



T.C.  
KAMU DENETÇİLİĞİ KURUMU  
(OMBUDSMANLIK)

**ŞİKAYET NO** : 2016/1673  
**KARAR TARİHİ** : 10/10/2016

**TAVSİYE KARARI**

**ŞİKAYETÇİ**

:

**ŞİKAYETÇİ VEKİLİ**

:

**ŞİKAYET EDİLEN İDARE**

: .... Valiliği İl Milli Eğitim Müdürlüğü

**ŞİKAYETİN KONUSU**

: Başvurusunun, idare tarafından ..... Lisesine yapılan kurum içi geçici görevlendirme işleminin hukuka uygun olmadığı gerekçesiyle iptal talebi hakkındadır.

**ŞİKAYET BAŞVURU TARİHİ** : 11.4.2016

**I. USÛL**

**A. Şikayet Başvuru Süreci**

1. Şikayet başvurusu, Kurumumuza posta yolu ile gönderilen 11/04/2016 tarih ve 4604 sayı ile kayıt altına alınan başvuru belgesi ile yapılmıştır. Şikayet başvurusunun karara bağlanması için 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin 41/1-a maddesi ve İmza Yetkileri Yönergesinin 7 nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca, şikayetin incelenmesine ve araştırmasına geçilmiş, 30/09/2016 tarihli Kısmen Tavsiye Kısmen Ret Karar Önerisiyle Kamu Başdenetçisine sunulmuştur.

**B. Ön İnceleme Süreci**

2. Yapılan ön inceleme neticesinde; şikâyet konusunun Kurumumuzun görev alanına girdiği, şikâyetçinin menfaat ihlali koşulunu taşıdığı, idari başvuru yollarının tüketildiği, şikâyetin süresinde yapıldığı ve şikâyetin diğer ön inceleme konularında da eksikliğin bulunmadığı, bu nedenle şikâyetin incelenme ve araştırılmasına engel bir durumun bulunmadığı tespit edilmiştir.

**II. OLAY VE OLGULAR**

**A. Şikâyetçinin Konu Hakkındaki Açıklamaları ve İddiaları**

3. Kurumumuza intikal eden şikâyet başvuru belgesi ve eklerinde başvuru özetle;

3.1. 01/06/2015 tarihinde .... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne elektrik teknikeri olarak atandığını, 08/06/2015 tarihli talebiyle kurum içi geçici görevlendirme için dilekçe verdiğini ve bunun üzerine 09/08/2015 tarihinde ..... Lisesine geçici olarak görevlendirildiğini, annesinin sağlık sorunları sebebiyle geçici görevlendirmesinin iptal edilerek adı geçen müdürlükteki kadrosuna dönmek için 24/07/2015 tarihinde dilekçe verdiğini, ancak İl Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından 20/08/2015 tarihli ve ..... sayılı yazı ile söz konusu başvurusuna olumsuz cevap verildiğini,

**3.2.** Milli Eğitim Bakanlığı'nın 10/05/2007 tarihli ve .... sayılı üst yazısı ile Valiliklere gönderdiği "Bakanlığımız Taşra Teşkilatı Okul/Kurumlarında (EÖH Sınıfı Hariç) Diğer Hizmet Sınıfı ve Ünvanlara Göre Olması Gereken Kadro Sayısının Belirlenmesine İlişkin Esaslar" başlıklı düzenlemeye göre tekniker kadrolarının sadece İl Milli Eğitim Müdürlüklerinde olması gerektiğini ve annesinin sağlık sorunu olduğunu belirterek geçici görevlendirmesinin sonlandırılması için 29/02/2016 tarihinde tekrar dilekçe verdiğini ancak idarenin 23/03/2016 tarih ve ..... sayılı cevabi yazısı ile talebine tekrar olumsuz cevap verdiğini ifade ederek geçici görevlendirmesinin iptalini talep ettiğini belirtmiştir.

## **B. İdarenin Şikâyete İlişkin Açıklamaları**

**4. Milli Eğitim Bakanlığı** tarafından 24/05/2016 tarihli ve .... sayılı bilgi-belge isteme yazımıza istinaden gönderilen 07/06/2016 tarih ve .... sayılı cevabi yazı ile .... **İl Milli Eğitim Müdürlüğü** tarafından 24/05/2016 tarihli ve ... sayılı bilgi-belge isteme yazımıza istinaden gönderilen 11/06/2016 tarihli ve .... sayılı cevabi yazıda özetle;

**4.1.** Başvurucunun, .... İli ... İlçesi .... Lisesinde teknisyen olarak çalışmakta iken "Ünvan Değişikliği Sınavı"nda başarılı olması sonucu .... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne 01/06/2015 tarihinde tekniker olarak atandığı, ancak 08/06/2015 tarihinde vermiş olduğu dilekçeyle .... İlçesi .... Lisesi'ne geçici olarak görevlendirme talebinde bulunduğu,

**4.2.** Bu talep üzerine başvurucunun 09/06/2015 tarih ve ..... sayılı yazı ile ..... Lisesi'ne geçici olarak görevlendirildiği,

**4.3.** Başvurucunun, 24/07/2015 tarihli dilekçesinde annesinin sağlık sorunlarını gerekçe göstererek kadrosunun bulunduğu İl Millî Eğitim Müdürlüğüne dönme talebinde bulunduğu, başvurucuya 20/08/2015 tarih ve ..... sayılı yazı ile Kurumun teknik personele ihtiyacı olmaması sebebiyle geçici görevlendirmenin iptal edilemeyeceği ancak mazereti göz önünde bulundurularak evine yakın ve personel ihtiyacı olan bir kuruma görevlendirme yapılabileceği şeklinde cevap verildiği,

