayılmış kadrolar özlük hakları iyileştirilerek standart hale getirilmişken bu kurumlarda Şube Müdürü kadrosunda bulunanlar bu kadrodan en son aldığı aylık üzerinden maaşlar dondurulmuş, Sosyal Hizmetler ve Çocuk Esirgeme Kurumu Genel Müdürlüğü ve Aile ve Sosyal Araştırmalar Genel Müdürlüğünde Şube Müdürlüğü kadrosunda sözleşmeli olarak görev yapanların aylık maaşları aldıkları sözleşmeye göre değişmekle birlikte 2915 ile 4000 TL olarak arasında değişen oranda dondurulduğundan aynı Bakanlıkta aynı konumda olunmasına rağmen Bakanlıktaki uzman ve uzman yardımcısı ve üst düzey yönetim özlük açısından eşitlenmişken **Şube Müdürlüğünün önceki haklarla Araştırmacı kadrosuna taşınması nedeniyle 633 sayılı KHK kendi içinde de ayrı bir eşitsizlik yaratmıştır.**

4. 6223 sayılı yetki kanunuyla kurulan bakanlıkların hiçbirinde “şube müdürlükleri” kadroları kaldırılmamıştır, yalnızca 633 sayılı KHK ile Aile ve Sosyal Politikalar Bakanlığına devredilen Kurumlardaki şube müdürlüğü kadroları iptal edilerek, şube müdürleri “Araştırmacı” kadrosuna atanmıştır.

6223 sayılı “Kamu Hizmetlerinin Düzenli, Etkin ve Verimli Bir Şekilde Yürütülmesini Sağlamak Üzere Kamu Kurum ve Kuruluşlarının Teşkilat, Görev Ve

Yetkileri ile Kamu Görevlilerine İlişkin Konularda Yetki Kanunu'na dayanılarak çıkarılan ve 633 sayılı KHK ile aynı tarihte yürürlüğe giren diğer Kanun Hükmünde Kararnameler ile kurulan Bakanlıklardaki Şube Müdürleri ile ilgili düzenlemeler incelendiğinde dayanağın aynı olmasına rağmen hiç birinde bu kadroların Araştırmacı kadrosuna dönüştürülmediği; ya aynen korunduğu ya da şahsa bağlı kadrolar olarak korunduğu için 633 sayılı KHK ile yapılan düzenleme dışındaki hiçbir düzenlemede Şube Müdürleri için hak kaybına yol açılmadığı görülmektedir. Söz konusu KHK'ler aynı yetki Kanununa dayanılarak çıkarıldığı ve Yetki Kanununun aynı hedeflerini taşıdığı için Anayasanın eşitlik ilkesinin çiğnendiği görülmektedir.

Örneğin; Bilim Sanayi Ve Teknoloji Bakanlığını kuran **635 sayılı KHK** ile "Müsteşar, Müsteşar Yardımcısı, Teftiş Kurulu Başkanı, Genel Müdür, Genel Müdür Yardımcısı, I. Hukuk Müşaviri, Strateji Geliştirme Başkanı, Daire Başkanı, Özel Kalem Müdürü, Bakanlık Müşaviri, Basın ve Halkla İlişkiler Müşaviri, İl Sanayi ve Ticaret Müdürü ve İl Sanayi ve Ticaret Müdür Yardımcısı kadrolarında bulunanların görevleri sona erdirilmiş ve bunlardan sadece İl Sanayi ve Ticaret Müdür Yardımcısı olanlar Araştırmacı, diğerleri ise Bakanlık Müşaviri kadrolarına atanmışlardır (635 KHK/Geçici Madde 3). **Bakanlık Merkez teşkilatında toplam 149 Şube Müdürü, taşrada ise toplam 229 Şube Müdürü kadrosu aynen korunmuştur.**

