



SAYI : 2019/7922-S.12110
BAŞVURU NO : 2019/9015
KARAR TARİHİ : 04/09/2019

KISMEN TAVSİYE KISMEN RET KARARI

BAŞVURAN :
BAŞVURUYA KONU İDARE : KÜTAHYA SAĞLIK BİLİMLERİ ÜNİVERSİTESİ
REKTÖRLÜĞÜ
BAŞVURUNUN KONUSU : Maaş ve yolluk talebi hakkında
BAŞVURU TARİHİ : 26/04/2019

I. BAŞVURANIN İDDİA VE TALEPLERİ

1) Başvuran, 14.07.2017 tarihinde yayınlanan 692 sayılı KHK ile akademik görevinden ihraç edildiğini, OHAL İşlemleri İnceleme Komisyonu'nun 31.10.2018 tarihli kararı ile görevine iade edildiğini, 05.12.2018 tarihinde ... Üniversitesi Tıp Fakültesi ... Anabilim Dalı'nda doktor öğretim üyesi olarak göreve başladığını, ihraç olduğu dönemde özel bir hastanede 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasında SGK'ya kayıtlı olarak çalıştığını, 07.12.2018 tarihli dilekçe ile kamu görevinden çıkarıldığı 14.07.2017 tarihinden kamu görevine yeniden başladığı 05.12.2018 tarihine kadar olan geriye dönük mali ve sosyal haklarının tarafına ödenmesini Kütahya Sağlık Bilimleri Üniversitesi Tıp Fakültesi Dekanlığı'ndan talep ettiğini, ihraç olduğu dönemde SGK'lı olarak çalıştığı 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki maaşlarının tarafına ödenmediğini, yaşadığı Kütahya'da atanabileceği başka bir üniversite olmadığı için atamasının YÖK tarafından ... Üniversitesi'ne yapıldığını, Kütahya ilinden ... iline zorunlu olarak taşınması nedeniyle tarafına yolluk ödenmesi gerektiğini belirterek SGK'lı olarak çalıştığı 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki döneme ilişkin ödenmeyen maaşlarının yasal faizi ile birlikte ödenmesini ve ihraç edildiği Kütahya ilinden ... iline atanması nedeniyle yolluk ödenmesini talep etmektedir.

II. İDARENİN BAŞVURUYA İLİŞKİN AÇIKLAMALARI

2) Kütahya Sağlık Bilimleri Üniversitesi Rektörlüğü'nün konuya ilişkin 19/06/2019 tarih ve ... sayılı yazısı ve eklerinde;

2.1) Başvuranın 7.12.2018 tarihli dilekçesine istinaden açıkta olduğu 10.5.2017 – 14.7.2017 tarihleri arasında 1/3 oranında maaş farkları ve SGK kesintilerinin ödendiği, kamu görevinden çıkarıldığı tarihten ... Üniversitesi'nde göreve başladığı 14.7.2017 – 4.12.2018 tarihleri arasında tam maaş ödemesi hesaplandığı, Haziran 2018 – Ekim 2018 tarihleri arasında SGK'lı olarak özel sektörde çalışarak elde ettiği gelir olduğu görüldüğünden çalıştığı dönemlere ait elde ettiği gelirlerin yapılan ödemeden mahsup edildiği,

2.2) Harcırah talebine ilişkin olarak başvuranın gerek 7.12.2018 tarihinde vermiş olduğu dilekçesinde gerekse 25.3.2019 tarihli dilekçesinde adres bilgisi Kütahya ili görünmesine rağmen başvuranın dilekçelerinde ısrarla zorunlu olarak ... iline taşındığını dile getirdiği, öte yandan başvuran tarafından 6245 sayılı Harcırah Kanunu'nun 59 uncu maddesinde belirtilen harcırah beyannamesinin verilmediği,

2.3) Faiz talebine ilişkin olarak 7075 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabul Edilmesine İlişkin Kanun metninde mali ve sosyal haklardan dolayı herhangi bir faiz ödemesinin yapılması gerektiği hakkında bir hüküm bulunmadığı,

açıklamalarına yer verilmiştir.

