

T.C.
MANİSA
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/176

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : [Redacted] Adına HEKİM VE SAĞLIK
ÇALIŞANLARI BİRLİĞİ SAĞLIK VE SOSYAL HİZMETLER
SENDİKASI

VEKİLİ :

KARŞI TARAF (DAVALI) :

VEKİLİ :

İSTEMİN ÖZETİ

: Manisa Ağız ve Diş Sağlığı Merkezinde diş hekimi olarak görev yapan davacı tarafından, 11/2/2022 tarihinde doğum yaparak 14/10/2022 tarihinde ayrıldığı ücretsiz iznin 8/2/2023 tarihinde biteceğinden, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun Ek 43. maddesinde yer alan; "Doğum yapan memurlar doğum sonrası analık izninin veya 104 üncü maddenin (F) fıkrası uyarınca kullanılan iznin, eşi doğum yapan memurlar ise babalık izninin bitiminden, ilgili mevzuatı uyarınca çocuğun mecburi ilköğretim çağının başladığı tarihi takip eden ay başına kadar olan dönemde, ayrıca süt izni verilmeksizin haftalık çalışma saatlerinin normal çalışma süresinin yarısı olarak düzenlenmesini talep edebilirler.(...)" hükmü uyarınca yarı zamanlı çalışmadan faydalanma istemiyle yapılan 24/1/2023 tarihli başvurusunun reddine ilişkin [Redacted] Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 25/1/2023 tarih ve E-21651934-903.05.04-[Redacted] sayılı işleminin; talebinin herhangi bir yasal düzenleme olmadığından bahisle reddedilmesinin hukuka aykırı olduğu, çocuğunun bakımı ile ilgilenebilecek tek kişinin kendisiz olduğu, eşinin İller Arası Atama Kurası'na katılarak [Redacted] İlne atandığı, dava konusu işlemin telafisi zor zararlara neden olacağı iddia edilerek iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ

: 657 sayılı kanunun Ek 43 maddesinde bahsedilen yarı zamanlı çalışma hakkının kullanımına ilişkin usul ve esaslar ile bu haktan yararlanamayacak memurları: hizmet sınıfı, kadro unvanı, kurum veya teşkil bazında birlikte veya ayrı ayrı belirlemeye Bakanlar Kurulunun yetkili olduğu ve bu husus hakkında alınmış bir karar bulunmadığı, henüz bir düzenleme yapılmadığından talep eden tüm personelin bu haktan yararlandırılmasının idarenin sürekliliği ilkesiyle bağdaşmayacağından tesis edilen dava konusu işlemde hukuka ve mevzuata aykırılık bulunmadığı belirtilerek açılan davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Manisa 1. İdare Mahkemesince yürütmenin durdurulması istemi hakkında işin gereği görüldü:

Dava, [Redacted] Ağız ve Diş Sağlığı Merkezinde diş hekimi olarak görev yapan davacı tarafından, 11/2/2022 tarihinde doğum yaparak 14/10/2022 tarihinde ayrıldığı ücretsiz iznin 8/2/2023 tarihinde biteceğinden, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun Ek 43. maddesinde yer alan; "Doğum yapan memurlar doğum sonrası analık izninin veya 104 üncü maddenin (F) fıkrası uyarınca kullanılan iznin, eşi doğum yapan memurlar ise babalık izninin bitiminden, ilgili mevzuatı uyarınca çocuğun mecburi ilköğretim çağının başladığı tarihi takip eden ay başına kadar olan dönemde, ayrıca süt izni verilmeksizin haftalık çalışma saatlerinin normal çalışma süresinin yarısı olarak düzenlenmesini talep edebilirler.(...)" hükmü uyarınca yarı zamanlı çalışmadan faydalanma istemiyle yapılan 24/1/2023 tarihli başvurusunun reddine ilişkin [Redacted] Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 25/1/2023 tarih ve E-21651934-903.05.04-207-[Redacted] sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

