



SAYI : 5356-101.07.06-E.1310
BAŞVURU NO : 2017/11165
KARAR TARİHİ : 29/01/2018

KISMEN TAVSİYE KISMEN RET KARARI

BAŞVURAN :

BAŞVURU VEKİLİ /

TEMSİLCİSİ :

BAŞVURUYA KONU İDARE : Özelleştirme İdaresi Başkanlığı

BAŞVURUNUN KONUSU : 4046 sayılı Kanun kapsamında nakle tabi personel olarak bildirilme talebi hk.

BAŞVURU TARİHİ : 25.8.2017

I. BAŞVURANIN İDDİA VE TALEPLERİ

1. Başvuran özetle; TP Petrol Dağıtım A.Ş. unvanı ile faaliyet gösteren Kurumlarının; Özelleştirme Yüksek Kurulu'nun 24.06.2015 tarih ve 29396 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 15/06/2015 tarih ve 2015/55 sayılı kararı ile özelleştirme programına alındığını ve 04.04.2017 tarihinde Zülfikarlar Holding A.Ş.'ye satışının gerçekleştiğini,
2. Söz konusu kurumda, 19.01.2009 tarihinde geçmiş yıl deneyimleri de dikkate alınarak İnsan Kaynakları Müdürlüğünde "Kıdemli Uzman" olarak göreve başladığını ve Ocak 2016 yılında İnsan Kaynakları Daire Başkanlığına "İnsan Kaynakları Şube Müdürü" olarak atandığını, 22/11/2016 tarihinde, 677 sayılı KHK ile şirketle ilişkisinin kesildiğini, 29/04/2017 tarih ve 689 sayılı KHK ile yine "Şube Müdürlüğü" görevine iade edildiğini, bu arada TP Petrol Dağıtım A.Ş.'nin Turkuaz Petrol AŞ'ye devrolmasından dolayı, özlük haklarıyla ilgili işlemler de dahil olmak üzere geçen süre zarfında tahakkuk eden mali ve sosyal haklarının tarafına iadesi ve göreve başlatılması yönünde yazılı ve sözlü taleplerini ilettiğini ancak "Şube Müdürü" olarak göreve devam etmesinin imkansız hale geldiğini, Özelleştirme İdaresi Başkanlığına yazdığı, 18/07/2017 tarih ve 9203 sayılı dilekçesi ile "nakle tabi personel" olarak atanma talebinde bulunduğunu ancak bu talebinin de, 31/07/2017 tarih ve 40353213 sayılı yazı ile reddedildiğini,
3. Samsun İşletme Müdürü pozisyonu ile nakle tabi personel olarak değerlendirilen S.Y isimli şahsın iş sözleşmesinde unvanının "Uzman" olarak geçtiğini, ücret skalasında da uzman üzerinden ücretlendirme yapıldığını, TP Dağıtım AŞ İnsan Kaynakları Yönetmeliği Unvan Tanımları veya

Ücret Skala Tablosunda “Tesis Müdür Yardımcısı” pozisyonu veya unvanı olmamasına rağmen Yönetim Kurulunun, bu kişinin iş sözleşmesinde “Uzman” olan unvanını “Tesis Müdür Yardımcısı” olarak değerlendirdiğini ve bu unvanı da “İşletme Müdürü” olarak denkleştirmek suretiyle esasında nakle tabi olmayan uzman bir personeli, nakle tabi personel olarak değerlendirdiğini,

4. 09/06/2015 tarih ve 81 sayılı Yönetim Kurulu Kararı ile şirketleri bünyesinde “Bayii Kurumsal ve Ariyet Yönetmenliği” ile “Teknik Destek Yönetmenliği” olarak iki adet şeflik kurulduğunu, söz konusu şefliklerin daha sonra Şube Müdürü olarak denkleştirildiğini, bahsi geçen Yönetmenliklere, 01/07/2017 tarihinde yani TP Dağıtım AŞ’ nin özelleştirme programına alındığı tarihten sonra personel ataması yapıldığını, ancak bu yönetmenliklere atanan personellerden A.Ö isimli şahıs “nakle tabi personel” olarak değerlendirilirken, C.Ö isimli şahsın “nakle tabi personel” olarak değerlendirilmediğini, oysa iki personelin de aynı Genel Müdürlük oluru ile söz konusu yönetmenlik unvanlarına atandığını,
5. Yine özelleştirme sürecinden hemen önce “Bütçe Raporlama Şefi” unvanı ile görev yapan ... isimli şahsın, 19/01/2016 tarihinde, yani TP Dağıtım AŞ’ nin özelleştirme programına alındığı tarihten sonra, yeni bir Şube Müdürlüğü kadrosuna düzeltme atamasının yapıldığını, yerine ise ... isimli şahsın Şube Müdürü olarak atandığını oysa bu atamanın özelleştirme programına alınmadan önce de yapılabileceğini, böylelikle ... isimli şahsın da nakle tabi personel imkanının olabileceğini,
6. Yönetim Kurulu Kararı ile uzman olarak çalışan diğer personellerin de “Başuzman” olarak denkleştirilmesi yapılabilecekken bunun yapılmadığını belirterek İnsan Kaynakları Şube Müdürü olarak görev yapan şahsının unvanının “Başuzman” olarak denkleştirilmesi talebiyle kurumumuza başvuruda bulunmuştur.

II. İDARENİN BAŞVURUYA İLİŞKİN AÇIKLAMALARI

7. **Başvuruya konu iddialar hakkındaki bilgi ve belge talebimize istinaden Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından gönderilen 03/11/2017 tarih ve 26578 sayılı yazıda;** ilgi yazımıza konu şahsın unvan değişikliği, sicil dosyaları, hizmet cetveli, personel maaş bordrolarına ilişkin dökümanlar v.b belgelerin idareleri bünyesinde bulunmadığı, söz konusu bilgi ve belgelerin TP Petrol Dağıtım AŞ den istendiği ancak henüz cevap alınmadığı, konuya ilişkin tekit yazısı yazıldığı, söz konusu kuruluştan alınacak olan bilgi ve belgelerin bilahare gönderileceği belirtilmiş, daha sonra, 04/12/2017 tarih ve 30742 sayılı yazı ile de talep edilen bilgi ve belgelere ek olarak TP Petrol Dağıtım AŞ den alınan 09/11/2017 tarih ve 3503 sayılı yazı hiçbir açıklamaya yer verilmeden gönderilmiştir.