Çevre ve Şehircilik Bakanlığını kuran **644 sayılı KHK** ile Çevre ve Orman Bakanlığının Bakanlığa devredilen birimleri ile Bayındırlık ve İskan Bakanlığında; Müsteşar, Müsteşar Yardımcısı, Çevresel Etki Değerlendirmesi ve Planlama Genel Müdürü, Çevre Yönetimi Genel Müdürü, Yapı İşleri Genel Müdürü, Teknik Araştırma ve Uygulama Genel Müdürü, Genel Müdür Yardımcısı, Teftiş Kurulu Başkanı, I. Hukuk Müşaviri, Yüksek Fen Kurulu Başkanı ve üyeleri, Strateji Geliştirme Başkanı, Personel Dairesi Başkanı, İdari ve Mali İşler Dairesi Başkanı, Eğitim ve Yayın Daire Başkanı, Daire Başkanı, Bakanlık Müşaviri, Özel Kalem Müdürü, Basın ve Halkla İlişkiler Müşaviri, Bayındırlık ve İskan İl Müdürü ve Bayındırlık ve İskan İl Müdürü Yardımcısı kadrolarında bulunanların görevleri sona erdirilmiş ve bunlardan sadece Bayındırlık ve İskan İl Müdürü Yardımcısı olanlar Araştırmacı, diğerleri ise Bakanlık Müşaviri kadrolarına atanmışlardır (644 KHK/Geçici Madde 3). **Bakanlığın merkez kadrosunda 382 Şube Müdürü, taşra teşkilatında ise 780 Şube Müdürü kadrosu aynen korunmuştur.**

Orman ve Su İşleri Bakanlığını kuran **645 sayılı KHK** ile Çevre ve Orman

Bakanlığında; Müsteşar, Müsteşar Yardımcısı, Orman-Köy İlişkileri Genel Müdürü, Doğa Koruma ve Milli Parklar Genel Müdürü, Ağaçlandırma ve Erozyon Kontrolü Genel Müdürü, Genel Müdür Yardımcısı, Teftiş Kurulu Başkanı, I. Hukuk Müşaviri, Strateji Geliştirme Başkanı, Personel Dairesi Başkanı, İdari ve Mali İşler Dairesi Başkanı, Dış İlişkiler ve Avrupa Birliği Dairesi Başkanı, Araştırma ve Geliştirme Dairesi Başkanı, Bilgi İşlem Dairesi Başkanı, Daire Başkanı, Bakanlık Müşaviri, Özel Kalem Müdürü, Basın ve Halkla İlişkiler Müşaviri, İl Çevre ve Orman Müdürü ile İl Çevre ve Orman Müdür Yardımcısı kadrolarında bulunanların görevi görevleri sona erdirilmiş ve bunlardan sadece İl Çevre ve Orman Müdür Yardımcısı olanlar Araştırmacı, diğerleri ise Bakanlık Müşaviri kadrolarına atanmışlardır (645 KHK/Geçici Madde 3). **Bakanlığın merkez kadrosuna 16, taşra teşkilatında ise 150 Şube Müdürü kadrosu, Bakanlığa devredilen Orman Genel Müdürlüğü merkez teşkilatına 79, taşra teşkilatına 227 şube müdürlüğü kadrosu ihdas edilmiştir.**

Ekonomi Bakanlığını kuran **637 sayılı KHK** ile Dış Ticaret müsteşarlığında bulunan Serbest Bölgeler Genel Müdürü, Dış Ticarete Standardizasyon Genel Müdürü, İdari ve Mali İşler Dairesi Başkanı ve Müsteşarlık Müşaviri kadrosunda bulunanlar ile Hazine Müsteşarlığından Bakanlığa devredilen Yabancı Sermaye Genel Müdürlüğü ve Teşvik ve Uygulama Genel Müdürlüğünde Genel Müdür, Genel Müdür Yardımcısı ve Daire Başkanı kadrolarında bulunanlar Bakanlıkta ihdas edilen Bakanlık Müşaviri kadrosuna atanmışlardır (637 KHK/Geçici Madde 3). **Bakanlıkta Araştırmacı kadrosu hiç ihdas edilmezken Bakanlık Merkez teşkilatında bulunan toplam 270 Şube Müdürü kadrosu aynen korunmuştur.**