**4.4.** Başvurucunun, 29/02/2016 tarihli ayrı bir dilekçe ile annesinin sağlık sorunlarını ve "Milli Eğitim Bakanlığı Taşra Teşkilatı Okul/Kurumlarında (EÖH Sınıfı Hariç) Diğer Hizmet Sınıfı ve Ünvanlara Göre Olması Gereken Kadro Sayısının Belirlenmesine İlişkin Esaslar" başlıklı düzenlemeyi gerekçe göstererek tekrar İl Milli Eğitim Müdürlüğündeki görevine dönme talebinde bulunduğu,

**4.5.** Sonrasında İl Milli Eğitim Müdürlüğünün 23/08/2016 tarih ve ..... sayılı yazı ile tekniker ihtiyacı bulunmaması nedeni ile şikâyetçinin geçici görevlendirilmesinin iptal edilemeyeceği ancak adı geçen personelin geçici görevlendirme isteğinin ..... ili ..... İlçesinde ihtiyaç bulunan (ulaşımı eşit) bir kurum olması durumunda yeniden değerlendirilebileceği şeklinde cevap verildiği,

**4.6.** Devlet Personel Başkanlığı'nın 19 No.lu bülteninin 39 uncu sayfasında yer alan görüşünün "...belirtilen durumlar dışında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununda memurların kurum içinde geçici olarak görevlendirilmesine ilişkin açık bir düzenleme yer almamaktadır. Bununla birlikte asli görevleri ile ilgili olarak memurların kurum içinde geçici olarak görevlendirilebilmelerine aykırı bir husus da bulunmamaktadır." şeklinde olduğu,

**4.7.** Diğer taraftan, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 11 inci maddesinde "Devlet memurları kanun, tüzük ve yönetmeliklerde belirtilen esaslara uymakla ve amirler tarafından verilen görevleri yerine getirmekle yükümlü ve görevlerinin iyi ve doğru yürütülmesinden amirlerine karşı sorumludurlar. Bu hüküm gereğince Devlet memurları amirlerin verdiği kanuna uygun sözlü ve yazılı

*emirleri yerine getirmekle yükümlüdürler.”* denildiği bu sebeple yapılan görevlendirmede herhangi bir olumsuzluk bulunmadığı,

**4.8.** Başvurucunun, ..... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne vermiş olduğu dilekçeye istinaden rızasıyla ve Kurumun tekniker ihtiyacının olmaması nedeniyle ihtiyaç bulunan okul/kuruma geçici görevlendirmesinin yapıldığı, ancak kişinin annesinin sağlık durumunu sebep göstererek görevlendirmesinin iptal edilmesi için iki (2) defa dilekçe gönderdiği, cevaben adı geçen personelin kadrosunun bulunduğu yerde ihtiyaç bulunmamasından dolayı görevlendirmesinin iptal edilemeyeceği, istemesi halinde evine yakın ihtiyaç bulunan başka bir kuruma görevlendirme yapılabileceği hususunun bildirilmesine rağmen ısrarla görevlendirilmesinin iptal edilerek .... İl Milli Eğitim Müdürlüğünde görev yapmak istediği,

**4.9.** Bununla birlikte, ..... Üniversitesi Tıp Fakültesi Hastanesinden aldığı 09/02/2015 tarih ve ... No.lu sağlık kurulu raporu incelendiğinde adı geçeninin 09/02/2015 08/05/2015 tarihleri arasında 3 (üç) ay süre ile refakatçi olmasının uygun görüldüğü, daha sonraki tarihler için herhangi bir ibare bulunmadığı, bu hususlardan da anlaşılacağı üzere söz konusu personelin kendi unvanında çalışabileceği kurumlarda görevlendirme istememesi ve kadrosunun bulunduğu İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nde unvanında yapabileceği bir iş olmamasına rağmen sadece mesai saatini doldurmak için çaba gösterdiğinin değerlendirildiği ve kamu yararı gözetmek amacı ile söz konusu kişinin görevlendirme iptal isteklerine ilişkin dilekçeleri reddedildiği, bilgilerine yer verilmiştir.

### **C. Olaylar**

**Şikayet başvurusu tarafından şikayet başvurusuna eklenen belgeler ile ilgili idareyle yapılan yazışmalar sonucunda elde edilen bilgi ve belgeler birlikte değerlendirildiğinde;**

**5.** Başvurucunun, “Unvan Değişikliği Sınavı” sonucunda başarılı olup 01/06/2015 tarihinde ..... İl Milli Eğitim Müdürlüğünde tekniker olarak göreve başladığı,

**6.** 08/06/2015 tarihli .... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne verdiği dilekçeyle .... Lisesinde geçici görevlendirilmesini talep ettiği,

**7.** Valilik Makamınca 09/06/2015 tarih ve ..... sayılı yazı ile şikayetçinin ..... Lisesine geçici görevlendirilmesinin onayladığı,