8. TP Petrol Dağıtım AŞ tarafından Özelleştirme İdaresi Başkanlığına yazılmış olan ve Özelleştirme İdaresi Başkanlığının yukarıda belirtilen yazısı ekinde idaremize gönderilen, 09/11/2017 tarih ve 3503 sayılı yazısında da Kurumumuzca sorulan soruların hiçbirisine cevap verilmediği gibi istenilen bilgi ve belgelerin de bir kısmının gönderilmediği görülmüştür.

9. Bu defa gerek Özelleştirme İdaresi Başkanlığının göndermiş olduğu cevabi yazıda gerekse söz konusu yazı ekinde bulunan TP Petrol Dağıtım AŞ nin 09/11/2017 tarih ve 3503 sayılı yazısında sormuş olduğumuz sorulara ilişkin herhangi bir açıklamaya yer verilmemiş olması nedeniyle 12/12/2017 tarih ve 15605 sayılı yazımız ile bilgi ve belge talepli yazımızda sorulan sorulara cevap verilmesi istenilmiş, bunun üzerine Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından gönderilen 02/01/2018 tarih ve 36698 sayılı yazıda;

9.1 Özelleştirme Yüksek Kurulu (ÖYK)'nun 24.6.2015 tarihli ve 29396 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan 15.6.2015 tarihli ve 2015/55 sayılı kararı ile özelleştirme programına alınan TP Petrol Dağıtım A.Ş.’nin % 100 oranındaki hissesinin, 28.12.2016 tarihli ve 2016/96 sayılı ÖYK kararı

çerçevesinde Turkuaz Petrol Ürünleri A.Ş.'ye satıldığı ve 4.4.2017 tarihinde Hisse Satış Sözleşmesi imzalandığı,

9.2 4046 sayılı Kanunun 22'nci maddesinin birinci bendinde " bu kuruluşlarda programa alınma tarihi itibarıyla 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tâbi olarak veya sözleşmeli statüde çalışmakta olanlar ile iş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul başkanı, daire başkanı, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürü, müfettiş ve müfettiş yardımcısı, müşavir ve başuzman unvanlı kadrolara atanmak suretiyle görev yapan personel, kamu kurum ve kuruluşlarına nakledilmek üzere yukarıda belirtilen işlemlerin tamamlanmasından itibaren onbeş gün içerisinde İdare tarafından Devlet Personel Başkanlığına bildirilir." Hükmünün bulunduğu, Başkanlıklarının 4046 sayılı Kanunun verdiği yetki çerçevesinde kurumlar arası koordinasyonu sağlayarak personele ilişkin hususları sonuçlandırmaya çalışmakla da sorumlu olduğu,

9.3 4046 sayılı Kanunun 4. maddesinin (1) bendinde; "Özelleştirme programındaki kuruluşların; kaynak kullanımına, taşınmaz edinmelerine, kiralamalarına ve bu taşınmazlar üzerinde sair akitler yoluyla tasarruf etmelerine, 2942 sayılı Kanunun 30 uncu maddesi uyarınca işlem tesis edebilmelerine, yurt içi ve yurt dışı borçlanmalarına, verimliliğin artırılması ilkesi göz önünde bulundurularak yapılacak personel alımı ve azaltılmasına, çalışma şartlarına, personelin yurt dışı geçici görevlendirilmelerine ilişkin talepler hakkında karar vermek" aynı maddenin son paragrafında ise; "İdare hizmetin ifası için yarar gördüğü hallerde usul ve esaslarını açıkça belirlemek kaydıyla bu maddenin (a), (b), (h), (ı) ve (m) bentlerinde yazılı konularda özelleştirme programındaki kuruluşlara yetki verebilir" hükmünün yer aldığı,

9.4 ... ve ... isimli şahısların 4046 sayılı Kanunun 22. maddesi gereğince diğer kamu kurum ve kuruluşlarına nakil hakkından yararlanmasının mümkün görülmediği, ancak, ... isimli şahsın atamasının sehven yapıldığı, konuya ilişkin Devlet Personel Başkanlığı nezdinde iptal işlemlerinin başlatıldığı,

9.5 Bu çerçevede, ilgi yazımıza konu kişilerin unvan değişikliği, sicil dosyaları, hizmet cetveli, personel maaş bordrolarına ilişkin dokümanlar v.b. belgelerin İdareleri bünyesinde bulunmasının hukuken ve fiziki olarak mümkün olmadığı belirtilmiştir.

10. Türkiye Petrolleri Anonim Ortaklığına yazdığımız bilgi ve belge talepli yazımıza Türkiye Petrolleri Anonim Ortaklığı tarafından gönderilen 18/10/2017 tarih ve 6956 sayılı cevabi yazıda ise; Türkiye Petrolleri Petrol Dağıtım A.Ş'nin (TPPD) 24.06.2015 tarih ve 29396 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Özelleştirme Yüksek Kurulunun 15.06.2015 tarihli ve 2015/55 sayılı kararı ile özelleştirme programına alındığı ve sonrasında özelleştiği, bu süreç ve sonrasında, TPPD ile Ortaklıkları arasında herhangi bir hukuki bağ bulunmadığından, ilgi yazı ile istenen belgeler hakkında Ortaklıklarınca yapılacak bir işlem bulunmadığı bildirilmiştir.

11. Konuya ilişkin Devlet Personel Başkanlığının, 04/12/2017 tarih ve 6441 sayılı görüş yazısında; 4046 sayılı Kanunun 22 nci maddesi gereğince; Başkanlıkları tarafından yapılan atama tekliflerine dayanak teşkil eden isim listelerinin Özelleştirme İdaresi Başkanlığı marifetiyle belirlenerek Başkanlıklarına bildirildiği, Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın atama teklifi yapılacakların isimlerini belirleme hususunda yükümlü olduğu, ilgililerin tespiti hususunda Başkanlıklarına bir görev tevdi edilmediği,

Personelin diğer kamu kurum ve kuruluşlarına atama tekliflerinin yapılmasında 4046 sayılı Kanunun 22 nci maddesi incelendiğinde birbirini takip eden bir sürecin öngörüldüğü; bu sürecin son aşaması olan kamu kurum ve kuruluşlarına atama tekliflerinin yapılmasında Başkanlıklarının görevli olduğu;

ancak kapsam veya tespit hususunda herhangi bir görevinin bulunmadığı gibi takdir yetkisinin de bulunmadığı,

Atama teklifi yapılacak personelin nakle tabi olup olmadığının tespitinin Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın görevi olduğu bu hususta Başkanlıklarının herhangi bir görevinin olmadığı,

İş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan "uzman" unvanlı kadronun "başuzman" olarak değerlendirilmesinin mümkün olmadığı,

Atama teklifleri yapılmak üzere Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından Başkanlıklarına bildirilen kişilerin atama tekliflerinin yapılmasının Kanunun amir hükmü olduğu bildirilmiştir.

