

Nakil Talebinin Herhangi Bir Gerekçe Gösterilmeden Reddedilmesinin Hukuka Uygun Olup Olmadığı

Bu karar, “sözleşmesi personel olarak görev yapan kamu görevlisinin nakil talebinin reddine ilişkin idare tarafından kamu yararı ve hizmet gerekleri ile ilgili herhangi bir açıklama yapılmadığı gerekçesiyle idarenin takdir yetkisini hukuka uygun kullanıp kullanmadığı” hakkındadır.

T.C.

TÜRKİYE BÜYÜK MİLLET MECLİSİ

KAMU DENETÇİLİĞİ KURUMU

(OMBUDSMANLIK)

SAYI: 2023/6940-S.23.11360

BAŞVURU NO: 2023/2326

KARAR TARİHİ: 06/06/2023

TAVSİYE KARARI

BAŞVURAN:

BAŞVURUYA KONU İDARE: GENÇLİK VE SPOR BAKANLIĞI

BAŞVURUNUN KONUSU: Nakil talebi hakkındadır.

BAŞVURU TARİHİ: 15/02/2023

I. BAŞVURANIN İDDİA VE TALEPLERİ

1. Başvuran, Samsun Gençlik ve Spor İl Müdürlüğünde Sözleşmeli Yurt Yönetim Personeli olarak görev yaptığını, Havza Yurt Müdürlüğünde görevlendirildiğini, Turgut Özal Öğrenci Yurdunda 1 kişilik boş kadro olduğu bilgisine ulaştığını belirterek İl merkezine görevli olduğu yer arasında 81 km mesafe olması nedeni ile merkeze naklini talep etmektedir.

II. İDARENİN BAŞVURUYA İLİŞKİN AÇIKLAMALARI

2. Gençlik ve Spor Bakanlığının 10/04/2023 tarihli ve E-.....-..... sayılı yazısında; Havza Yurt Müdürlüğü için belirlenen pozisyon sayısının 6 olduğu, boş pozisyon sayısının 2 olduğu, başvuranın Karabük Gençlik ve Spor İl Müdürlüğünde Sözleşmeli Yurt Yönetim Personeli olarak görev yaptığını, Merkez yurtları için belirlenen pozisyon sayısının 74 olduğu, boş pozisyon sayısının da 3 olduğu Turgut Özal Öğrenci Yurdunda kadın Yurt Yönetim Personel sayısının dolu olduğu belirtilmiştir.

III. İLGİLİ MEVZUAT

3. 18/10/1982 tarihli ve 2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın “Kamu hizmetlerine girme hakkı” başlıklı 70 inci maddesinin birinci fıkrasında; “Her Türk, kamu hizmetlerine girme hakkına sahiptir.”, **“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.”,

4. 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanunu'nun “Kurumun görevi” başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasında; “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...”,

5. I Sayılı Cumhurbaşkanlığı Teşkilatı Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinin Personel Genel Müdürlüğü başlıklı 193 üncü maddesinde “Personel Genel Müdürlüğünün görev ve yetkileri şunlardır: a) Bakanlığın personel planlaması ile personel sisteminin geliştirilmesi ve performans ölçütlerinin oluşturulması konusunda çalışmalar yapmak ve tekliflerde bulunmak, b) Bakanlık personelinin atama, nakil, terfi, emeklilik ve benzeri özlük işlemlerini yürütmek, c) Bakanlık personelinin

eğitim planını hazırlamak, uygulamak ve değerlendirmek, ç) Eğitim faaliyetleri ile ilgili dokümantasyon, yayım ve arşiv hizmetlerini yürütmek, d) Bakan tarafından verilen diğer görevleri yapmak.”

6. Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esasların Kurum İçi yer değişikliği başlıklı Ek 3’üncü maddesinde (Ek: 2/3/2009-2009/14799) “Sözleşmeli personelin kurumlar arası yer değişikliği yapılamaz. Sözleşmeli personelin kurum içi yer değişikliği ise aşağıdaki hallerde Kurumca gerçekleştirilebilir.

a) Kurumun hizmet icapları dikkate alınarak, aynı unvan ve hizmet niteliklerini haiz sözleşmeli personelin kurum içi karşılıklı yer değiştirme talepleri, pozisyonunun vizeli olduğu birimde fiilen en az bir yıl çalışmış olmaları şartıyla yerine getirilebilir.

b) Personelin eş durumuna bağlı kurum içi yer değişikliği talebi; vizeli olduğu birimde fiilen en az bir yıl çalışmış olması, geçiş yapacağı hizmet biriminde aynı unvan ve niteliği haiz boş pozisyon bulunması ve kamu personeli olan eşin, kurum içi görev yeri değişikliği mümkün olmayan veya mevzuatı uyarınca zorunlu yer değiştirmeye tabi tutulan bir görevde bulunması kaydıyla yerine getirilebilir.

c) Sağlık sebebine bağlı kurum içi yer değişikliği talebi; mazeret süresince geçerli olmak üzere, personelin geçiş yapacağı hizmet biriminde aynı unvan ve niteliği haiz boş pozisyon bulunması, pozisyonunun bulunduğu ildeki Devlet ve üniversite hastanesinde kendisi, eşi ve çocukları ile mevzuat uyarınca bakmakla yükümlü olduğu ana ve babasının hastalığının tedavisinin mümkün olmadığına ilişkin sağlık kurulu raporunu kuruma ibraz etmesi halinde yerine getirilebilir. Sağlık mazeretinin sona ermesi durumunda, eski pozisyonun bulunduğu il sınırları içerisindeki aynı unvan ve niteliği haiz boş pozisyona yeniden atama yapılır.

ç) Aynı unvan ve niteliği haiz boş pozisyon bulunması halinde, eşi şehit olan personelin kurum içi yer değişiklik talebi, bir defaya mahsus olmak üzere yerine getirilir.

d) **(Ek:12/5/2011-2011/1802)** Pozisyonunun bulunduğu yerde, kendisinin, eşinin veya bakmakla yükümlü olduğu çocuklarının can güvenliğinin tehlikeye düştüğü adli veya mülki makamlarca belgelendirilen personel ile eşi vefat eden personelin kurum içi yer değişikliği talebi; geçiş yapacağı birimde aynı unvan ve niteliğe haiz boş pozisyon bulunması kaydıyla kurumun hizmet gerekleri dikkate alınarak yerine getirilebilir.

e) **(Ek:12/5/2011-2011/1802)** Kamu idareleri adına vizeli boş pozisyonlara sözleşmeli personel alımı yapılmadan önce yılda bir kez, pozisyonun vizeli olduğu ilde en az üç yıl hizmet süresi bulunan personelin geçiş yapmak istediği birimde aynı unvan ve niteliğe

haiz boş pozisyona kurum içi yer değişikliği talebi, ilgili idarece hizmet gereklerine göre belirlenecek usul ve esaslar çerçevesinde yerine getirilebilir. İdareler, il gruplarından oluşan görev bölgeleri ve bu bölgeler için üç yıldan başlamak üzere farklı hizmet süreleri belirleyebilir.”

Hükümleri mevcuttur.

IV. KAMU DENETÇİSİ SADETTİN KALKAN’IN KAMU BAŞDENETÇİSİ’NE ÖNERİSİ

7. Kamu Denetçisi tarafından yapılan inceleme ve araştırma neticesinde; başvuranın talebinin kabulü yönünde öneri, Kamu Başdenetçisi’ne sunulmuştur.

V. DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. Hukuka, Hakkaniyete ve İnsan Haklarına Uygunluk Yönünden Değerlendirme

8. Başvuran ulaşımın zor olması nedeni ile merkezde bulunan yurtlardan birine nakil talebinde bulunmaktadır.

9. İdare tarafından gönderilen belgelerde; I sayılı Cumhurbaşkanlığı Teşkilatı Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinin 193 üncü maddesi ile Genel Müdürlüğe verilen görevlerin merkez ve taşra teşkilatı birimlerinde aksamadan yürütülmesi için, Bakanlık Makamından alınan 15/05/2019 tarihli ve ...-...-.... sayılı Olur ile sözleşmeli personelin görev yerlerinin belirlenmesi görevinin İl Müdürlüklerine verildiği, Merkez yurtlarda 3 adet boş kadronun bulunduğu belirtilmiştir.

10. Sözleşmeli Personel Çalıştırılmasına İlişkin Esasların Kurum içi yer değişikliği başlıklı Ek 3’üncü maddesinde yılda bir defa olmak şartıyla bulunduğu ilde en az üç yıl süre ile çalışmış olması durumunda kurumlar arası nakil yapılabileceği düzenlenmiştir. Bunun haricinde isteğe bağlı yer değişikliği ile ilgili bir düzenleme bulunmamaktadır.

11. Başvuranın nakil talebine ilişkin İller arası nakil talebinde bulunmamakla birlikte aynı il sınırları içinde merkeze naklini talep ettiği görülmektedir. Başvuranın söz konusu talebi İller arası nakil olmadığı için bulunduğu yerde üç yıllık hizmet süresi aranmadığı gibi idarenin takdir yetkisinde olan bir husustur. İdare takdir yetkisini kullanırken kamu yararı ve hizmet gereklerini göz önünde bulundurarak işlem tesis etmelidir. İdare tarafından verilen cevapta kamu yararı ve hizmet gerekleri ile ilgili herhangi bir açıklama yer almamaktadır. Bu nedenle takdir yetkisinin hukukun genel prensiplerine uygun kullanıp kullanmadığı hususunda net bir kanaate varılamamıştır.

12. Başvuranın nakil talebinde bulunduğu merkez yurtlarında 3 kişilik boş kadronun

olduğu görölmüştür. Başvuranın halihazırda görev yaptığı yerde de 2 kişilik kadronun boş olduğu anlaşılmaktadır. Bu nedenle başvuranın halihazırda çalıştığı yerde de yeteri kadar personelin çalıştığı anlaşılmıştır.

13. Kurumumuz tarafından yapılan değerlendirme neticesinde; Başvuranın nakil talebinin reddine ilişkin idare tarafından kamu yararı ve hizmet gerekleri ile ilgili herhangi bir açıklama yapılmadığı dolayısıyla idarenin takdir yetkisini hukuka uygun kullandığı tespit edilememiştir.

B. İyi Yönetim İlkeleri Yönünden Değerlendirme

14. 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; idarenin söz konusu ilkelere aykırı davrandığı tespit edilememiştir.

VI. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN AÇIKLAMA

15. 6328 sayılı Kanunun 21 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, bu Tavsiye Kararının idareye tebliğ tarihinden itibaren 30 gün içinde idare tarafından herhangi bir eylem ya da işlem tesis edilmezse (varsa) dava açma süresinden kalan süre işlemeye devam edecek olup Samsun Mahkemelerinde yargı yolu açıktır.

VII. KARAR

Açıklanan gerekçelerle **BAŞVURUNUN KABULÜNE;**

Başvuranın talebinin kamu yararı ve hizmet gerekleri göz önünde bulundurularak yeniden değerlendirilmesi hususunda **GENÇLİK VE SPOR BAKANLIĞINA TAVSİYEDE BULUNULMASINA,**

6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 20 nci maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca, Gençlik ve Spor Bakanlığı tarafından bu karar üzerine tesis edilecek işlemlerin otuz gün içinde Kurumumuza bildirilmesinin zorunlu olduğuna,

Kararın Başvurana ve GENÇLİK VE SPOR BAKANLIĞINA tebliğine,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisi'nce karar verildi.

Şeref MALKOÇ

Telefon: +90 (312) 473 84 23

E-Posta: mts@mevzuattakip.com.tr

Adres: etin Emeç Bulvari Hürriyet Cad. No: 2/12 ankaya ANKARA