**8.** Başvurucunun, annesinin sağlık durumu nedeniyle geçici görevlendirmenin iptal edilmesi ve ..... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne görevlendirilmesi için 24/07/2015 tarihinde dilekçe verdiği, söz konu dilekçesine istinaden .... İl Milli Eğitim Müdürlüğünü tarafından 20/08/2015 tarih ve ..... sayılı yazı ile kurumun teknik personele ihtiyacı olmaması sebebiyle geçici görevlendirmenin iptal edilemeyeceği ancak mazeretin göz önünde bulundurulması evine yakın ve personel ihtiyacı olan bir kuruma görevlendirmesinin yapılabileceği şeklinde cevap verildiği,

**9.** Başvurucunun, annesinin sağlık durumunu ve ilgili mevzuat hükümlerine göre kadrosunun il milli eğitim müdürlüğünde olduğu gerekçelerini göstererek geçici görevlendirmesinin iptali için tekrar 29/02/2016 tarihinde dilekçe verdiği, söz konu dilekçeye ..... İl Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından 23/03/2016 tarih ve ..... sayılı yazı ile kurumun teknik personele ihtiyacı olmaması nedeniyle söz konusu geçici görevlendirmenin iptal edilemeyeceği ancak kişinin talebi üzerine .... İlçesine (ulaşımı eşit) geçici görevlendirme yapılabileceği şeklinde cevap verildiği,

**10.** Bunun üzerine başvurucunun 13/04/2016 tarihinde Kurumumuza başvuruda bulunduğu anlaşılmıştır.

## D. Kamu Denetçisi Muhittin MIHÇAK'ın İnceleme ve Araştırma Bulguları

11. Konu kapsamında Milli Eğitim Bakanlığı ve ..... İl Milli Eğitim Müdürlüğü ile yazışma yapılmış olup, ilgili idarelerin açıklamalarına 4.1 ve 4.9 numaralı paragraflar arasında yer verilmiştir. Ayrıca .... İl Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından gönderilen bilgi ve belgeler üzerinde yapılan inceleme neticesinde başvuru tarihine 09/06/2015 tarih ve .... sayılı yazı ile ..... Lisesi'ne süresi belirtilmeksizin geçici olarak görevlendirildiği ve söz konusu görevlendirme üzerinden yirmi (20) ay geçmesine rağmen devam ettiği bilgilerine ulaşılmıştır.

## III. HUKUKİ DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

### A. İlgili Mevzuat

12. T.C. Anayasasının “Dilekçe, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkı” başlıklı 74 üncü maddesinde; “...Herkes, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkına sahiptir. Türkiye Büyük Millet Meclisi Başkanlığına bağlı olarak kurulan Kamu Denetçiliği Kurumu idarenin işleyişiyle ilgili şikayetleri inceler...”, 128 inci maddesinde, “Memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir. Ancak, malî ve sosyal haklara ilişkin toplu sözleşme hükümleri saklıdır.” hükümleri amirdir.

13. 14/06/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun "Kurumun Görevi" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasında; “Kurum, idarenin işleyişiyle ilgili şikayet üzerine, idarenin her türlü eylem ve işlemleri ile tutum ve davranışlarını; insan haklarına dayalı adalet anlayışı içinde, hukuka ve hakkaniyete uygunluk yönlerinden incelemek, araştırmak ve idareye önerilerde bulunmakla görevlidir.” hükmü yer almaktadır.

14. 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun (657 sayılı Kanun) Ek 8 inci Maddesi : “Memurlar, geçici görevlendirme yapmak isteyen kurumun talebi ve çalıştıkları kurumun izni ile diğer kamu kurum ve kuruluşlarında aşağıda belirtilen şartlarla geçici süreli olarak görevlendirilebilir:

a)Yurtdışında görevlendirilen güvenlik görevlileri hariç olmak üzere, memurun görevlendirileceği kurumda göreve ilişkin 4 üncü ve daha yukarı bir dereceden boş bir kadronun bulunması şarttır.

b)Geçici süreli görevlendirilen memurlar, geçici süreli olarak görevlendirildikleri kurumların mevzuatına uymakla yükümlüdür.

c)Geçici süreli olarak görevlendirilen memurlar, yurtdışında görevlendirilen güvenlik görevlileri hariç olmak üzere, aylıkları ile diğer malî ve sosyal haklarını kurumlarından alır. Bu memurların kadroları ile ilişkileri, kendi sınıf ve derecelerindeki terfi ve emeklilik hakları devam eder.

d)Geçici süreli görevlendirme süresi bir yılda altı ayı geçemez. Yurtdışında görevlendirilen güvenlik görevlileri için geçici görevlendirme süresi en çok iki yıldır; gerekli görülmesi hâlinde bu süre bir katına kadar uzatılabilir.

e)Geçici süreli görevlendirmenin, memurların göreviyle ilgili olması şarttır.

f)Geçici süreli görevlendirmede memurun muvafakati aranır. Birinci fıkrada belirtilen hâller dışında memurlar, kamu yararı ve hizmet gerekleri sebebiyle ihtiyaç duyulması hâlinde kurumlarınca, Devlet Personel Başkanlığının uygun görüşü alınarak diğer kamu kurum ve kuruluşlarında altı aya kadar geçici süreli olarak görevlendirilebilir.” Şeklinde düzenlenmiştir.