III. İLGİLİ MEVZUAT

3) 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”,

4) 14/6/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanunu'nun "Kurumun Görevi" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasında; “Kurum, idarenin işleyişiyle 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. 08/03/2018 tarihli ve 30354 sayılı Mükerrer Resmi Gazetede yayımlanan ve 7075 sayılı "Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Tedbirler Alınması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Kabul Edilmesine Dair Kanun " ile kabul edilen 685 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin; "Komisyonun oluşumu" başlıklı 1'inci maddesinde; “ (1) Anayasanın 120 nci maddesi kapsamında ilan edilen ve 21/7/2016 tarihli ve 1116 sayılı Türkiye Büyük Millet Meclisi Kararıyla onaylanan olağanüstü hal kapsamında, terör örgütlerine veya Milli Güvenlik Kurulunca Devletin milli güvenliğine karşı faaliyette bulunduğu karar verilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti, aidiyeti, iltisakı veya bunlarla irtibatı olduğu gerekçesiyle başka bir idari işlem tesis edilmeksizin doğrudan kanun hükmünde kararname hükümleri ile tesis edilen işlemlere ilişkin başvuruları değerlendirmek ve karara bağlamak üzere Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu kurulmuştur.”,

5.1. “Komisyonun görevleri” başlıklı 2 nci maddesinde; “Komisyon, olağanüstü hal kapsamında doğrudan kanun hükmünde kararnameler ile tesis edilen aşağıdaki işlemler hakkındaki başvuruları değerlendirip karar verir.

a) Kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan teşkilattan çıkarma ya da ilişkinin kesilmesi,
... ”

5.2. “Kararların uygulanması” başlıklı 10 uncu maddesinde; “(1) Kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan teşkilattan çıkarılan ya da ilişkisi kesilenlere ilişkin başvurunun kabulü hâlinde karar, kadro veya pozisyonunun bulunduğu kuruma, yükseköğretim

Adres : Kavaklıdere Mah. Zeytin dalı Caddesi No:4 Çankaya/ANKARA

Telefon : 0 (312) 465 22 00 Faks : 0 (312) 465 22 65

e-Posta : iletisim@ombudsman.gov.tr İnternet Adresi : www.ombudsman.gov.tr

5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu'na uygun olarak Güvenli Elektronik İmza ile üretilmiştir.Evrak teyidi

<https://sikayet.ombudsman.gov.tr/sorgula/> adresinden XXXX-XXXX-XXXX kodu ile yapılabilir.

kurumlarında kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanları için Yükseköğretim Kurulu Başkanlığına bildirilir. Kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanması esastır. Ancak müdür yardımcısı veya daha üstü ile bunlara eşdeğer yöneticilik görevinde bulunmakta iken kamu görevinden çıkarılmış olanların atamalarında, söz konusu yöneticilik görevlerinden önce buldukları kadro ve pozisyon unvanları dikkate alınır. **Yükseköğretim Kurulu Başkanlığına bildirilenlerin atama teklifleri; Ankara, İstanbul, İzmir illeri dışında ve 2006 yılından sonra kurulan yükseköğretim kurumlarına öncelik verilmek kaydıyla, Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı tarafından kamu görevinden çıkarıldığı yükseköğretim kurumu haricinde tespit edilecek yükseköğretim kurumlarından birine önceki kadro unvanlarına uygun olarak on beş gün içinde yapılır.** Kurumlar, bildirim veya atama teklif tarihini takip eden otuz gün içerisinde atama işlemlerini tamamlar. Bu kapsamda yer alan personele ilişkin kadro ve pozisyonlar, ilgililere ilişkin atama onaylarının alındığı tarih itibarıyla diğer kanunlardaki hükümlere bakılmaksızın ve başka bir işleme gerek kalmaksızın ilgili mevzuatı uyarınca ihdas, tahsis ve vize edilmiş sayılır. Söz konusu kadro ve pozisyonlar, herhangi bir şekilde boşalmaları hâlinde başka bir işleme gerek kalmaksızın iptal edilmiş sayılır. Atama emri, ilgili kamu kurum ve kuruluşu tarafından 11/2/1959 tarihli ve 7201 sayılı Tebligat Kanunu hükümlerine göre ilgililere tebliğ edilir. Tebliğ tarihini takip eden on gün içerisinde göreve başlamayanların bu maddeden doğan atanma hakkı ile mali hakları düşer. Kamu kurum ve kuruluşları atama ve göreve başlatma işlemlerinin sonucunu, işlemlerin tamamlanmasını takip eden on beş gün içinde Devlet Personel Başkanlığına bildirirler. İlgililerin kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin kanun hükmünde kararname hükümleri, bu fıkra da belirtilen kişiler bakımından tüm hüküm ve sonuçlarıyla birlikte ortadan kalkmış sayılır. Bu kapsamda göreve başlayanlara, kamu görevinden çıkarılma tarihlerini takip eden aybaşından göreve başladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal hakları ödenir. Bu kişiler, kamu görevinden çıkarılmalarından dolayı herhangi bir tazminat talebinde bulunamaz.

