



SAYI : S.20.4386
BAŞVURU NO : 2019/18005
KARAR TARİHİ : 20/02/2020

RET KARARI

BAŞVURAN :
BAŞVURUYA KONU İDARE : SİİRT ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜ
BAŞVURUNUN KONUSU : Meslek kodu değişikliği talebi hakkında.
BAŞVURU TARİHİ : 13/10/2019

I. BAŞVURANIN İDDİA VE TALEPLERİ

1. Kurumumuza yapılan başvuruda başvuran özetle; 2010 yılından beri Siirt Üniversitesinde taşeron firma elemanı olarak çalıştığını, burada teknik işlerde (klima, elektrik arızaları ve fotokopi makinası vb tamir bakımı) ve büro personeli olarak görev yaptığını, fakat kadro geçişleri yapılırken meslek kodu ve tanımında “temizlik personeli” olarak kaydının yapıldığını belirterek meslek kodunun ve meslek tanımının “büro personeli” ya da “teknik personel” olarak değiştirilmesini talep etmektedir.

II. İDARENİN BAŞVURUYA İLİŞKİN AÇIKLAMALARI

2. Siirt Üniversitesi Rektörlüğünün 11/11/2019 tarihli ve ... sayılı cevabi yazı ve eklerinde özetle;

2.1. Başvuranın 696 Sayılı KHK kapsamında 375 sayılı KHK ile eklenen Geçici 23 ve 2 üncü 23. maddeleri kapsamında sürekli işçi kadrosuna alındığı,

2.2. Başvuranın sürekli işçi kadrosuna geçişine temel teşkil eden ihale sözleşmesi ve personeller tarafından imzalanan sözleşmeye esas olacak şekilde hazırlanan 2016-2017-2018 yılları genel temizlik... hizmet alım ihalesi sözleşmesi madde 5. İşin Tanımı bölümündeki ifadelerle binaen temizlik işçisi statüsünde çalışmaya başladığı,

2.3. Başvuranın ön lisans mezunu olduğu, başvuranın meslek kodu bildiriminin işe giriş ve çıkış bildirgelerine göre yapıldığı ve bu konuda herhangi bir hata yapılmadığı,

2.4. Başvuranın Kurumda temizlik görevlisi olarak işe başladığı ve fiilen bu işi yürütmekte olduğu, görev tanımının ayrıca bireysel iş sözleşmesinde tanımlanmış olduğu ve kendine tebliğ edildiği, 9112.06 Temizlik Görevlisi kodu bildirilerek prim bildirgesi yapıldığı, ve bu bildirimde herhangi bir hata bulunmadığı,

2.5. 375 sayılı KHK ile tüm taşeron firma personellerinin 4/D kapsamında daha önceki pozisyonları, özlük hakları ve statüleri ile kadroya geçişleri sağlandığı için görev unvanları ile ilgili herhangi bir değişiklik yapılmadığını, kadroya geçiş işlemlerinde tüm personellerin daha

önceki işe giriş bildirgelerinin esas alındığı, bu sebeple başvuranın talebinin ilgili mevzuat gereği karşılanamadığı,

3.Cumhurbaşkanlığı Strateji ve Bütçe Başkanlığı'nın "Sözleşmeli Personel ve Sürekli İşçi İstihdamı" konulu 25/10/2019 tarihli ve E. 4005 sayılı yazısının, 3 numaralı paragrafında; "2 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 8 inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde sürekli işçi istihdamının, hizmet birimleri olarak atölye, şantiye, fabrika ve çiftlik; hizmet türleri itibarıyla ise temizlik, koruma ve güvenlik, bakı ve onarım hizmetleri ile sınırlandırıldığı dikkate alındığında, sürekli işçilerin sadece anılan hizmet birimlerinde ve /veya hizmet türlerinde çalıştırılması," 5 numaralı paragrafında; "2 sayılı Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinin yürürlüğe girdiği 10/7/2018 tarihinden sonra istihdam edilmeye başlanan ve mevzuatta öngörülen hizmet birimleri ve/veya hizmet türleri dışında istihdam edilmekte olan sürekli işçilerin çalıştırıldıkları hizmet birimi ve hizmet türlerinin mevzuata uygun hale getirilmesine yönelik olarak ilgili kamu idaresince gerekli işlemlerin yapılması,.."