**15. 657 sayılı Kanunun “Devlet memurlarının görev ve sorumlulukları.” başlıklı 11 inci maddesinin 1 inci fıkrası;** “Devlet memurları kanun, tüzük ve yönetmeliklerde belirtilen esaslara uymakla ve amirler tarafından verilen görevleri yerine getirmekle yükümlü ve görevlerinin iyi ve doğru yürütülmesinden amirlerine karşı sorumludurlar...”; **“Memurun başka sınıfta ve derecesinin altında bir görevde çalıştırılmıyacağı.” başlıklı 45 inci maddesinin 1 inci fıkrası;** “Hiçbir memur sınıfının dışında ve sınıfının içindeki derecesinin altında bir derecenin görevinde çalıştırılmaz.” şeklindedir.

**16. 6245 sayılı Harcırah Kanunu’nun “Harcırah verilecek kimseler” başlıklı 4 üncü maddesi;** “Bu Kanunda belirtilen hallerde: 1. Bu Kanun kapsamına giren kurumlarda çalışan memur ve hizmetliler ile aile fertlerine ve aynı kurumlarda fahri olarak çalışanlara;...harcırah verilir.; **“Geçici görev gündeliğinin verilebileceği azami süre” başlıklı 42 nci maddesi ise;** “Geçici bir görev ile başka bir yere gönderilenlere, görev mahalline varış tarihinden itibaren bu Kanuna göre verilen gündelikler: a. Yurtiçinde bir yıllık dönem zarfında aynı yerde, aynı iş için ve aynı şahsa 180 günden fazla verilemez...” şeklinde düzenlenmiştir.

**17. Milli Eğitim Bakanlığı tarafından çıkartılan Taşra Teşkilatı Okul/Kurumlarında (EÖH Sınıfı Hariç) Diğer Hizmet Sınıfı ve Ünvanlara Göre Olması Gereken Kadro Sayısının Belirlenmesine İlişkin Esaslar başlıklı düzenlemede;** il nüfusu, okul/kurum sayısı, öğrenci sayısı, okul/kurumların özellikleri dikkate alınarak Milli Eğitim Bakanlığının taşra teşkilatındaki eğitim öğretim hizmetleri sınıfı dışındaki diğer kadro sayılarının belirlendiği; bu doğrultuda nüfusu

1.000.000'a kadar olan illerde 4, 1.000.001-2.000.000'a kadar olan illerde 7, 2.000.001-3.000.000'a kadar olan illerde 10, 3.000.001-4.000.001'e kadar olan illerde 15, 4.000.001-5.000.000'a kadar olan illerde 21, 5.000.001 ve daha fazla olan illerde 25 tekniker kadrosunun il milli eğitim müdürlüklerine verileceği öngörülmüştür.

## **B. Şikâyet Konusuna İlişkin Uygulamalar**

**18. Anayasa Mahkemesinin 17/04/2008 tarihli, E.2005/5, K.2008/93 sayılı kararı,** “Anayasa'nın 2. maddesinde yer alan hukuk devletinin temel ilkelerinden biri 'belirlilik'tir. Bu ilkeye göre, yasal düzenlemelerin hem kişiler hem de idare yönünden herhangi bir duraksamaya ve kuşkuya yer vermeyecek şekilde açık, net, anlaşılır, uygulanabilir ve nesnel olması, ayrıca kamu otoritelerinin keyfi uygulamalarına karşı koruyucu önlem içermesi de gereklidir. Belirlilik ilkesi, hukuksal güvenlikle bağlantılı olup birey, yasadan, belirli bir kesinlik içinde, hangi somut eylem ve olguya hangi hukuksal yaptırımın veya sonucun bağlandığını, bunların idareye hangi müdahale yetkisini doğurduğunu bilmelidir. Ancak bu durumda kendisine düşen yükümlülükleri öngörebilir ve davranışlarını ayarlar. Hukuk güvenliği, normların öngörülebilir olmasını, bireylerin tüm eylem ve işlemlerinde devlete güven duyabilmesini, devletin de yasal düzenlemelerde bu güven duygusunu zedeleyici yöntemlerden kaçınmasını gerekli kılar.” şeklindedir.

**19. Danıştay 5. Dairesinin 09/02/1998 tarihli ve E:1997/2711, K:1998/270 sayılı kararında,** “657 Sayılı Devlet Memurları Kanunu'nda aynı kurum içinde geçici görevlendirme konusu düzenlenmemiş olmakla birlikte, bir kamu kurumunun mevzuatla belirlenmiş olan görev alanı içinde yer alan “geçici” nitelikteki bir hizmeti; ya da, değişen ve gelişen sosyal, ekonomik ve kültürel koşulların sonucu olarak ortaya çıkan, henüz örgütsel altyapısı oluşturulmamış ve bir kadro ile ilgilendirilmemiş olan “yeni bir kamu hizmetini” yürütmek amacı ile durumu uygun olan kamu görevlilerinin “kadroları ile hukuki bağlarını sürdürmek ve belli bir süre ile sınırlı olmak üzere” atamaya yetkili amir tarafından geçici olarak görevlendirilmelerinin olanaklı olduğu, bu işlemin kurulmasında, yukarıda nitelendirilen kamu hizmetlerinin yürütülmesinin amaç edinilmesi gerektiği; kamu yararı ile bağdaşmayan, örneğin kamu

görevlisini görevinden fiilen uzaklaştırmak veya onu cezalandırmak gibi hizmet gereklerine ters düşen bir sonucun amaçlanmaması gerektiği" vurgulanmıştır.

