

T.C.
ÇORUM
İDARE MAHKEMESİ

Esas No : 2009/321
Karar No : 2009/746



Davacı : Yavuz Ahmet Gürbüz

Vekili : Av. Özgür Öztekin

Gazi Cad.Hayribey İş Merkezi No:36 K:4/6 Merkez/ÇORUM

Davalı : Erzincan Valiliği - ERZİNCAN

Davanın Özeti : Davacının Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 11/02/2002 tarihli, 13764 sayılı işlemi ve ilk atama yoluyla Erzincan Milli Eğitim Müdürlüğü'ne öğretmen olarak atanması esnasında ödenmeyen harcırahın tediyesi istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin 13/5/2009 tarihli, 6220 sayılı Erzincan Valiliği Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin, ilgili Anayasa Mahkemesi ve Danıştay kararları kapsamında hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ile hak edildiği iddia olunan harcırahın kanuni faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün konuyla ilgili yazı ve emirleri doğrultusunda işlem tesis edildiği ve ilgili yazı ve emre göre ilk atamasına ilişkin olarak davacıya harcırah ödenmesinin mümkün olmadığı ileri sürülerek davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Çorum İdare Mahkemesi'nce gereği görüldü:

Dava, davacının Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 11/02/2002 tarihli, 13764 sayılı işlemi ve ilk atama yoluyla Erzincan Milli Eğitim Müdürlüğü'ne öğretmen olarak atanması esnasında ödenmeyen harcırahın tediyesi istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin 13/5/2009 tarihli, 6220 sayılı Erzincan Valiliği Milli Eğitim Müdürlüğü işleminin iptali ile hak edildiği iddia olunan harcırahın kanuni faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

Davacının ilk defa memuriyete atanması esnasında yürürlükte olan 6245 sayılı Harcırah Kanunu'nun 9. maddesinin 1/a bendinde; ilk defa bir memuriyete tayin olunanlara tayinleri sırasında mütemekkin oldukları mahalden itibaren daimi vazife harcırahı verileceği hükmü yer almaktaydı. Bununla birlikte, 6245 sayılı Kanun'un 1. maddesinde, umumi muvazeneyle dahil daireler tarafından ödenecek harcırahın Harcırah Kanunu'na tabi olduğu belirtilmiştir.

Yer verilen bu hükümlere rağmen, 22.12.2001 günlü ve 24618 (1. Mükerrer) sayılı Resm Gazete'de yayımlanan ve 01.01.2002 tarihinden geçerli olmak üzere yürürlüğe giren 12.12.2001 günlü ve 4726 sayılı 2002 Mali Yılı Bütçe Kanunu'nun 6. maddesinin (g) bendinde; "6245 sayılı Harcırah Kanunu kapsamında bulunan kurum ve kuruluşlar ile özel hükümler gereğince anılan Kanun kapsamı dışında yer alan tüm kamu kurum ve kuruluşlarında, istihdam edilme şekline bakılmaksızın; ilk defa veya yeniden göreve alınanlar ile bunların aile fertlerine bu nedenlerle harcırah ödenmez, bu amaçla başka bir adla ödeme yapılamaz. Yukarıdaki fıkra kapsamına

**ÇORUM
İDARE MAHKEMESİ**

Esas No : 2009/321
Karar No : 2009/746

girenlerden, aynı fıkra kapsamında bulunan kurum ve kuruluşlar arasında veya bunların başka yerlerdeki birimleri arasında naklen ataması yapılanlar ile başka yerlerde sürekli veya geçici olarak görevlendirilenlere, harcırah talep etmediklerine ilişkin yazılı beyanda bulunmaları halinde, 6245 sayılı Harcırah Kanununda veya özel mevzuatlarında bu atama veya görevlendirmeler için öngörülen harcırah ödenmez, bu amaçla başka bir adla dahi olsa herhangi bir ödeme yapılamaz. 6245 sayılı Harcırah Kanunu ile diğer mevzuatın bu fıkraya aykırı hükümleri uygulanmaz." hükmüne yer verilmiştir. Bu düzenleme ile; "01.01.2002 tarihinden itibaren 6245 sayılı Kanun kapsamında bulunsun ya da bulunmasın tüm kamu kurum ve kuruluşlarında, istihdam edilme şekline bakılmaksızın; ilk defa veya yeniden göreve alınanlar ve naklen ataması yapılanlar ile başka yerlerde sürekli veya geçici olarak görevlendirilenlerden harcırah talep etmediklerine ilişkin yazılı beyanda bulunanlara" harcırah ödenmemesi amaçlanmıştır. Ancak, 28.3.2003 günlü ve 25062 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Anayasa Mahkemesi'nin 22.10.2002 günlü ve E:2002/138; K:2002/96 sayılı kararı ile, anılan kanunun 6. maddesinin (g) bendinin iptaline karar verilmiştir.

Açıklanan hukuki duruma göre, Anayasa Mahkemesi kararlarının geriye yürümezliği kuralı ile 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 10. maddesi hükmünün birlikte değerlendirilmesinden, söz konusu Anayasa Mahkemesi kararı uyarınca idarenin harcırah ödemes konusunda yeniden bir değerlendirme yapıp hak edilen harcırahı davacıya ödemesi hukukun üstünlüğü ilkesinin bir gereği olmasına karşın, idarenin bu yükümlülüğünü yerine getirmeyere hareketsiz kalması durumunda, davacının Anayasa Mahkemesi kararının hukuki sonuçlarından yararlanmak üzere 2577 sayılı Kanun'un 10. maddesi uyarınca hakkında kanunun öngördüğü işlemin yapılması için her zaman idareye başvurması ve isteğinin reddedilmesi halinde de 2577 sayılı Kanun'un 10. maddesinde öngörülen usule uygun olarak idari yargıda dava açması mümkün bulunmaktadır.

Bu durumda, Milli Eğitim Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 11/02/2002 tarihli, 13764 sayılı işlemi ile Erzincan Milli Eğitim Müdürlüğü'ne açıktan atanan davacının, bu ataması sırasında hak ettiği harcıraha ilişkin hukuksal belirsizliğin ortadan kalkması üzerine, İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 10. maddesi kapsamında harcırahının ödenmesi istemiyle yaptığı başvurunun reddedilmesine ilişkin işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Diğer taraftan, Anayasa'nın 125. maddesinde, idarenin kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu kurala bağlanmış olup, yapılan yargılama ile hukuka aykırılığı saptanan işlem nedeniyle yoksun kalınan sürekli görev harcırahının davalı idarece tazmin edilmesi gerekmektedir.

ÇORUM**IDARE MAHKEMESİ**

Esas No : 2009/321
Karar No : 2009/746

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin iptaline, hak edilen harcırahın davalı idareye başvuru 05/5/2009 tarihinden itibaren işleyecek kanuni faizi ile birlikte davacıya ödenmesine; aşağıda dökümü yapılan 58,30 TL yargılama giderinin ve 400,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücreti avansının isteği halinde davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren 30 gün içerisinde Kırıkkale Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itiraz yolu açık olmak üzere 08/12/2009 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye
Fatih TERZİ	Özkan ARTAR	İshak KARADAVUT
33804	94870	101092

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı	: 15,60 TL
Karar Harcı	: 15,60 TL
Vekalet Harcı	: 2,50 TL
Posta Gideri	: 24,00 TL
Matbu Evrak	: 0,60 TL
TOPLAM	: 58,30 TL

Aslının Aynıdır.

08.12.2009

Batık