III. İLGİLİ MEVZUAT

12. 18/10/1982 tarihli ve 2709 sayılı T.C. Anayasasının “Dilekçe, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkı” başlıklı 74 üncü maddesinin üçüncü ve dördüncü fıkralarında, “Herkes, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkına sahiptir. Türkiye Büyük Millet Meclisi Başkanlığına bağlı olarak kurulan Kamu Denetçiliği Kurumu idarenin işleyişiyle ilgili şikâyetleri inceler.” Hükmü amirdir.

13. 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanunu’nun “Kurumun görevi” başlıklı 5 inci maddesinde; “Kurum, idarenin işleyişi ile ilgili şikâyet 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.”

14. 399 sayılı Kamu İktisadi Teşebbüsleri Personel Rejiminin Düzenlenmesi ve 233 Sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Bazı Maddelerinin Yürürlükten Kaldırılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararnamenin “İstihdam Şekilleri” başlıklı 3 üncü maddesinde;

a) Teşebbüs ve bağlı ortaklıklarda hizmetler memurlar, sözleşmeli personel ve işçiler eliyle gördürülür.

b) **(Değişik : 5/2/1992 - 3771/1 md.)** Teşebbüs ve bağlı ortaklıklarda, devlet tarafından tahsis edilen kamu sermayesinin karlı, verimli ve ekonominin kurallarına uygun bir şekilde kullanılmasında bulunduğu teşkilat, hiyerarşik kademe ve görev unvanı itibarıyla kuruluşunun karlılık ve verimliliğini doğrudan doğruya etkileyebilecek karar alma, alınan kararları uygulatma ve uygulamayı denetleme yetkisi verilmiş asli ve sürekli görevler genel idare esaslarına göre yürütülür. Teşebbüs ve bağlı ortaklıkların genel idare esaslarına göre yürütülmesi gereken asli ve sürekli görevleri; genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul ve daire başkanları, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürleri, müfettiş ve müfettiş yardımcıları ile ekli 1 sayılı cetvelde kadro unvanları gösterilen diğer personel eliyle gördürülür.

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

c) (b) bendi dışında kalan sözleşmeli personel, teşebbüs ve bağlı ortaklıkların genel idare esasları dışında yürüttükleri hizmetlerinde bu Kanun Hükmünde Kararnamede belirtilen hukuki esaslar çerçevesinde akdedilecek bir sözleşme ile çalıştırılan ve işçi statüsünde olmayan personeldir. (Bunlar bu Kanun Hükmünde Kararnamede sözleşmeli personel olarak geçecektir.) Sözleşmeli personel işin niteliğine göre yılın veya günün belirli sürelerini kapsamak üzere kısmi zamanlı da istihdam edilebilir.

d) Memurlar ve sözleşmeli personel toplu iş sözleşmeleri kapsamına alınamaz ve bunlara toplu iş sözleşmeleriyle veya toplu iş sözleşmeleri emsal alınarak hiçbir ayni ve nakdi menfaat sağlanamaz.

e) İşçiler bu Kanun Hükmünde Kararnameye tabi değildir.

14.1. “Personel İhtiyacı” başlıklı 4 üncü maddesinde; “Teşebbüs ve bağlı ortaklıklarda 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tabi olarak istihdam edilecek personelin kadro, ünvan derece ve sayıları ekli 1 sayılı cetvelde gösterilmiştir. Sözleşmeli statüde istihdam edilecek personele ait pozisyonların ünvan ve sayıları Bakanlar Kurulu Kararı ile tespit edilir. Yeni kadro ve pozisyonların ihdası ile ihdas edilmiş kadro ve pozisyonların iptal ve değişiklikleri Bakanlar Kurulu Kararı ile yapılır.

14.2. “Atama” başlıklı 5 inci maddesinde; “Teşebbüs genel müdürü ve genel müdür yardımcısı kadrolarına ilgili Bakanın teklifi üzerine ortak kararla atama yapılır. **(İptal ikinci cümle: Anayasa Mahkemesi’nin 4/4/1991 tarihli ve E. 1990/12, K. 1991/7 sayılı Kararı ile.)** 1 sayılı cetvelde yer alan diğer kadrolara yönetim kurulu kararı ile atama yapılır. Yönetim kurulları bu yetkilerini sınırlarını açıkça belirlemek kaydıyla devredebilirler.

Birinci fıkra uyarınca yapılacak atamalarda teşebbüs ve bağlı ortaklıklarda sözleşmeli (...) (2) statüde geçen hizmetler memur statüsünde geçmiş gibi değerlendirilir.”

14.3. “İşe Alma” başlıklı 6 ncı maddesinde; “ Sözleşmeli personel yönetim kurulu kararı ile işe alınır. Yönetim kurulları bu yetkilerini, sınırlarını göstermek suretiyle devredebilirler. Sözleşmeli personel ile akdedilecek sözleşmeler Devlet Personel Başkanlığınca hazırlanacak yönetmelikle tespit edilecek tip sözleşme çerçevesinde ve takvim yılı itibarıyla yıllık olarak düzenlenir.”

15. 4046 sayılı Özelleştirme Uygulamaları Hakkında Kanun’un, Özelleştirme İdaresi Başkanlığının Kuruluş ve Görevleri başlıklı 4 üncü maddesinde; h) Kanuni sınırlamalar saklı kalmak kaydıyla, kuruluşların mali, idari ve hukuki yapıları ile ilgili olarak düzenlemeler yapmak, ı) Özelleştirme programındaki kuruluşların; kaynak kullanımlarına, taşınmaz edinmelerine, kiralamalarına ve bu taşınmazlar üzerinde sair akitler yoluyla tasarruf etmelerine, 2942 sayılı Kanunun 30 uncu maddesi uyarınca işlem tesis edebilmelerine, yurt içi ve yurt dışı borçlanmalarına, verimliliğin artırılması ilkesi gözönünde bulundurularak yapılacak personel alımı ve azaltılmasına, çalışma şartlarına, personelin yurt dışı geçici görevlendirilmelerine ilişkin talepler hakkında karar vermek,