**20. Danıştay 5. Dairesinin 26/02/1997 tarihli ve E:1996/2070, K:1997/419 sayılı kararında,**"657 sayılı Devlet Memurları Kanununda, aynı kurum içinde geçici görevlendirme konusu düzenlenmemiş olmakla birlikte, bir kamu kurumunun, görev alanı içinde yer alan bir hizmeti yürütmek amacı ile o hizmetle ilgili konuda uzmanlaşmış kamu görevlilerini, kadroları üzerinde kalmak üzere belli bir süre ile görevlendirmesi mümkün bulunmakta olup, geçici görevlendirmenin ilgilinin kadro görevinden fiilen uzaklaştırması niteliğinde olmaması gerekmektedir. Diğer bir deyişle geçici görevlendirmenin belli süreli ve bir hizmetin geçici olarak yürütülmesi amacıyla yönelik olması gerekirken, uygulamada davacıda olduğu gibi sürekli bir nitelik kazandığı ve geçici görevlendirme ile hedeflenen amacın dışına çıkıldığı görülmektedir." şeklinde belirtilmiştir.

**21. Askeri Yüksek İdare Mahkemesi 2. Dairesinin 03/12/2008 tarihli ve E:2008/732, K:2008/1217 sayılı kararında,** "657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun ilgili hükümleri birlikte değerlendirildiğinde memurun kendi kadro görevinde çalışmasının temel ilke olarak kabul edildiğinde kuşkuya yer bulunmadığı, söz konusu Kanunda aynı kurum içinde geçici görevlendirme konusunun düzenlenmemiş olmakla birlikte, bir kamu kurumunun mevzuatla belirlenmiş olan görev alanı içinde yer alan "geçici" nitelikteki bir hizmeti, ya da, değişen ve gelişen sosyal, ekonomik ve kültürel koşulların sonucu olarak ortaya çıkan, henüz örgütsel altyapısı oluşturulmamış ve bir kadro ile ilgilendirilmemiş olan "yeni bir kamu hizmetini" yürütmek amacı ile durumu uygun olan kamu görevlilerinin, "kadroları ile hukuki bağlarını sürdürmek ve belli bir süre ile sınırlı olmak üzere" atamaya yetkili amir tarafından geçici olarak görevlendirilmelerinin olanaklı olduğu" ifadesine yer vermiştir.

**22. Devlet Personel Başkanlığı'nın 19 No.lu bülteninde yer verilen görüşünde,** "...Gerekli koşulların varlığı halinde memurların kurum içinde amirlerince bir görevin ifası için geçici olarak görevlendirilebilecekleri, bu görevlendirmenin memurun asli görevi ile ilgili olması ve hizmetin yerine getirilebilmesi anlayışı çerçevesinde süresinin tespit edilmesi gerektiği" belirtilmiştir.

**23. Devlet Personel Başkanlığının Kurum içinde gerçekleştirilen yurtiçi geçici görevlendirmelerin hangi mevzuat esas alınarak gerçekleştirilebileceği konulu 8 No.lu görüşünde** "...657 sayılı Devlet Memurları Kanununda memurların kurum içinde geçici olarak görevlendirilmesine ilişkin açık bir düzenleme yer almamaktadır. Bununla birlikte asli görevleri ile ilgili olarak memurların kurum içinde geçici olarak görevlendirilebilmelerine aykırı bir husus da bulunmamaktadır.

Diğer taraftan, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 11 inci maddesine göre devlet memurları kanun, tüzük ve yönetmeliklerde belirtilen esaslara uymakla ve amirler tarafından verilen görevleri yerine getirmekle yükümlü ve görevlerinin iyi ve doğru yürütülmesinden amirlerine karşı sorumludurlar. Bu hüküm gereğince Devlet memurları amirlerin verdiği kanuna uygun sözlü ve yazılı emirleri yerine getirmekle yükümlüdürler.

657 sayılı Kanunun 45 inci maddesinin 1 inci fıkrasında "Hiçbir memur sınıfının dışında ve sınıfının içindeki derecesinin altında bir derecenin görevinde çalıştırılmaz." Hükümü bulunmaktadır. Bu hüküm ile Devlet memurlarının kamu hizmetlerindeki belirli kadrolarda, sınıfına ve sınıfı içindeki derecesine uygun görevlerde çalıştırılmasının zorunlu kılınması ve böylece keyfi görevlendirmelerin önlenmesi amaçlanmıştır.

*Bu itibarla, yukarıda belirtilen hükümler çerçevesinde ve gerekli koşulların varlığı halinde memurların kurum içinde amirlerince bir görevin ifası için geçici olarak görevlendirilebilecekleri, bu görevlendirmenin memurun asli görevi ile ilgili olması ve hizmetin yerine getirilebilmesi anlayışı çerçevesinde süresinin tespit edilmesi gerektiği mütalaa edilmektedir.” şeklindedir.*

### **C. Kamu Denetçisi Muhittin MIHÇAK'ın Kamu Başdenetçisine Önerisi**

**24.** Kamu Denetçisi tarafından yapılan inceleme ve araştırma neticesinde; şikayet başvurusunun “Taşra Teşkilatı Okul/Kurumlarında (EÖH Sınıfı Hariç) Diğer Hizmet Sınıfı ve Unvanlara Göre Olması Gereken Kadro Sayısının Belirlenmesine İlişkin Esaslar” başlıklı düzenlemeyi ve annesinin sağlık durumunu gerekçe göstererek kurum içi geçici görevlendirmenin sonlandırılmasına ilişkin talebinin reddi, diğer yandan idare tarafından yapılan kurum içi geçici görevlendirme işleminde geçici görevlendirmenin süresinin belirlenmemiş olması ve söz konusu görevlendirmenin üzerinden 20 ay geçmesine rağmen devam etmesinin hukuka uygun olmadığı gerekçesiyle başvurusunun mağduriyetinin giderilmesi için yeni bir düzenleyici işlem tesis etmesi yönünde .... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne tavsiyede bulunulması şeklinde hazırlanan Kısmen Tavsiye Kısmen Ret önerisi Kamu Başdenetçisi'ne sunulmuştur.