(2) Kapatılan kurum ve kuruluşlara ilişkin başvurunun kabulü halinde ilgili kanun hükmünde kararname hükümleri, söz konusu kurum ve kuruluş bakımından tüm hüküm ve sonuçlarıyla birlikte söz konusu kanun hükmünde kararnamenin yayımı tarihinden geçerli olmak üzere ortadan kalkmış sayılır. Buna ilişkin işlemler ilgisine göre İçişleri Bakanlığı, Maliye Bakanlığı, Sağlık Bakanlığı veya Vakıflar Genel Müdürlüğü tarafından yerine getirilir.

(3) Komisyonun karara bağladığı dosyaya ilişkin olarak Komisyonda bulunan tüm evrak, birinci fıkra kapsamına giren dosyalarda ilgilinin son görev yaptığı kurum veya kuruluşu, ikinci fıkra kapsamına giren dosyalarda ilgili kurum veya kuruluşu, diğer dosyalarda ise ek 1 inci maddeye göre husumetin yöneltileceği kurum veya kuruluşu devredilir.”

6. 6245 sayılı Harcırah Kanunu'nun;

6.1) ‘Harcırahın unsurları’ başlıklı 5 inci maddesinde; “Harcırah; yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masrafını ihtiva eder. İlgili, bu kanun hükümlerine göre bunlardan birine, birkaçına veya tamamına müstahak olabilir.”,

6.2) ‘Yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masrafının birlikte verilmesini icabettiren haller’ başlıklı 10 uncu maddesinde; “Yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masrafı aşağıdaki hallerde verilir:

1. Yurt içinde veya yurt dışında görev yapmakta iken yurt içinde veya yurt dışındaki sürekli bir göreve naklen atanan ya da yabancı ülkelerdeki memuriyet merkezi değiştirilen memur ve hizmetlilere yeni görev yerlerine kadar; ...”

Adres : Kavaklıdere Mah. Zeytin dalı Caddesi No:4 Çankaya/ANKARA

Telefon : 0 (312) 465 22 00 Faks : 0 (312) 465 22 65

e-Posta : iletisim@ombudsman.gov.tr İnternet Adresi : www.ombudsman.gov.tr

5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu'na uygun olarak Güvenli Elektronik İmza ile üretilmiştir.Evrak teyidi

<https://sikayet.ombudsman.gov.tr/sorgula/> adresinden XXXX-XXXX-XXXX kodu ile yapılabilir.

hükümleri yer almaktadır.

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

7) Başvuranın, 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki SGK'lı olarak çalıştığı döneme ilişkin ödenmeyen maaşlarının yasal faizi ile birlikte ödenmesi talebinin reddi, harcırahın; yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masrafı unsurları yönünden gerekli araştırma yapılarak Harcırah Kanununa göre sürekli görev yolluğu ödenmesine ilişkin şartları sağlayan unsurlar yönünden başvurana harcırah ödemesi yapılması hususunun tavsiye edilmesi ile başvurunun kısmen kabul kısmen reddi yönündeki öneri Kamu Başdenetçisi'ne sunulmuştur.

V. DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. Hukuka, Hakkaniyete ve İnsan Haklarına Uygunluk Yönünden Değerlendirme

8) Başvuran, 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki SGK'lı olarak çalıştığı döneme ilişkin ödenmeyen maaşlarının yasal faizi ile birlikte ödenmesini ve ihraç edildiği Kütahya ilinden ... iline atanması nedeniyle yolluk ödenmesini talep etmektedir.

9) Başvuranın 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki SGK'lı olarak çalıştığı döneme ilişkin ödenmeyen maaşlarının yasal faizi ile birlikte ödenmesi talebi yönünden değerlendirme;

9.1) Bilindiği gibi 15 Temmuz 2016 tarihinde başlatılan hain darbe girişimi nedeniyle kamu kurum ve kuruluşlarında çeşitli kadrolarda görev yapmakta iken FETO/PDY terör örgütü ile irtibatı/iltisakı bulunduğu gerekçesiyle kamu görevinden çıkarılan ancak sonrasında yapılan incelemeler neticesinde terör örgütlerine veya Milli Güvenlik Kurulunca Devletin milli güvenliğine karşı faaliyette bulunduğuna karar verilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti, aidiyeti, iltisak veya bunlarla irtibatı olmadığı tespit edilenler çeşitli kanun hükmünde kararname ile yine doğrudan başka bir idari işlem tesis edilmesine gerek olmadan kamu görevine iade edilmişlerdir.

9.2) Söz konusu Kanun Hükmünde Kararnamelerin “İade hükümleri” başlıklı maddelerinde; daha önce çeşitli OHAL kararnameleri ile kamu görevinden çıkarılan ilgililerin kamu görevine iadeleri hususundaki usul belirtilerek; iade olan kamu görevlileri hakkında anılan OHAL kararnamelerinin tüm hüküm ve sonuçlarının yayım tarihinden itibaren ortadan kalkmış sayılacağı, ilgililerin kamu görevinden çıkarıldıkları tarihten göreve başladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal haklarının ödeneceği hüküm altına alınmıştır.

9.3) Diğer yandan, 23/1/2017 tarihli ve 29957 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 685 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin “Komisyonun Oluşumu” başlıklı 1 inci maddesinde; “Anayasanın 120 nci maddesi kapsamında ilan edilen ve 21/7/2016 tarihli ve 1116 sayılı Türkiye Büyük Millet Meclisi Kararıyla onaylanan olağanüstü hal kapsamında, terör örgütlerine veya Milli Güvenlik Kurulunca Devletin milli güvenliğine karşı faaliyette bulunduğuna karar verilen yapı, oluşum veya gruplara üyeliği, mensubiyeti, aidiyeti, iltisakı veya bunlarla irtibatı olduğu gerekçesiyle başka bir idari işlem tesis edilmeksizin doğrudan kanun hükmünde kararname hükümleri ile tesis edilen işlemlere ilişkin başvuruları değerlendirmek ve karara bağlamak

Adres : Kavaklıdere Mah. Zeytin dalı Caddesi No:4 Çankaya/ANKARA

Telefon : 0 (312) 465 22 00 Faks : 0 (312) 465 22 65

e-Posta : iletisim@ombudsman.gov.tr İnternet Adresi : www.ombudsman.gov.tr

5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu'na uygun olarak Güvenli Elektronik İmza ile üretilmiştir.Evrak teyidi

<https://sikayet.ombudsman.gov.tr/sorgula/> adresinden XXXX-XXXX-XXXX kodu ile yapılabilir.

üzere Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu kurulmuştur ” hükmü ile Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu kurulmuştur.