15.1. “Kuruluşlardaki Personelin Nakli” başlıklı 22 nci maddesinde;...“Özelleştirme programına alınan kuruluşlarda (iştirakler hariç) ilgili kuruluş veya İdare tarafından istihdam fazlası personel belirlenmesi ya da bu kuruluşların kısmen veya tamamen satışı nedeniyle kamu tüzel kişiliğinin sona ermesi, devredilmesi, küçültülmesi, faaliyetlerinin durdurulması, kapatılması, tasfiye edilmesi halinde; bu kuruluşlarda programa alınma tarihi itibarıyla 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tâbi olarak veya sözleşmeli statüde çalışmakta olanlar ile iş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul başkanı, daire başkanı, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürü, müfettiş ve müfettiş yardımcısı, müşavir ve başuzman unvanlı kadrolara atanmak suretiyle görev yapan personel, kamu kurum ve kuruluşlarına nakledilmek üzere yukarıda belirtilen işlemlerin tamamlanmasından itibaren onbeş gün içerisinde İdare tarafından Devlet Personel Başkanlığına bildirilir. Nakil hakkı tanınan bir kadro veya pozisyonda görev yapmakta iken İdare tarafından ihdas edilen ve iş kanunlarına tâbi olan kadrolara atanmayı kabul edenler ile kuruluş özelleştirme programına alındıktan sonra kuruluşa naklen veya açıktan atananlar bu madde ile getirilen nakil hakkından yararlanamaz. İdare, özelleştirme programındaki kuruluşlarda nakil hakkı kapsamında yer alan kadro ve pozisyonlardan boş bulunanları iptal etmeye, kadro ve pozisyonların yerini, aynı kuruluş bünyesindeki şirketler veya işyerleri arasında değiştirmeye yetkilidir. Özelleştirme programındaki herhangi bir kuruluşun personeli, İdare tarafından özelleştirilecek kuruluşlarda görevlendirilebilir ve yetkilendirilebilirler...”

16. 08/10/2003 tarih ve 25253 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan 4046 sayılı Kanun Çerçevesinde Nakledilecek Personel Hakkında Tebliğin, 4 üncü maddesinin (f)bendinde; “Nakil

hakkı bulunan işçi personel; 4046 sayılı Kanunun 22 nci maddesinde 5398 sayılı Kanun ile yapılan değişikliğin yürürlüğe girdiği tarihi müteakip, İş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan personelden; genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul başkanı, daire başkanı, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürü, müfettiş ve müfettiş yardımcısı, müşavir ve başuzman unvanlı kadrolara atanmak suretiyle görev yapan personeli, ifade eder.”

16.1. “5 inci maddesinde”; “Özelleştirme programına alınan kuruluşlarda (iştirakler hariç) ilgili kuruluş veya İdare tarafından istihdam fazlası personel belirlenmesi ya da bu kuruluşların kısmen veya tamamen satışı nedeniyle kamu tüzel kişiliğinin sona ermesi, devredilmesi, küçültülmesi, faaliyetlerinin durdurulması, kapatılması, tasfiye edilmesi halinde; bu kuruluşlarda programa alınma tarihi itibarıyla 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tâbi olarak veya sözleşmeli statüde çalışmakta olanlar ile iş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul başkanı, daire başkanı, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürü, müfettiş ve müfettiş yardımcısı, müşavir ve başuzman unvanlı kadrolara atanmak suretiyle görev yapan personel, kamu kurum ve kuruluşlarına nakledilmek üzere yukarıda belirtilen işlemlerin tamamlanmasından itibaren on beş gün içerisinde ekli İstihdam Fazlası/Nakle Tâbi Personel Bilgi Form/Formları (Nakil hakkı bulunan işçi personel için Kapsam dışı personel bilgi formları) doldurulmak suretiyle İdare tarafından Başkanlığa bildirilir.” Düzenlemeleri bulunmaktadır.

IV. KAMUDENETÇİSİ YAHYA AKMAN’ın KAMU BAŞDENETÇİSİ’NE ÖNERİSİ

17. Başvuranın iddiaları, idarenin konu ile ilgili açıklamaları, ilgili mevzuat ve tüm dosya kapsamı birlikte değerlendirildiğinde; Başvuranın, nakle tabi personel olarak değerlendirilmemesi işlemi ile birlikte unvanının, “başuzman” olarak denkleştirilmemesine yönelik idari işlemde hukuka aykırı bir yön bulunmadığı bu sebeple talebin reddine karar verilmesi, ... isimli şahıs ile ... isimli şahısların ise nakle tabi personel olarak dikkate alınıp alınamayacağı hakkında mevcut bilgi ve belgeler doğrultusunda bir değerlendirme yapılmasına imkan bulunmadığı, ancak söz konusu şahısların, nakle tabi personel olarak değerlendirilmeleri gerektiğine ilişkin TPPD AŞ’nin 29/03/2017 tarih ve 1710 sayılı yazısı gözönünde bulundurulduğunda söz konusu şahısların atamaları yapılmışsa bu atamaların mevzuata uygun olup olmadığı hususunun araştırılması ve sonucuna göre işlem tesis edilmesi gerektiği yönünde hazırlan “Kısmen Tavsiye Kısmen Ret Karar Önerisi” Kamu Başdenetçisine sunulmuştur.

V. DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. Hukuka, Hakkaniyete ve İnsan Haklarına Uygunluk Yönünden Değerlendirme

18. Başvuran, “nakle tabi personel” olarak atanma talebinde bulunduğunu, ancak bu talebinin Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından reddedildiğini belirterek, unvanının “Başuzman” olarak denkleştirilmesi ve kendisinin nakle tabi personel statüsünde değerlendirilmesi talebiyle kurumumuza başvuruda bulunmuş olup öncelikle başvuranın “İnsan Kaynakları Şube Müdürü” olarak görev yapmasından dolayı nakle tabi personel olarak değerlendirilmesine imkan bulunup bulunmadığı hususunun açıklığa kavuşturulması gerekmektedir.

18.1 Bu bağlamda, **4046 sayılı, Özelleştirme Uygulamaları Hakkında Kanun’un “Kuruluşlardaki Personelin Nakli” başlıklı 22 nci maddesinde;** “Özelleştirme programına alınan kuruluşlarda (iştirakler hariç) ilgili kuruluş veya İdare tarafından istihdam fazlası personel belirlenmesi ya da bu kuruluşların kısmen veya tamamen satışı nedeniyle kamu tüzel kişiliğinin sona ermesi, devredilmesi, küçültülmesi, faaliyetlerinin durdurulması, kapatılması, tasfiye edilmesi

halinde; bu kuruluşlarda **programa alınma tarihi itibarıyla** 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tâbi olarak veya sözleşmeli statüde çalışmakta olanlar ile iş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan **genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul başkanı, daire başkanı, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürü, müfettiş ve müfettiş yardımcısı, müşavir ve başuzman** unvanlı kadrolara atanmak suretiyle görev yapan personelin, kamu kurum ve kuruluşlarına nakledilmek üzere İdare tarafından Devlet Personel Başkanlığına bildirileceği kurala bağlanmıştır.