Gençlik Ve Spor Bakanlığını kuran **638 sayılı KHK** ile merkezde Gençlik Hizmetleri Dairesi Başkanı ve taşrada İl ve İlçe Gençlik ve Spor Müdürleri ve Gençlik Merkezi Müdürü kadroları iptal edilmiş ancak bu kadrolarda bulunanlar kararnameye ekli 3 sayılı listede bulunan merkezde Uluslararası Organizasyonlar Dairesi Başkanı, taşrada ise İl Spor Müdürü, İlçe Spor Müdürü ve Şube Müdürü (toplam 73 kadro) kadrolarına atanmış sayılmaktadır (638 KHK/Geçici Madde 2). Diğer kadrolar aynen korunurken bu Bakanlıkta Bakanlık Müşaviri ve Araştırmacı kadrosu ihdas edilmemiştir.

Gıda Tarım ve Hayvancılık Bakanlığını kuran **639 sayılı KHK** ile Tarım ve Köy İşleri Bakanlığında Müsteşar, Müsteşar Yardımcısı, Genel Müdür, Genel Müdür Yardımcısı, Teftiş Kurulu Başkanı, Strateji Geliştirme Başkanı, I. Hukuk Müşaviri,

Bakanlık Müşaviri, Daire Başkanı, Basın ve Halkla İlişkiler Müşaviri, İl Müdürü kadrolarında bulanların görevleri sona erdirilmiş ve Bakanlık Müşaviri kadrolarına atanmışlardır. Bakanlığın merkez kadrosunda bulunan 130 Şube Müdürü **ve** büro müdürü unvanlı kadrolar herhangi bir şekilde boşalması halinde hiçbir işleme gerek kalmaksızın iptal edilmiş sayılarak Şube Müdürlüğü kadrosu şahsa bağlı kadro olarak planlanmış ve tüm özlük hakları korunmuştur. Ayrıca, Uzmanlığa Geçiş başlıklı Geçici 8 nci madde ile de Tarım ve Köy İşleri Bakanlığı ile kapatılan Genel Müdürlük personelinin, en az 3 yıl çalışmış olma ve uygun eğitim koşulunu taşıyanların Bakanlıkça belirlenecek usul ve esaslar doğrultusunda uzman kadrolarına atanma yolu açılarak personeli koruyucu bir hükme yer verilmiştir.

Gümrük Ve Ticaret Bakanlığını kuran **640 sayılı KHK** ile Gümrük Müsteşarlığında Müsteşar, Müsteşar Yardımcısı, Genel Müdür, Genel Müdür Yardımcısı, Teftiş Kurulu Başkanı, I. Hukuk Müşaviri, Müsteşarlık Müşaviri, Daire Başkanı, Gümrük ve Muhafaza Baş Müdürü, Gümrük ve Muhafaza Baş Müdür Yardımcısı, İşletme Bölge Müdürü, Gümrük Müdürü, Gümrük Muhafaza Müdürü, Personel müdürü, Döner Sermaye İşletmelerinde Şube Müdürü, Gümrük Muhafaza Müdür Yardımcısı, Personel Müdür Yardımcısı, Gümrük Müdür Yardımcısı kadrolarında bulanlar ile Sanayi ve Ticaret Bakanlığında Genel Müdür kadrosu ile genel müdürlüklere bağlı Genel Müdür Yardımcısı ve daire Başkanı kadrosunda bulunanların görevleri sona erdirilmiş ve Daire Başkanı ve üstü kadroda bulunanlar Bakanlık Müşaviri kadrolarına diğerleri Araştırmacı kadrolarına atanmışlardır. **Ancak, merkez kadrosunda 125, taşra kadrosunda is4 120 Şube Müdürlüğü kadrosuna yer verilmiştir.**