9.4) Ancak 685 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamede ilgililerin göreve iadesi durumunda kamu görevinden çıkarıldıkları tarihten göreve başladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal haklarının ödenmesine ilişkin hüküm bulunmaması nedeniyle OHAL Komisyonuna yapılan başvurunun kabulü sonucu kamu görevine iade usulü ile anılan Komisyon kurulmadan önce olağanüstü hal kanun hükmünde kararnameleri ile yapılan iade usulü farklılığını gidermek amacıyla 25/7/2018 tarihli Resmi Gazetede yayımlanan 7145 sayılı Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun ile 7075 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 10 uncu maddesinde yapılan değişiklik ile ilgililerin kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin kanun hükmünde kararname hükümlerinin, bu fıkrada belirtilen kişiler bakımından tüm hüküm ve sonuçlarıyla birlikte ortadan kalkmış sayılacağı bu kapsamda göreve başlayanlara, kamu görevinden çıkarılma tarihlerini takip eden aybaşından göreve başladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal hakların ödeneceği hüküm altına alınmıştır.

9.5) Somut olayda da, Kütahya Sağlık Bilimleri Üniversitesi Tıp Fakültesi’nde görev yapmakta iken 14/07/2017 tarihli ve 689 sayılı OHAL KHK’sı ile başvuranın kamu görevinden çıkarıldığı, daha sonra OHAL İnceleme Komisyonunun 31/10/2018 tarihli kararı ile göreve iade edildiği, 05.12.2018 tarihinde ... Üniversitesi Tıp Fakültesi ... Anabilim Dalı’nda doktor öğretim üyesi olarak göreve başladığı, ihraç olduğu dönemde özel bir hastanede 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasında SGK'ya kayıtlı olarak çalıştığı, 13.03.2019 tarihinde kamu görevinden çıkarıldığı tarihten kamu görevine yeniden başladığı tarihe kadar olan geriye dönük mali ve sosyal haklarının ödendiği, ancak anılan dönemde SGK'lı olarak çalıştığı 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki döneme ilişkin maaşlarının tarafına ödenmediği, SGK'lı olarak çalıştığı söz konusu döneme ilişkin maaşlarının tarafına ödenmesi talebinin İdare tarafından reddedilmesi üzerine bakılan başvurunun yapıldığı anlaşılmıştır.

9.6) Konuya ilişkin olarak Danıştay 12. Dairesinin 27.12.2013 tarih ve E: 2012/3100, K:2013/12993 sayılı kararında; *“Hukuka aykırılığı yargı kararıyla sabit olan işlem nedeniyle davacının, yoksun kaldığı parasal ve özlük haklarının tazmini gerekmekte ise de, söz konusu zarar hesaplanırken açıkta geçen sürede davacının çalışarak gelir elde etmesi durumunda, bu miktarın davacıya ödenecek tazminat miktarından düşülmesi gerekeceğinden, Mahkemece davacının açıkta geçen sürelerde çalışarak gelir elde edip etmediğinin; taraflardan, Gelir İdaresi Başkanlığından ve Sosyal Güvenlik Kuruluşlarından sorulması ve gelir elde ettiğinin saptanması halinde elde ettiği bu miktarın açıkta kaldığı süreye ilişkin ödenmesi gereken maaş ve parasal haklara ilişkin tazminat miktarından düşülmesi gerekmektedir.”* ifadelerine yer verilmiştir.

9.7) Tüm bu açıklamalar, mevzuat hükümleri ve yargı kararları birlikte değerlendirildiğinde; başvuranın kamu görevinden çıkarıldığı 14.07.2017 tarihinden kamu görevine yeniden başladığı 05.12.2018 tarihine kadar olan geriye dönük mali hakları hesaplanırken başvuranın ihraç olduğu süreçte çalışarak gelir elde etmesi durumunda, bu miktarın başvurana ödenecek miktardan düşülmesi gerekeceğinden, anılan dönemde SGK'lı olarak çalıştığı 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki döneme ilişkin maaşlarının tarafına ödenmemesine ilişkin işlemde hukuka ve hakkaniyete aykırılık bulunmamıştır.