18.2 İdarece gönderilen bilgi ve belgelerin incelenmesinde başvuranın, İnsan Kaynakları Şube Müdürlüğü görevine, 16/01/2017 tarih ve 62 sayılı onay ile asaleten atamasının gerçekleştirilmiş olduğu görülmüştür. Söz konusu onayın, TP Petrol Dağıtım AŞ'nin, Özelleştirme Yüksek Kurulunun, 24/06/2015 tarih ve 29396 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 15/06/2015 tarih ve 2015/55 sayılı kararı ile özelleştirme programına alındığı tarihten sonra gerçekleştiği açık olup yine 4046 sayılı, Özelleştirme Uygulamaları Hakkında Kanun'un 22 nci maddesindeki açık düzenleme karşısında, başvuranın şube müdürlüğü görevinden dolayı nakle tabi personel olarak değerlendirilmemesi işleminde hukuka aykırı bir yön görülemez.

18.3 Başvuranın, 677 sayılı KHK ile şirketle ilişkisinin kesildiği, 22/11/2016 - 29/04/2017 tarihler arasında tekabül eden mali ve sosyal haklarının ise TP Petrol Dağıtım AŞ nin, 09/06/2017 tarih ve 2498 sayılı ve yine 24/07/2017 tarih ve 2891 sayılı yazıları ile kendisine ödendiği, esasında başvuran tarafından bu hususun şikayet konusu edilmediği, ancak başvuranın, ihraç işlemi sonrasında yapılmış olan göreve iade işlemi neticesinde Turkuaz Petrol AŞ'de, yine şube müdürü olarak göreve devam edip edemeyeceği konusunun ise ilgili şirketle kendi arasında, özel hukuka ilişkin bir konu olduğu, zira karşılıklı irade beyanı ile imzalanacak iş sözleşmesi ile söz konusu şirkette çalışabileceği açıktır.

19. Başvuranın, unvanının “Başuzman” olarak denkleştirilmek suretiyle, nakle tabi personel statüsünde değerlendirilmesine yönelik talebinin ise 399 sayılı KHK, 4046 sayılı Kanun ve idarenin takdir yetkisi çerçevesinde değerlendirilmesi gerekmektedir.

19.1 Konuya ilişkin, **399 sayılı Kamu İktisadi Teşebbüsleri Personel Rejiminin Düzenlenmesi ve 233 Sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Bazı Maddelerinin Yürürlükten Kaldırılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararnamenin** 3 üncü maddesinde; Teşebbüs ve bağlı ortaklıklarda, devlet tarafından tahsis edilen kamu sermayesinin karlı, verimli ve ekonominin kurallarına uygun bir şekilde kullanılmasında bulunduğu teşkilat, hiyerarşik kademe ve görev unvanı itibarıyla kuruluşunun karlılık ve verimliliğini doğrudan doğruya etkileyebilecek karar alma, alınan kararları uygulamaya ve uygulamayı denetleme yetkisi verilmiş **asli ve sürekli görevlerin** genel idare esaslarına göre yürütüleceği, genel idare esaslarına göre yürütülmesi gereken asli ve sürekli görevlerin; **genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul ve daire başkanları, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürleri, müfettiş ve müfettiş yardımcıları ile ek 1 sayılı cetvelde kadro unvanları gösterilen diğer personel eliyle gördürüleceği, 4046 sayılı Kanunun 22 nci maddesinde** “Kuruluşlarda, programa alınma tarihi itibarıyla 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tâbi olarak veya sözleşmeli statüde çalışmakta olanlar ile iş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan **genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul başkanı, daire başkanı, müessese, bölge, fabrika, işletme ve şube müdürü, müfettiş ve müfettiş yardımcısı, müşavir ve başuzman unvanlı kadrolara atanmak suretiyle** görev yapan personelin, kamu kurum ve kuruluşlarına nakledilmek üzere İdare tarafından Devlet Personel Başkanlığına bildirileceği kurala bağlanmıştır

19.2 Söz konusu mevzuat hükümlerinde “**Başuzman**” unvanlı kadronun, “genel müdür, genel müdür yardımcısı, teftiş kurulu başkanı, kurul başkanı, daire başkanı, müessese, bölge, fabrika, işletme

ve şube müdürü, müfettiş ve müfettiş yardımcısı” gibi genel idare esaslarına göre yürütülmesi gereken, karar alma, alınan kararları uygulamaya ve uygulamayı denetleme yetkisi verilmiş asli ve sürekli görevleri yürütecek olan kadro unvanları arasında sayıldığı görülmektedir.

19.3 Yine, **399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin, 5 inci maddesinde;** Teşebbüs genel müdürü ve genel müdür yardımcısı kadrolarına, ilgili Bakanın teklifi üzerine ortak kararla, 1 sayılı cetvelde yer alan diğer kadrolara ise yönetim kurulu kararı ile atama yapılacağı belirtilmiş, **istihdam şekilleri başlıklı 3 üncü maddesinde,** İşçilerin bu Kanun Hükmünde Kararnameye tabi olmadığı ifade edilmiştir.

19.4 TP Petrol Dağıtım AŞ Personel Görev, Yetki ve Sorumlulukları Hakkında Usul ve Esaslarda ise; İnsan Kaynakları ve İdari İşler Daire Başkanlığı bünyesinde, 4 adet Şube Müdürlüğü olduğu belirtildikten sonra, İnsan Kaynakları Şube Müdürlüğü bünyesinde, Şube Müdürü, Uzman, Uzman Yardımcısı ve Büro görevlisi unvanlarının görev tanımlarına yer verilmiş, söz konusu görev unvanlarının “Şube Müdürüne” karşı sorumlu olduğu hususuna vurgu yapılmış ancak “Başuzman” unvanlı kadroya ve onun görev tanımına ilişkin herhangi bir düzenlemeye yer verilmemiştir.

19.5 İdari işlemde, yetki, şekil, sebep, konu ve maksat unsurlarının tümünün hukuk kuralları tarafından önceden belirlenerek, idareye belli yönde hareket etme hususunda bir tercih hakkı tanınmadığı durumlarda veya idareye belli bir tasarrufta bulunmasının kesin olarak emredildiği durumlarda bağlı yetki, idarenin nerede ve nasıl bir tasarrufta bulunacağına hukuk kuralları ile önceden kesin bir şekilde belirlenmediği durumlarda ise idarenin takdir yetkisi söz konusu olmakta, bu bağlamda, gerek 4046 sayılı Kanunda gerekse 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamede özelleştirme programına alınan kurum ve kuruluşlardaki personelin unvanlarının, genel idare esaslarına göre, asli ve sürekli görevleri yürütecek olan kadro görev unvanlarına nasıl denkleştirileceğine ilişkin bir düzenleme bulunmaması gerçeği karşısında söz konusu denkleştirme işleminin, idarenin takdir yetkisi bağlamında değerlendirilmesi gerekeceği açıktır.