T.C.
MANİSA
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/176

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde giderilmesi güç veya olanaksız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma verme süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilecekleri kuralına yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "**Doğum sonrası yarım zamanlı çalışma**" başlıklı EK-43. maddesinde; "*Doğum yapan memurlar doğum sonrası analık izninin veya 104 üncü maddenin (F) fıkrası uyarınca kullanılan iznin, eşi doğum yapan memurlar ise babalık izninin bitiminden, ilgili mevzuatı uyarınca çocuğun mecburi ilköğretim çağına başladığı tarihi takip eden ay başına kadar olan dönemde, ayrıca süt izni verilmeksizin haftalık çalışma saatlerinin normal çalışma süresinin yarısı olarak düzenlenmesini talep edebilirler. Bu kapsamda yarım zamanlı çalışmaya başlayan memur, aynı çocuk için bir daha bu haktan yararlanmamak kaydıyla başvuru tarihini izleyen ay başından geçerli olmak üzere normal zamanlı çalışmaya dönebilir. Bu fıkra hükmünden yararlanan memura, yarım zamanlı çalışmaya başladığı tarihi izleyen ay başından itibaren, mali haklar ile sosyal yardımlarına ilişkin her bir ödeme unsurunun yarısı esas alınarak ödeme yapılır. Bunların fiili çalışmaya bağlı ödemeleri hakkında ise ilgili mevzuat hükümleri uygulanmaya devam olunur. Derece yükselmesi ile kademe ilerlemesi için aranan süreler açısından bu şekilde çalışılan dönemdeki hizmet süreleri yarım olarak dikkate alınır. Bu kapsamdaki memurun çalışma saatleri ilgili kurum tarafından belirlenir. Bir çocuğu eşiyile birlikte veya münferit olarak evlat edinen memurlar ile memur olmayan eşin münferit olarak evlat edinilmesi halinde memur olan eşleri de istekleri üzerine çocuğun fiilen teslim edildiği tarihten veya 104 üncü maddenin (A) fıkrası uyarınca sekiz haftalık izin verilmesi ya da aynı maddenin (F) fıkrası uyarınca izin kullanılması halinde bu izinlerin bitiminden itibaren bu fıkra hükümlerinden yararlanır. Yarım zamanlı çalışma hakkının kullanıma ilişkin usul ve esaslar ile bu haktan yararlanamayacak memurları; hizmet sınıfı, kadro unvanı, kurum veya teşkilat bazında birlikte veya ayrı ayrı belirlemeye Cumhurbaşkanlığı yetkilidir.*" düzenlemesi yer almaktadır.

Anılan düzenleme ile doğum yapan, eşi doğum yapan ya da bir çocuğu eşiyile birlikte veya münferit olarak evlat edinen memurlar ile memur olmayan eşin münferit olarak evlat edinmesi halinde memur olan eşler açısından çalışma saatlerinin normal çalışma süresinin yarısı olarak düzenlenmesini talep edebilme hakkı tanındığı ve bu hakkın çocuğun mecburi ilköğretim çağına başladığı tarihi takip eden ay başına kadar olan dönemi kapsadığı anlaşılmaktadır.

Dosyanın incelenmesinden; [REDACTED] Ağız ve Diş Sağlığı Merkezinde diş hekimi olarak görev yapan davacının, 11/2/2022 tarihinde yapmış olduğu doğum sonrası 15/10/2022 - 7/2/2023 tarihleri arasında ücretsiz izin kullandığı süre zarfında, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun ek 43. maddesi uyarınca doğum sonrası yarım zamanlı çalışma hakkından faydalanmak için 24/1/2023 tarihinde yaptığı başvurusunun, "657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Ek 43.maddesinde bahsi geçen yarım zamanlı çalışma hakkının kullanımına ilişkin usul ve esaslar ile ilgili herhangi bir mevzuat düzenlemesi yapılmadığından" bahisle [REDACTED] Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 25/1/2023 tarih ve E-21651934-903.05.04-207910738 sayılı reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, her ne kadar yukarı da anılan düzenlemede, yarım zamanlı çalışma hakkının kullanımına ilişkin usul ve esaslar ile bu haktan yararlanamayacak memurları; hizmet sınıfı, kadro unvanı, kurum veya teşkilat bazında birlikte veya ayrı ayrı belirlemeye Cumhurbaşkanlığı yetkili olduğu ve bu kapsamda Cumhurbaşkanınca alınmış bir karar bulunmadığından bahisle yapılan başvuru reddedilmiş ise de, doğum yapan ve memur olarak görev yapmakta olan davacının, kendisine kanunen tanınan bu hakkı kullanmasının önünde herhangi bir engel bulunmadığı, kanunen aranan koşulların sağlandığı, haktan yararlandırılma hususunda Cumhurbaşkanlığı tarafından henüz bir düzenleme yapılmamış olmasının açıkça kanunla tanınmış hakkın kullanılmasına engel olamayacağından, davacının yarım zamanlı çalışma istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

T.C.
MANİSA
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/176

Nitekim benzer bir olayda [REDACTED] Bölge İdare Mahkemesi 2. İdari Dava Dairesinin yürütmenin durdurulmasına ilişkin 14/04/2021 tarih ve Y.D. İtiraz no: 2021/183 sayılı kararı da bu yöndedir.

Öte yandan, olayın mahiyeti, davacının çocuğunun durumu ve dış tabibi olarak görev yapan eşinin Sağlık Bakanlığı 2023 Yılı Ocak Dönemi İsteğe Bağlı İller Arası Yer Değiştirme Suretiyle yapılan atamalarda [REDACTED] Ağız ve Diş Sağlığı Merkezine atamasının yapıldığına dair hususlar dikkate alındığında dava konusu işlemin uygulanmasının telafisi güç ve imkansız zararlar doğurabileceği açıktır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin **durdurulmasına**, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **7 gün** içerisinde [REDACTED] Bölge İdare Mahkemesine **itiraz** yolu açık olmak üzere, 07/03/2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