Adres : Kavaklıdere Mah. Zeytin dalı Caddesi No:4 Çankaya/ANKARA

Telefon : 0 (312) 465 22 00 Faks : 0 (312) 465 22 65

e-Posta : iletisim@ombudsman.gov.tr İnternet Adresi : www.ombudsman.gov.tr

5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu'na uygun olarak Güvenli Elektronik İmza ile üretilmiştir.Evrak teyidi

<https://sikayet.ombudsman.gov.tr/sorgula/> adresinden XXXX-XXXX-XXXX kodu ile yapılabilir.

10) Başvuranın ihraç edildiği Kütahya ilinden ... iline atanması nedeniyle yolluk ödenmesi talebi yönünden değerlendirme;

10.1) 6245 sayılı Harcırah Kanunu'nda harcırahın; yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masrafını içereceği, ilgilinin bu kanun hükümlerine göre bunlardan birine, bir kaçına veya tamamına müstahak olabileceği ve harcırahın yurt içinde veya yurt dışında görev yapmakta iken yurt içinde veya yurt dışındaki sürekli bir göreve naklen atananlara verileceği düzenlenmiştir.

10.2) 7075 sayılı "Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Tedbirler Alınması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Kabul Edilmesine Dair Kanun" ile kabul edilen 685 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 10 uncu maddesinde yükseköğretim kurumlarında kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanları bakımından kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin atama tekliflerinin; Ankara, İstanbul, İzmir illeri dışında ve 2006 yılından sonra kurulan yükseköğretim kurumlarına öncelik verilmek kaydıyla, Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı tarafından kamu görevinden çıkarıldığı yükseköğretim kurumu haricinde tespit edilecek yükseköğretim kurumlarından birine önceki kadro unvanlarına uygun olarak on beş gün içinde yapılacağı hüküm altına alınmıştır.

10.3) Bu çerçevede yükseköğretim kurumlarında kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanları bakımından kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin, kamu görevinden çıkarıldığı yükseköğretim kurumu haricinde tespit edilecek yükseköğretim kurumlarından birine ataması yapılacağı dikkate alındığında anılan atamanın 6245 sayılı Harcırah Kanunu'nun 10 uncu maddesinde bahsedilen naklen atama olarak değerlendirilmesi hakkaniyet gereğidir. Nitekim kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanlarının kamu görevine iade edilmesi halinde kendisine ve bakmakla yükümlü olduğu aile fertlerine 6245 sayılı Kanun kapsamında sürekli görev yolluğu ödenip ödenmeyeceği hususunda Hazine Maliye Bakanlığı'na verilen 16.05.2019 tarih ve 58717 sayılı görüş yazısında; kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanlarından kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin atamalarının naklen atama kapsamında değerlendirilebileceğinin mütalaa edildiği ve bu kimselere Harcırah Kanununa göre sürekli görev yolluğu ödenmesine ilişkin diğer şartların gerçekleşmesi kaydıyla kendisine ve bakmakla yükümlü olduğu aile fertlerine sürekli görev yolluğu ödenmesinin mümkün bulunduğu değerlendirilmesine yer verilmiştir.

10.4) Konuya ilişkin olarak Danıştay kararında; *"6245 sayılı Harcırah Kanunu'nun ... 5. maddesine göre harcırah birden fazla unsurdan oluşmakta olup, memurun durumuna göre bunlardan birine, bir kaçına veya tümüne hak kazanabilmesi söz konusu olmaktadır. ... Bu durumda, her ne kadar ... Merkez'de ikamet etmekte iken görev yaptığı köye gidip geldiği tesbit edilen davacının ... Merkez'de bir okula atanması sırasında evini ve aile bireylerini nakletmesinin söz konusu olmaması nedeniyle harcırahın belirtilen unsurlarından aile masrafı ve yer değiştirme masrafına hak kazanması mümkün değil ise de söz konusu atama nedeniyle görev yeri değişen davacıya harcırah unsurları içinde yer alan yol masrafı ve yevmiyenin ise ödenmesi gerektiği açık olup, mahkemece davacıya ödenen ve daha sonra geri alınan harcırahla ilgili bilgi belgelerin getirilmesi suretiyle harcırahın sözü edilen unsurları yönünden gerekli araştırma yapılarak yukarıda belirtilen esasa göre bir karar verilmesi gerekirken bu yönde bir inceleme yapılmadan davanın tümüyle reddedilmesinde hukuki isabet görülmemiştir."* ifadelerine yer verilmiştir. (Danıştay 5. Dairesinin 19.11.1998 tarih ve E: 1995/4056, K:1998/2720 sayılı kararı)