19.6 İdarenin işlem tesis ederken hukuka bağlı olması ve hukuk kuralları içinde hareket etmesi ise hukuk devleti ilkesinin bir gereği olup, idareye tanınmış olan takdir yetkisinin, keyfi olarak hareket edebilme anlamına gelmediği, takdir yetkisi kullanılırken, verilen yetkinin amacı doğrultusunda hareket edilmesi gerektiği, nesnellik ve tarafsızlık içinde davranılması gerektiği, orantılılık ilkesine uyulması gerektiği, kanunlar özel koşullar öngörmüşse bunlara uyulması gerektiği ve bu yetkinin kamu yararı ve hizmet gerekleri ölçütü dışında başka bir amaç için kullanılmaması gerektiği izahtan varestedir.

19.7 Avrupa Konseyi Bakanlar Komitesi'nin 11/03/1980 tarihinde kabul edilen İdari Takdir Yetkisinin Kullanılmasına İlişkin R(80)2 Sayılı Tavsiye Kararına Ek Takdir Yetkisinin Kullanılmasında Uygulanacak Temel İlkeler bölümünde de, "**Takdir yetkisini kullanan bir idari makam; (1) Yetkinin veriliş amacından başka amaç güdemez. (2) Yalnızca olaya ilişkin öğeleri hesaba katarak nesnellığe ve tarafsızlığa uyar. (3) Hakkaniyete uymayan ayırmacılığı önleyerek yasa önünde eşitlik ilkesini gözetir. (4) İşlemin amacıyla, kişilerin hakları, özgürlükleri veya menfaatleri üzerindeki olumsuz etkileri arasında uygun bir denge sağlar...**" ifadelerine yer verilmiştir.

19.8 Danıştay 16. Dairesince, Türkiye Taşkömürü Kurumu Personeli, Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Yönetmeliği aleyhine açılan iptal davasında, 2015/11300 Esas sayılı dosya üzerinden verilmiş olan yürütmeyi durdurma kararında; “399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 3/b maddesinde asli ve sürekli görevleri yürütmekle görevli personel arasında “şube müdürü” sayıldığı halde gerek anılan hüküm gerekse atıf yapılan 1 sayılı cetvelde “Başmühendis”in sayılmamış olması

karşısında “şube müdürlüğünün” kadro, “başmühendisliğin” ise pozisyon olduğu sonucuna ulaşıldığı” belirtilmektedir.

19.9 TP Petrol Dağıtım AŞ Yönetim Kurulu da, şirket bünyesinde kullanılmakta olan unvanların, kamuda kullanılmakta olan unvanlarla uyumlu hale getirilmesine yönelik olarak almış olduğu, 20/07/2015 tarih ve 2015/99 sayılı kararında “hiyerarşik yapı göz önünde bulundurularak, şirket bünyesinde kullanılmakta olan unvanlarda güncelleme yapılmasına” ve bu konuda TPPD Genel Müdürlüğüne yetki verilmesine karar vermiş olup bu bağlamda şirket bünyesinde kullanılan unvanlardan bazıları şube müdürlüğü unvanına, bazıları ise müfettiş yardımcısı unvanına v.b diğer unvanlara denkleştirilmiştir.

19.10 TP Petrol Dağıtım AŞ Yönetim Kurulunun, 20/07/2015 tarih ve 2015/99 sayılı kararındaki amacının “hiyerarşik yapı göz önünde bulundurularak, şirket bünyesinde kullanılmakta olan unvanlarda güncelleme yapılmasına” yönelik olduğu hususu, TP Petrol Dağıtım AŞ Personel Görev, Yetki ve Sorumlulukları Hakkında Usul ve Esaslarda “Başuzman” unvanına ilişkin herhangi bir tanımlamaya yer verilmemiş olması hususu ve TP Petrol Dağıtım AŞ Personel Görev, Yetki ve Sorumlulukları Hakkında Usul ve Esaslarda uzman unvanıyla görev yapan personelin, şube müdürlüğüne karşı sorumluluğu esasına vurgu yapılmış olması hususu birlikte düşünüldüğünde gerek **4046 sayılı Kanunun 22 nci maddesindeki** “söz konusu kadrolara **atanmış olanların** nakle tabi personel olarak değerlendirileceği” kuralı, gerekse, **399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin, 5 inci maddesindeki düzenlemeye uygun şekilde “Başuzman”** unvanlı kadroya atama işlemi gerçekleşmeden, TP Petrol Dağıtım AŞ bünyesinde, 4857 sayılı İş Kanunu hükümlerine göre görev yapan ve hiyerarşik yapıdaki yeri, görev ve sorumlulukları farklı olan, “uzman” unvanlı personelin, genel idare esaslarına göre, asli ve sürekli görevleri yürütecek personel arasında sayılan “başuzman” kadro unvanıyla denkleştirilmemesine yönelik idari işlemde hukuka aykırı bir yön görülemediği.

19.11 Nitekim Devlet Personel Başkanlığının konuya ilişkin görüş yazısında da; İş kanunlarına tâbi olarak görev yapmakla birlikte toplu iş sözleşmesi hükümlerinden yararlanmayan "**uzman**" unvanlı pozisyonun "**başuzman**" olarak değerlendirilmesinin mümkün olmadığı bildirilmiştir.