### **D. Hukuka ve Hakkaniyete Uygunluk Yönünden Değerlendirme**

**25.** Şikayet başvurusu 3 No.lu paragrafta açıklandığı üzere; meri mevzuatı ve annesinin rahatsızlığını gerekçe göstererek ..... Lisesine yapılan kurum içi geçici görevlendirmenin sonlandırılması ve kadrosunun bulunduğu ..... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne görevlendirilmesi talebiyle Kurumumuza şikayet başvurusunda bulunmuştur.

**26.** Başvurucu tarafından kurum içi geçici görevlendirmenin iptali için dayanak gösterilen Milli Eğitim Bakanlığı'nın “Taşra Teşkilatı Okul/Kurumlarında (EÖH Sınıfı Hariç) Diğer Hizmet Sınıfı ve Unvanlara Göre Olması Gereken Kadro Sayısının Belirlenmesine İlişkin Esaslar” başlıklı düzenleme irdelendiğinde; söz konusu düzenlemenin sınıf ve ünvan bazında, adı geçen Bakanlığın taşra teşkilatını oluşturan il ve ilçe milli eğitim müdürlüklerindeki kadro ünvanları ile bu müdürlüklerde istihdam edilecek kadro sayılarını belirlemek amacıyla hazırlandığı; zikredilen sınıf ve unvanlardaki kişilerin kurum içi görevlendirmelerini engelleyen bir hususun söz konusu düzenlemede yer almadığı tespit edilmiştir.

**27.** Diğer taraftan, şikâyet konusu olayda, başvurusunun kadrosunun .... İl Milli Eğitim Müdürlüğünde olduğu ve talebi üzerine 09/06/2015 tarihli ve .... sayılı yazı ile ..... İlçesi ..... Lisesine görevlendirildiği, dolayısıyla söz konusu görevlendirmenin "**kurum içi geçici görevlendirme**" niteliğinde olduğu açıktır.

**28.** Bilindiği üzere, Anayasamızın 128 inci maddesi gereğince, memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir. **Buna karşın, "kurum içi geçici görevlendirme" ile ilgili kamu personel rejimine ilişkin mevzuatta açık bir düzenleme bulunmamakla birlikte, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu gereği asli görevleri ile ilgili olarak memurların kurum içinde geçici olarak görevlendirilebilmelerine aykırı bir husus da bulunmamaktadır. Şikayete konu kurum içi geçici görevlendirmenin de bu minvalde yapıldığı anlaşılmaktadır.** Bununla birlikte, 657 sayılı Kanun'un 11 ve 45 inci maddeleri gereğince Devlet memurları amirlerin verdiği kanuna uygun sözlü ve yazılı emirleri yerine getirmekle yükümlü olmakla birlikte, memurların kamu hizmetlerindeki belirli kadrolarda, sınıfına ve sınıfı içindeki derecesine uygun görevlerde çalıştırılmasının zorunlu kılınması ve böylece keyfi görevlendirmelerin önlenmesi amaçlanmıştır. Ayrıca, 6245 sayılı Harcırah

Kanunu'nun 4 ve 42 nci maddelerinde de, kurumlarınca geçici bir görev ile başka yere gönderilen memurların harcırah alabileceği ancak aynı yerde aynı iş için yalnızca 180 gün için gündelik verilebileceği düzenlenmiştir.

**29. Kurum içi geçici görevlendirme müessesine ilişkin usul ve esasların belirlenmesinde yukarıda 28 No.lu paragrafta belirttiğimiz düzenlemeler dışında açık bir düzenleme bulunmamakla birlikte** somut olaylarda verilen yargı kararları uygulanma biçimlerinin belirlenmesi açısından büyük önem taşımaktadır. **Buna göre, 19 ve 21 No.lu paragraflar arasında yargı kararlarında değinildiği üzere kurum içi geçici görevlendirmenin;** bir kamu kurumunun mevzuatla belirlenmiş olan görev alanı içinde yer alan "geçici" nitelikteki bir hizmeti ya da değişen ve gelişen sosyal, ekonomik ve kültürel koşulların sonucu olarak ortaya çıkan, henüz örgütsel altyapısı oluşturulmamış ve bir kadro ile ilgilendirilmemiş olan "yeni bir kamu hizmetini" yürütmek amacı ile gerçekleştirilmesi, görevlendirilecek memurların görev ve yetkileri net bir şekilde belirlenerek ve kadroları ile hukuki bağları sürdürülerek yapılması, sunulacak hizmet ile ilgili konuda uzmanlaşmış/durumu uygun olan kamu görevlilerinin hizmetlerine duyulan ihtiyaç net bir şekilde ortaya konulması, **belli bir süre ile sınırlı olması** ve atamaya yetkili amir tarafından yapılması gerektiği hüküm altına alınmıştır. \_

**30.** Ayrıca, Devlet Personel Başkanlığının 22 ve 23 No.lu paragraflarda yer verilen görüşlerinde gerekli koşulların oluşması halinde amirlerin kurum içi görevlendirme yapabileceklerine ancak söz konusu görevlendirmelerin memurun asil göreviyle ilgili ve hizmetin yerine getirilebilmesi anlayışı çerçevesinde **belli bir süre ile sınırlı olması gerektiğine** vurgu yapılmıştır.