Kalkınma Bakanlığını kuran 641 **sayılı KHK** ile Devlet Planlama Teşkilatında; Genel Sekreter, Müsteşarlık Müşaviri, Müsteşar Müşaviri, Yönetim Bilgi Merkezi Dairesi Başkanı, İdari ve Mali İşler Dairesi Başkanı, Personel Dairesi Başkanı, Yayın ve Temsil Dairesi Başkanı, Genel Sekreter Yardımcısı kadrosunda bulunanların görevleri sona erer ve ihdas edilen Bakanlık Müşaviri kadrolarına atanırlar. **Devlet Planlama Teşkilatındaki 20 Şube Müdürlüğü kadrosu ise Bakanlığa aynen aktarılmıştır.**

Ayrıca, aynı yetki kanuna dayanarak 14 Eylül 2011 tarih ve 28054 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren **652 sayılı** Milli Eğitim Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında **Kanun Hükmünde Kararname** ile Bakanlık merkez teşkilatında; Müsteşar, Müsteşar Yardımcısı, Talim ve Terbiye

Kurulu Başkanı ve Üyesi, Genel Müdür, Teftiş Kurulu Başkanı, Strateji Geliştirme Başkanı, I. Hukuk Müşaviri, Genel Müdür Yardımcısı, Daire Başkanı (ana hizmet ve yardımcı hizmet birimi), Daire Başkanı, Bakanlık Müşaviri, Basın ve Halkla İlişkiler Müşaviri, Özel Kalem Müdürü, Şube Müdürü kadrolarında bulunanlar ile Bakanlık taşra teşkilatında İl Müdürü kadrolarında bulunanların görevleri hiçbir işleme gerek kalmaksızın sona ermiş, bunlardan Genel Müdür Yardımcısı, Daire Başkanı (ana hizmet ve yardımcı hizmet birimi), Daire Başkanı, Şube Müdürü ve İl Müdürü kadrosunda bulunanlar ilgisine göre ekli (3) sayılı listede şahıslarına bağlı olarak ihdas edilen Genel Müdür Yardımcısı, Daire Başkanı, Şube Müdürü ve İl Müdürü kadrolarına, diğerleri ise aynı listede ihdas edilen Bakanlık Müşaviri kadrolarına hâlen bulundukları kadro dereceleriyle hiçbir işleme gerek kalmaksızın atanmış sayılmışlardır. Bu fıkra ile ihdas edilen Bakanlık Müşaviri kadroları ile şahsa bağlı kadroların herhangi bir sebeple boşalması hâlinde bu kadrolar hiçbir işleme gerek kalmaksızın iptal edilmiş sayılır hükmü getirilmiş (652 KHK Geçici Madde 3), Genel Müdür Yardımcısı, Daire Başkanı, Şube Müdürü ekli (3) sayılı listede aynı kadrolarıyla yer almış, özlük hakları olduğu şekliyle aynen korunmuştur.

Aynı Yetki Kanunun yukarıda sıralanan tüm kurumlar için ortak dayanak oluşturmaya rağmen personel yapısı itibarıyla oldukça farklı sonuçlar içerdiği görülmektedir. Karşılaştırmalı olarak incelendiğinde 633 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kurulan Aile ve Sosyal Politikalar Bakanlığında hak kaybına yol açacak düzenlemeler, diğer Bakanlıklarda aynı şekilde düzenlenmemiştir. Bu hususa yönelik olarak yukarıda yer alan tespitler; **633 sayılı KHK gereğince Şube Müdürlüğünden Araştırmacı kadrosuna atanarak hak kaybı ile sonuçlanan bu işlemin sadece ve sadece bu KHK’de yer aldığı ve anlaşılabilir bir şekilde anayasal ihlalin yaşandığını ve işlemin amaç unsuru yönünden de hukuka aykırı olduğunu göstermektedir.**