Adres : Kavaklıdere Mah. Zeytindalı Caddesi No:4 Çankaya/ANKARA

Telefon : 0 (312) 465 22 00 Faks : 0 (312) 465 22 65

e-Posta : iletisim@ombudsman.gov.tr İnternet Adresi : www.ombudsman.gov.tr

5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu'na uygun olarak Güvenli Elektronik İmza ile üretilmiştir.Evrak teyidi

<https://sikayet.ombudsman.gov.tr/sorgula/> adresinden XXXX-XXXX-XXXX kodu ile yapılabilir.

10.5) Konuya ilişkin bir başka Danıştay kararında; “Afyon Merkez Hürriyet İlkokuluna naklen atanan davacının, öğretmen olan eşiyile birlikte Afyon İli Merkezinde oturduğu, naklen atama işleminin sadece görev yerinde değişikliğe yol açtığı, ikametgahının değişmediği dava dosyasında bulunan bilgi ve eşine ait belgelerin incelenmesinden anlaşılmıştır.

6245 sayılı Yasanın 5. maddesinde yer alan tanıma göre, harcırah ancak gerçekten yapılmış olan kimi harcamaların karşılığı olarak verileceğinden, ikametgahı değişmeyen davacının sözü geçen maddede belirtilen yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masraflarından hangilerine hak kazandığı; başka bir anlatımla adı geçenin nakil işlemi nedeniyle yapmak zorunda kaldığı masrafların neler olduğu incelenerek sonucuna göre karar verilmesi gerekmekte olup; Mahkemenin sadece naklen atama işleminin varlığı göz önünde tutularak 6245 sayılı Yasanın 10/1. maddesinde sayılan masrafların tümünün ödenmesi gerektiği gerekçesiyle idari işlemin iptali yolunda verdiği kararda hukuki isabet görülmemiştir.” açıklamaları yer almıştır. (Danıştay 5. Dairesinin 13.11.1991 tarih ve E: 1988/1714, K:1991/2118 sayılı kararı)

10.6) Olayda, başvuranın Kütahya Sağlık Bilimleri Üniversitesi Tıp Fakültesi’nde görev yapmakta iken 14/07/2017 tarihli ve 689 sayılı OHAL KHK’sı ile kamu görevinden çıkarıldığı, daha sonra OHAL İnceleme Komisyonunun 31/10/2018 tarihli kararı ile göreve iade edildiği ve kamu görevinden çıkarıldığı yükseköğretim kurumu haricinde ... Üniversitesi Tıp Fakültesi ... Anabilim Dalı’na atamasının yapıldığı, başvuranın harcırah talebinin 7.12.2018 ve 25.3.2019 tarihli dilekçelerinde adres bilgisinin Kütahya ili görüldüğünden bahisle reddedildiği anlaşılmaktadır.

10.7) Tüm bu açıklamalar, mevzuat hükümleri ve yargı kararları birlikte değerlendirildiğinde; harcırahın; yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masrafı unsurlarını içerdiği hususu dikkate alındığında, başvuranın adres bilgisi her ne kadar Kütahya ilinde görünmesi nedeniyle bir başka ifadeyle evini ve aile bireylerini nakletmemesi nedeniyle harcırahın belirtilen unsurlarından aile masrafı ve yer değiştirme masrafına hak kazanması mümkün değil ise de söz konusu atama nedeniyle görev yeri değişen başvurana harcırah unsurları içinde yer alan yol masrafı ve yevmiyenin ise ödenmesi gerekmektedir.