**31.** Anayasanın 2 nci maddesinde Devletin temel nitelikleri arasında hukuk devleti ilkesine yer verilmiş olup, **hukuk devletinin temel ilkelerinden biri "belirlilik"tir.** Bu ilkeye göre, hukuki düzenlemelerin hem kişiler hem de idare yönünden herhangi bir duraksamaya ve kuşkuya yer vermeyecek şekilde açık, net, anlaşılır, uygulanabilir ve nesnel olması, ayrıca kamu otoritelerinin keyfi uygulamalarına karşı koruyucu önlem içermesi de gereklidir. **Belirlilik ilkesi, hukuksal güvenlikle bağlantılı olup birey, yasadan, belirli bir kesinlik içinde, hangi somut eylem ve olguya hangi hukuksal yaptırımın veya sonucun bağlandığını, bunların idareye hangi müdahale yetkisini doğurduğunu bilmelidir.** Ancak bu durumda kendisine düşen yükümlülükleri öngörebilir ve davranışlarını ayarlar. Hukuk güvenliği, normların öngörülebilir olmasını, bireylerin tüm eylem ve işlemlerinde devlete güven duyabilmesini, devletin de yasal düzenlemelerde bu güven duygusunu zedeleyici yöntemlerden kaçınmasını gerekli kılar (Bknz:18 No'lu prgrf).

**32.** Diğer yandan, başvurucuya annesinin sağlık sorunu (boyun kırığı ve alzheimer hastalığı) nedeniyle üç (3) ay süreyle refakatçi izni verildiği, aynı zamanda başvurucunun annesinin sağlık sorunu gerekçe göstererek geçici görevlendirmenin iptalini için dilekçe verdiği, dilekçesine karşılık idare tarafından talebi halinde evine daha yakın bir konumda olan ..... İlçesinde (ulaşımı eşit) görevlendirilebileceği yönünde cevap verildiği ancak şikayetçinin bu teklifi reddettiği anlaşılmıştır. Konuyla ilgili olarak yapılan inceleme neticesinde; başvurucunun evinin .... İl Milli Eğitim Müdürlüğüne çok yakın olduğu (400 mt), idare tarafından geçici görevlendirme yapılması teklif edilen ..... İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü ile .... İl Milli Eğitim Müdürlüğü arasında 3.4 ile 3.6 km arasında değişen üç (3) farklı ulaşım güzergâhının bulunduğu, dolayısıyla idare tarafından başvurucuya geçici görevlendirme yapılması teklif edilen ..... İlçe Milli Eğitim Müdürlüğünün başvurucunun evine yakın bir konumda bulunduğu ve büyükşehir sınırları içerisinde söz konusu mesafenin de makul karşılanabileceği anlaşıldığından şikayetçinin bu talebe yönelik iddialarının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.



**33. Yukarıdan beri yapılan açıklamalar, anılan mevzuat hükümleri, yargı kararları, idarelerin cevabi yazıları ve tüm dosya birlikte değerlendirildiğinde;** İdarenin kamu hizmetlerine ve gereklerine uygun olarak geçici görevlendirme yapabileceği, ancak yüksek yargı içtihatları gözetildiğinde idarelerin geçici görevlendirmeyi öngörülebilir ve süreli olarak yapması halinde hukukun genel ilkelerine ve uygulamalarına uygun olacağı, **başvurucuyla ilgili geçici görevlendirmeye ilişkin işlemde ise idare tarafından geçici görevlendirme süresinin belirlenmemiş olması ve söz konusu görevlendirmenin üzerinden yirmi (20) ay geçmesine rağmen kurum içi geçici görevlendirme işleminin devam etmesinde hukuka uyarlılık bulunmadığı,** diğer yandan İl Milli Eğitim Müdürlüğü bünyesinde tekniker kadrosu unvanında bulunan şikayetçinin hizmetine ihtiyaç duyulmaması durumunda bu kadronun idare tarafından iptal ihdasının hukuka daha uygun olacağı, konunun da bu çerçevede idare tarafından değerlendirilmesi gerekliliğinin hukuki güvenlik ve öngörülebilirlik ilkeleri açısından önemli olduğu **sonuç ve kanaatine varılmıştır.**

**34.** Her ne kadar Kamu Denetçisi Kısmi Ret Kısmi Tavsiye önerisinde bulunmuş ise de başvurucuya ilişkin idari işlemi ikiye bölerek bu işlemde hem hukuka aykırılık hem de hukuka uygunluk ayırımına gidilmesinin çelişkili olacağı, bu itibarla idari işlemin bir bütün olarak değerlendirilerek başvurucunun mevzuat ve annesiyle ilgili rapor yönünden iddia ve taleplerin yerinde olmadığı ifade edilerek kurum içi geçici görevlendirme işleminin süre belirtilmeksizin yapılmasının hukuka uygun olmadığı yönünde tavsiye kararı verilmesi gerektiğinden Kamu Denetçisinin bu karar önerisine kısmen katılmak mümkün olmamıştır.