Yine 633 sayılı KHK’deki şube müdürü kadroları için getirilen farklı düzenleme, 03 Mayıs 2011 tarih ve 27923 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 6223 sayılı Yetki Kanununun İlkeler ve Yetki süresi başlıklı 2 nci maddesinin (b) fıkrasının (2) numaralı bendindeki *"Kamu kurum ve kuruluşları tarafından yürütülen hizmetlerin, özelliğinden kaynaklanan zorunlu farklılıklar saklı kalmak kaydıyla, standardizasyon sağlanacak şekilde düzenlenmesi"* hükmü ile gelişmektedir. Dolayısıyla 633 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin iptali talep edilen hükmünün Yetki Kanununa da aykırılık teşkil ettiği açıktır.

5. ANAYASAYA AYKIRILIK İTİRAZI:

Yukarıdaki gerekçelerden anlaşılacağı üzere, 633 sayılı kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 3 ncü maddesinin (1) numaralı fıkrasının (b) bendi, Anayasanın 2, 10, 36, 128. maddelerine aykırıdır. Bu itirazımızın Heyetiniz tarafından ciddi bulunarak, ilgili hükmün iptali ve dava esastan bağlanana kadar yürürlüğün durdurulması istemiyle Anayasa Mahkemesine gönderilmesine karar verilmesini dileriz.

6. YÜRÜTMENİN DURDURULMASININ SEBEPLERİ:

Yukarıda hukuka aykırılık nedenleri gösterilen ve dayandığı Kanun Hükmünde Kararname itibariyle Anayasa'ya aykırılık itirazında bulunulan **işlemin uygulanmasının sürmesi telafisi çok zor zararlara yol açacaktır.**

Şahsımın, hukuka aykırı bir uygulama ile karşı karşıya bırakılması, mesleki birikim ve yeteneğimin kurum lehine kullanmasının engellenmesi bir yana, **çok büyük maddi ve manevi sıkıntılara maruz kalmış bulunuyorum.**

Bu nedenle iptal istenilen işlem hakkında, **dava esastan karara bağlanana kadar yürütmenin durdurulmasını** talep ediyorum.

SONUÇ VE İSTEM : Yukarıda arz edilen ve resen tespit edilecek nedenler karşısında;

1) Şube Müdürlüğü" kadrosundan "Araştırmacı" kadrosuna resen atanmamı içeren işlemin öncelikle **YÜRÜTMESİNİN DURDURULMASI** ve **İPTALİ** ile bu işlem nedeniyle mahrum kaldığım özlük ve parasal haklarımın yasal faiziyle iadesine;

2) Bu işleme dayanak olan 633 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 3 ncü maddesinin (1) numaralı fıkrasının (b) bendinde yer alan **"Özürlüler İdaresi Başkanlığında, ... Şube Müdürü, ... kadrolarında bulunanların görevleri hiçbir işleme gerek kalmaksızın sona erer. Bunlardan .. Şube Müdürü, ... kadrolarında bulunanlar ekli (3) sayılı listede ihdas edilen araştırmacı kadrolarına, ... hiçbir işleme gerek kalmaksızın atanmış sayılırlar. ..."** hükmünün iptali için Anayasa Mahkemesine gönderilmesi ve/veya Anayasa Mahkemesi kararının bekletici mesele yapılmasına;

3) 3 Mayıs 2011 tarih ve 27923 sayılı Resmî Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 6223 sayılı "Kamu Hizmetlerinin Düzenli, Etkin ve Verimli Bir Şekilde Yürütülmesini Sağlamak Üzere Kamu Kurum ve Kuruluşlarının Teşkilat, Görev ve Yetkileri İle Kamu Görevlilerine İlişkin Konularda Yetki Kanunu"nın iptali için Anayasa Mahkemesinde açılan iptal davasının bekletici mesele yapılması ve mahkeme masraflarının davalı idareye yükletilmesine karar verilmesini arz ve talep ederim.

14/10/2011

DAVACI

EKLER:

Dilekçe içeriğinde belirtilen ekler