20. Başvuranın diğer talepleri açısından yapılan incelemede ise; TP Petrol Dağıtım AŞ'nin, Özelleştirme Yüksek Kurulunun, 24/06/2015 tarih ve 29396 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 15/06/2015 tarih ve 2015/55 sayılı kararı ile özelleştirme programına alındığı ve Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından, TP Petrol Dağıtım AŞ'ye yazılan 30/06/2015 tarih ve 4198 sayılı yazıda özetle; bundan sonraki idari, mali ve hukuki faaliyetler ile işlemlerin özelleştirme uygulamalarını düzenleyen 4046 sayılı Kanun çerçevesinde yürütülmesi gerektiği, bu kapsamda 4046 sayılı Kanunun 22 nci maddesinden yararlanacak olan personelin yazılı olarak bildirilmesinin istenildiği,

20.1 Bu defa, TP Petrol Dağıtım AŞ Yönetim Kurulunun, 20/07/2015 tarih ve 2015/99 sayılı kararı ile; TPPD'de bulunan hiyerarşik yapı göz önünde bulundurularak şirket bünyesinde kullanılmakta olan unvanlarda güncelleme yapıldığı ve bu hususta TPPD Genel Müdürüne yetki verildiği, Özelleştirme İdaresi Başkanlığına yazılan, 29/03/2017 tarih ve 1710 sayılı yazı ile de TP Petrol Dağıtım AŞ'de çalışan ve yazı içeriğindeki listede belirtilen kişilerin nakle tabi personel olarak değerlendirilmesinin istenildiği, söz konusu listede S.Y ve Z.K isimli şahıslara yer verilmişken A.Ö isimli şahsa yer verilmediği ancak Özelleştirme İdaresi Başkanlığına daha sonra yazılan 15/05/2017 tarih ve 2033 sayılı yazı ile A.Ö isimli şahsın da nakle tabi personel olarak değerlendirilmesi gerektiği bildirilmiştir.

20.2 Başvuran, 09/06/2015 tarih ve 81 sayılı Yönetim Kurulu Kararı ile şirketleri bünyesinde “Bayii Kurumsal ve Ariyet Yönetmenliği” ile “Teknik Destek Yönetmenliği” olarak iki adet şeflik kurulduğunu, söz konusu şefliklerin daha sonra Şube Müdürü olarak denkleştirildiğini, bahsi geçen

Yönetmenliklere, 01/07/2017 tarihinde yani TP Dağıtım AŞ' nin özelleştirme programına alındığı tarihten sonra personel ataması yapıldığını, ancak bu yönetmenliklere atanan personellerden A.Ö isimli şahıs “nakle tabi personel” olarak değerlendirilirken, C.Ö isimli şahsın “nakle tabi personel” olarak değerlendirilmediğini, oysa iki personelin de aynı Genel Müdürlük oluru ile söz konusu yönetmenlik unvanlarına atandığını belirtmiş olup idarece gönderilen bilgi ve belgelerin incelenmesinde gerek Bayii Kurumsal ve Ariyet Yönetmenliği”, gerekse “Teknik Destek Yönetmenliği” bölümlerinin, TP Petrol Dağıtım AŞ ye ilişkin, Özelleştirme Yüksek Kurulunun, 24/06/2015 tarih ve 29396 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan, 15/06/2015 tarih ve 2015/55 sayılı kararından önce yani, 09/06/2015 tarih ve 81 sayılı Yönetim Kurulu Kararı ile oluşturulduğu, TP Petrol Dağıtım AŞ Yönetim Kurulunun, 20/07/2015 tarih ve 2015/99 sayılı kararı ile; söz konusu yönetmenlik unvanlarının “Şube Müdürlüğü” unvanı ile denkleştirildiği, Özelleştirme İdaresi Başkanlığına yazılan, 29/03/2017 tarih ve 1710 sayılı yazıda bahsi geçen her iki personel de nakle tabi personel olarak bildirilmemişken daha sonra Özelleştirme İdaresi Başkanlığına yazılan, 15/05/2017 tarih ve 2033 sayılı yazıda A.Ö isimli şahsın “Şube müdürü” unvanıyla nakle tabi personel olarak değerlendirilmesi gerektiğinin bildirildiği görülmüş ancak Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından Kurumumuza gönderilen, 02/01/2018 tarih ve 36698 sayılı yazıda; A.Ö isimli şahsın atamasının sehven yapıldığı, konuya ilişkin Devlet Personel Başkanlığı nezdinde iptal işlemlerinin başlatıldığı belirtilmiştir.

21. Yine başvuran; İnsan Kaynakları Yönetmeliğinde, Tesis Müdür Yardımcısı unvanı olmadığı halde S.Y isimli şahsın, TP Petrol Dağıtım AŞ Yönetim Kurulunun, 20/07/2015 tarih ve 2015/99 sayılı kararı ile unvanının, Tesis Müdür Yardımcısı gibi değerlendirildiğini, bu unvanın da İşletme Müdürü unvanı ile denkleştirildiğini belirtmiş olup idarece gönderilen bilgi ve belgeler içerisindeki, TP Petrol Dağıtım AŞ Yönetim Kurulunun, 12/03/2015 tarih ve 2015/39 sayılı kararında; Samsun Terminalinde 1 adet “Tesis Müdür Yardımcısı” (Uzman-Mühendis) unvanıyla, TPPD personeli bulundurulmasına ve bu konuda TPPD Genel Müdüre yetki verilmesine oy birliği karar verildiği,

21.1 TP Petrol Dağıtım AŞ Personel Görev, Yetki ve Sorumlulukları Hakkında Usul ve Esasların 102 nci maddesinde ise; “Uzman-Teknik Emniyet” unvanı başlığında “İşletme Müdürü” ile “Uzman Yardımcısı-Teknik Emniyet” görev unvanlarına yer verildiği ve işletme müdürünün, “Tesis sahasını kontrol etmek ve teknik emniyet kurallarını uygulamak” v.b görevlerle birlikte anılan görevlerin yürütülmesinden dolayı Tesisler ve Teknik Hizmetler Daire Başkanlığına karşı sorumluluğu esasına vurgu yapıldığı görülmüştür.

21.2 S.Y isimli şahsın unvanı ise, 27/04/2015 tarihli, süresi belirli iş sözleşmesi, TPPD AŞ Yönetim Kurulunun, 12/03/2015 tarih ve 2015/39 sayılı kararından sonra imzalanmış olmasına, rağmen, anılan sözleşmede “Tesis Müdür Yardımcısı” olarak değil de “Uzman-Teknik Emniyet” olarak belirtilmiştir.

21.3 Başvuran, her ne kadar TP Petrol Dağıtım AŞ Yönetim Kurulunun, 20/07/2015 tarih ve 2015/99 sayılı kararı ile S.Y isimli şahsın unvanının, Tesis Müdür Yardımcısı gibi değerlendirildiğini belirtmişse de söz konusu yönetim kurulu kararında bu yönde bir değerlendirme yapılmadığı sadece “Tesis Müdür Yardımcısı” görev unvanının “İşletme Müdürü” unvanına denkleştirildiği görülmekte, ancak TP Petrol Dağıtım AŞ tarafından Özelleştirme İdaresi Başkanlığına yazılan, 29/03/2017 tarih ve 1710 sayılı yazı içeriğindeki listede S.Y isimli şahsın “İşletme Müdürü” unvanıyla nakle tabi personel olarak değerlendirilmesi gerektiğinin bildirildiği anlaşılmaktadır.