#### **D. İnsan Hakları Yönünden Değerlendirme**

**35.** 2709 sayılı T.C. Anayasasının "Kanun önünde eşitlik" başlıklı 10 uncu maddesindeki eşitlik ilkesinin, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin 13 üncü maddesindeki etkili başvuru hakkının ve 17 inci maddesindeki hakları kötüye kullanma yasağının ihlal edildiğine dair herhangi bir bilgi ve bulguya rastlanmadığı gibi şikâyete konu olayda, Birleşmiş Milletler İnsan Hakları Evrensel Beyannamesi ile İnsan Hakları Avrupa Sözleşmesinde yazılı ve güvence altına alınmış olan başkaca bir insan hakkı ihlalinin tespit edilemediği sonuç ve kanaatine varılmıştır.

#### **E. İyi Yönetim İlkelerine Uygunluk Yönünden Değerlendirme**

**36.** Günümüzde demokratik, modern ve katılımcı yönetim anlayışında idarelerden sadece hukuka uygun olarak hareket etmeleri değil aynı zamanda iyi yönetim ilkelerine de uygun işlem tesis etmeleri beklenmektedir.

**37.** 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin 6 ncı maddesinde *"Kurum, inceleme ve araştırma yaparken idarenin, insan haklarına dayalı adalet anlayışı içinde; kanunlara uygunluk, ayrımcılığın önlenmesi, ölçülülük, yetkinin kötüye kullanılmaması, eşitlik, tarafsızlık, dürüstlük, nezaket, şeffaflık, hesap verilebilirlik, haklı beklentiye uygunluk, kazanılmış hakların korunması, dinlenilme hakkı, savunma hakkı, bilgi edinme hakkı, makul sürede karar verme, kararların gerekçeli olması, karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi, kararın geciktirilmeksizin bildirilmesi, kişisel verilerin korunması gibi iyi yönetim ilkelerine uygun işlem ve eylem ile tutum veya davranışta bulunup bulunmadığını gözetir ve iyi yönetim ilkelerine uyar"* hükmü uyarınca, Kurumumuz inceleme ve araştırmasını yaparken, idarenin iyi yönetim ilkelerine uygun olarak işlem, eylem, tutum veya davranışta bulunup bulunmadığını gözetmektedir.

**38. Söz konusu ilkeler yönünden yapılan değerlendirme neticesinde;** şikayet başvurusu kapsamında Kurumumuzun bilgi ve belge talebine süresi içinde cevap verildiği, idarenin başvuranla ilgili işlemlerinde makul sürede karar verme, kanunlara uygunluk, kararların gerekçeli olması ve kararın geciktirilmeksizin bildirilmesi **ilkelerine uygun davrandığı;** ancak idarenin şikayet başvurusuna verdiği cevaplarda karara karşı başvuru yolunu göstermediği, bu nedenle iyi yönetim ilkelerinde vurgulanan “karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi” **ilkesine uymadığı** anlaşılmış olup, idarenin bundan böyle bu ilkeye de uyması beklenmektedir.

#### **IV. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN YASAL MEVZUAT**

##### **A. Dava Açma Süresinin Yeniden Başlaması**

**39.** 14/6/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 21 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, bu tavsiye kararı üzerine otuz gün içinde herhangi bir işlem tesis edilmez veya eylemde bulunulmaz ise durmuş olan dava açma süresi kaldığı yerden işlemeye başlayacaktır.

##### **B. Yargı Yolu**

**40.** 2709 sayılı 1982 Anayasası'nın Temel Hak ve Hürriyetlerin Korunması Başlıklı 40 ıncı maddesinin 2 nci fıkrasında, “Devlet, işlemlerinde, ilgili kişilerin hangi kanun yolları ve mercilere başvuracağını ve sürelerini belirtmek zorundadır.” hükmü yer almakta olup, 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 20 nci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, ilgili idarenin işlemine karşı 60 günlük dava açma süresinden arta kalan süre içinde .... İdare Mahkemesine yargı yolu açıktır.

#### **V. KARAR**

Yukarıda yer alan gerekçeler ve dosya kapsamına göre **ŞİKAYETİN KABULÜNE;**

Şikâyet başvurusunun geçici görevlendirmenin kaldırılması talebinin reddine yönelik işlemin makul sürede mağduriyetinin giderilmesi için geri alınmasına, yeniden geçici görevlendirme yapılmasına gerek görüldüğü takdirde **belli bir süre öngörülmek** suretiyle yeni bir işlem tesis edilmesi hususunda .... **İL MİLLİ EĞİTİM MÜDÜRLÜĞÜNE TAVSİYEDE BULUNULMASINA,**

6328 sayılı Kanunun 20 nci maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca, mercince (... İl Milli Eğitim Müdürlüğü) bu karar üzerine tesis edilecek işlem ya da tavsiye edilen çözümün uygulanabilir nitelikte görülmediği takdirde gerekçesinin otuz gün içinde Kurumumuza bildirilmesinin zorunlu olduğuna,

Bu kararın **şikayet başvurusuna** ve gereği için ..... **İl Milli Eğitim Müdürlüğüne** tebliğine,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisi'nce **karar verildi.**

**e-imzalıdır**

M.Nihat ÖMEROĞLU  
Kamu Başdenetçisi