10.8) Bu çerçevede, harcırahın yukarıda sözü edilen unsurları yönünden gerekli araştırma yapılarak ve yukarıda belirtilen esasa göre bir karar verilmesi gerekirken bu yönde bir inceleme yapılmadan başvuranın harcırah talebinin tümüyle reddedilmesine ilişkin işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

11) Kurumumuzca yapılan değerlendirme neticesinde; yukarıda açıklanan gerekçelerle başvuranın 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki SGK’lı olarak çalıştığı döneme ilişkin ödenmeyen maaşlarının yasal faizi ile birlikte ödenmesi talebinin reddine ilişkin işlemde hukuka aykırılık, ihraç edildiği Kütahya ilinden ... iline atanması nedeniyle yolluk ödenmesi talebinin reddine ilişkin işlemde ise hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

B. İyi Yönetim İlkeleri Yönünden Değerlendirme

12) 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;

Adres : Kavaklıdere Mah. Zeytin dalı Caddesi No:4 Çankaya/ANKARA

Telefon : 0 (312) 465 22 00 Faks : 0 (312) 465 22 65

e-Posta : iletisim@ombudsman.gov.tr İnternet Adresi : www.ombudsman.gov.tr

5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu'na uygun olarak Güvenli Elektronik İmza ile üretilmiştir.Evrak teyidi

<https://sikayet.ombudsman.gov.tr/sorgula/> adresinden XXXX-XXXX-XXXX kodu ile yapılabilir.

“karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi” ilkesine uyulmadığı tespit edildiğinden, idarenin bahse konu ilkelere uygun davranması önerilmektedir.

VI. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN AÇIKLAMA

13) 14/06/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 21 inci maddesinin birinci fıkrası uyarınca başvurunun Kurumumuz tarafından reddedilmesi hâlinde, durmuş olan dava açma süresi gerekçeli ret kararının ilgiliye tebliğinden itibaren kaldığı yerden işlemeye başlayacaktır. 21 inci maddenin ikinci fıkrası uyarınca ise tavsiye kararı üzerine otuz gün içinde herhangi bir işlem tesis edilmez veya eylemde bulunulmaz ise durmuş olan dava açma süresi kaldığı yerden işlemeye başlayacaktır. Buna göre; ilgili idarenin eylem ve işlemlerine karşı dava açma süresinden (varsa) arta kalan sürede ... İdare Mahkemesinde yargı yolu açıktır.

VII. KARAR

Açıklanan gerekçelerle, **BAŞVURUNUN KISMEN KABUL- KISMEN REDDİNE;**

- Başvuranın, 02.06.2018 ile 29.11.2018 tarihleri arasındaki SGK'lı olarak çalıştığı döneme ilişkin ödenmeyen maaşlarının yasal faizi ile birlikte ödenmesi talebinin **REDDİNE,**

- Harcırahın; yol masrafı, yevmiye, aile masrafı ve yer değiştirme masrafı unsurları yönünden gerekli araştırma yapılarak Harcırah Kanununa göre sürekli görev yolluğu ödenmesine ilişkin şartları sağlayan unsurlar yönünden başvurana harcırah ödemesi yapılması hususunda Kütahya Sağlık Bilimleri Üniversitesi Rektörlüğü'ne **TAVSİYEDE BULUNULMASINA,**

Kararın **Başvuran ve Kütahya Sağlık Bilimleri Üniversitesi Rektörlüğü'ne tebliğine,**

6328 sayılı Kanun'un 20'inci maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca, **Kütahya Sağlık Bilimleri Üniversitesi Rektörlüğü'nce** bu kararın tavsiye kısmı üzerine tesis edilecek işlemin otuz gün içinde Kurumumuza bildirilmesinin zorunlu olduğuna,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisi'nce karar verildi.

e-imzalıdır
Şeref MALKOÇ
Kamu Başdenetçisi