21.4 **399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin, 5 inci maddesinde;** “Teşebbüs genel müdürü ve genel müdür yardımcısı kadrolarına, ilgili Bakanın teklifi üzerine ortak kararlar, 1 sayılı cetvelde yer alan diğer kadrolara ise yönetim kurulu kararı ile atama yapılacağı” belirtilmiş olup gerek S.Y isimli şahsın “Tesis Müdür Yardımcısı” kadro unvanına, gerekse Z.K isimli şahsın “Bütçe ve

Raporlama Yönetmeni” unvanına atanmasına ilişkin olarak herhangi bir yönetim kurulu kararı veya genel müdür onayı sunulmamış, sadece ilgili şahısların işe giriş ve işten çıkış bilgilerinin gösterildiği tablolar gönderilmiştir. Söz konusu tablolarda, S.Y isimli şahsın, 27/04/2015 tarihinde, 12/03/2015 tarih ve 2015/39 sayılı yönetim kurulu kararına istinaden “Tesis Müdür Yardımcısı” olarak göreve başladığı, Z.K isimli şahsın ise 22/04/2015 tarih ve 324 sayılı Genel Müdürlük oluruna istinaden söz konusu unvana atandığı belirtilmişse de herhangi bir tarih ve imza bilgisi bulunmayan söz konusu tabloların resmi bir belge olarak kabul edilmesi bir tarafa, söz konusu tabloda S.Y isimli şahsın atanmasına dayanak gösterilen 12/03/2015 tarih ve 2015/39 sayılı Yönetim Kurulu Kararının incelenmesinde “Samsun Terminalinde 1 adet Tesis Müdür Yardımcısı (Uzman-Mühendis) unvanıyla TPPD personeli bulundurulmasına” karar verildiği, anılan kadro unvanına kimin atandığına ilişkin herhangi bir ibareye yer verilmediği görülmüştür.

21.5 Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından Kurumumuza gönderilen, 02/01/2018 tarih ve 36698 sayılı yazıda da ... ve ... isimli şahısların nakle tabi personel olarak değerlendirilmemesi gerektiği bildirilmişse de TP Petrol Dağıtım AŞ tarafından Özelleştirme İdaresi Başkanlığına yazılan, 29/03/2017 tarih ve 1710 sayılı yazı içeriğindeki listede her iki şahsın da nakle tabi personel olarak değerlendirilmesi gerektiği belirtilmiş ancak gönderilen bilgi ve belgelerden söz konusu şahısların nakle tabi personel olarak atamasının yapıp yapılmadığı anlaşılamamıştır.

22. Tüm bu açıklamalar bir bütün olarak değerlendirildiğinde; başvuranın, söz konusu kurumun özelleştirme programına alındığı tarihten sonraki süreçte yapmış olduğu şube müdürlüğü görevinden dolayı nakle tabi personel olarak değerlendirilmemesi işlemi ile birlikte unvanının, “başuzman” olarak denkleştirilmemesine yönelik idari işlemde hukuka aykırı bir yön bulunmadığı bu sebeple talebin reddine karar verilmesi gerektiği, ...isimli şahıs ile ... isimli şahısların nakle tabi personel olarak dikkate alınıp alınamayacağı hakkında mevcut bilgi ve belgeler doğrultusunda bir değerlendirme yapılmasına imkan bulunmadığı, ancak söz konusu şahısların, nakle tabi personel olarak değerlendirilmeleri gerektiğine ilişkin TPPD AŞ'nin 29/03/2017 tarih ve 1710 sayılı yazısı gözönünde bulundurulduğunda söz konusu şahısların atamaları yapılmışsa bu atamaların mevzuata uygun olup olmadığı hususunun araştırılması ve sonucuna göre işlem tesis edilmesi gerektiği değerlendirilmiştir.

B. İyi Yönetim İlkeleri Yönünden Değerlendirme

23. İyi yönetim ilkelerine 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin "İyi yönetim ilkeleri" başlıklı 6 ncı maddesinde yer verilmiş olup; söz konusu ilkeler yönünden yapılan değerlendirmede, şikayet başvurusu kapsamında, idarenin, başvurana ilişkin işlemlerle ilgili bilgi ve belgeleri süresi içerisinde ancak eksik ve gerekçesiz olarak Kurumumuza gönderdiği, bu anlamda, “kararın geciktirilmeksizin bildirilmesi” ve “makul sürede karar verme” ilkelerine uygun hareket ettiği ancak, “kararların gerekçeli olması” ilkesine uymadığı, yine başvuru sahibine verdiği cevapta idari işleme karşı hangi sürede hangi mercie başvurabileceğini göstermediği bu nedenle de karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi ilkesine de uymadığı tespit edildiğinden, idarenin bahse konu ilkeye uygun davranması önerilmektedir.

VI. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN AÇIKLAMA

24. 14/06/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 21 inci maddesinin birinci fıkrası uyarınca, bu kararın, başvurana tebliğ tarihinden itibaren, ilgili idarenin işlemine karşı (varsa) dava açma süresinden kalan süre, kaldığı yerden işlemeye devam edecek olup Ankara İdare Mahkemesine yargı yolu açıktır

VII. KARAR

Açıklanan gerekçelerle; başvuranın, yapmış olduğu Şube Müdürlüğü görevinden dolayı veya unvanının “Başuzman” olarak denkleştirilmek suretiyle nakle tabi personel olarak değerlendirilmesi yönündeki talebinin **REDDİNE**,

... ve ... isimli şahısların nakle tabi personel olarak değerlendirilip değerlendirilemeyeceği ile birlikte, atamalarının yapılıp yapılmadığının, ... isimli şahsın ise atamasının iptal edilip edilmediği hususunun araştırılması ve sonucuna göre işlem tesis edilmesi hususunda **ÖZELLEŞTİRME İDARESİ BAŞKANLIĞINA TAVSİYEDE** bulunulmasına,

Gereği değerlendirilmek üzere ve bilgileri için Kararın, bir örneğinin **BAŞBAKANLIK TEFTİŞ KURULU BAŞKANLIĞINA** gönderilmesine,

6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 20 nci maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca **Özelleştirme İdaresi Başkanlığınca** bu karar üzerine tesis edilecek işlemin 30 gün içerisinde Kurumumuza bildirilmesinin zorunlu olduğuna,

Bu kararın, **BAŞVURANA, ÖZELLEŞTİRME İDARESİ BAŞKANLIĞI'NA** ve **BAŞBAKANLIK TEFTİŞ KURULU BAŞKANLIĞINA** tebliğ edilmesine,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisince karar verildi.

e-imzalıdır

Şeref MALKOÇ
Kamu Başdenetçisi