şeklinde açıklamalara yer verildiği görülmüştür.

III. İLGİLİ MEVZUAT

4. 18/10/1982 tarihli ve 2709 sayılı T.C. Anayasasının "Dilekçe, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkı" başlıklı 74 üncü maddesinde; "... 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. ...",

5. 14/06/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun "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.",

6. 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun; "Kurumca verilecek idarî para cezaları" başlıklı 102 nci maddesinin 1 fıkrasının n bendinde; (15/7/2016 tarihli ve 6728 sayılı Kanunun 76 ncı maddesiyle bu bendin 1/1/2018 tarihinde yürürlüğe gireceği hüküm altına alınmıştır.) "Kurumca dayanağı belirtilmek suretiyle diğer kanunlarda aşağıda belirtilen fiiller için idari para cezası öngörülmüş olsa dahi ayrıca bu Kanunun;..... n) (Ek:15/7/2016-6728/51 md.) Muhtasar ve prim hizmet beyannamesinde, sigortalıların işyerlerinde fiilen yaptıkları işe uygun meslek adı ve kodunu, gerçeğe aykırı bildiren her bir işyeri için aylık asgari ücreti geçmemek üzere meslek adı ve kodu gerçeğe aykırı bildirilen sigortalı başına asgari ücretin onda biri tutarında idari para cezası uygulanır."

7. 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 23 üncü maddesinde; "5018 sayılı Kanuna ekli (I), (II), (III) ve (IV) sayılı cetvellerde yer alan kamu idareleri (MİT Müsteşarlığı hariç) ile bunlara bağlı döner sermayeli kuruluşlar, bu Kanuna ekli (I) sayılı listede yer alan idarelerin merkez ve taşra teşkilatlarında; ödemeleri merkezi yönetim, sosyal güvenlik kurumu, fon, kefalet sandığı, yatırım izleme ve koordinasyon başkanlığı, gençlik hizmetleri ve spor il müdürlüğü bütçelerinden veya döner sermaye bütçelerinden, anılan liste kapsamındaki diğer idareler için ise kendi bütçelerinden karşılanan 4734 sayılı Kanun ve diğer mevzuattaki hükümler uyarınca personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alım sözleşmeleri kapsamında

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.

yükleniciler tarafından 4/12/2017 tarihi itibarıyla çalıştırılmakta olanlar; a) 657 sayılı Kanunun 48 inci maddesinin (A) bendinin (1), (4), (5), (6), (7) ve (8) numaralı alt bentlerinde belirtilen şartları taşımak, b) Herhangi bir sosyal güvenlik kurumundan emeklilik, yaşlılık veya malullük aylığı almaya hak kazanmamış olmak, c) Bu kapsamda çalıştırılmalarına ilişkin olarak açtıkları davalardan ve/veya icra takiplerinden feragat edeceğine dair yazılı beyanda bulunmak, ç) En son çalıştığı idare ile daha önce kamu kurum ve kuruluşlarında alt işveren işçisi olarak çalıştığı iş sözleşmelerinden dolayı bu madde ile tanınan haklar karşılığında herhangi bir hak ve alacak talebinde bulunmayacağını ve bu haklarından feragat ettiğine dair yazılı bir sulh sözleşmesi yapmayı kabul ettiğini yazılı olarak beyan etmek, kaydıyla, bu fıkranın yürürlüğe girdiği tarihten itibaren on gün içinde idaresinin hizmet alım sözleşmesinin yapıldığı birimine, sürekli işçi kadrolarında istihdam edilmek üzere yazılı olarak başvurabilirler... Birinci fıkrada yer alan 4/12/2017 tarihi itibarıyla çalışıyor olmak şartının tespitinde, Sosyal Güvenlik Kurumuna verilmiş olan sigortalı işe giriş bildirgeleri, işten ayrılış bildirgesi ve aylık prim ve hizmet belgeleri esas alınır. Ancak söz konusu tarihe ilişkin olarak anılan Kuruma yasal süresi dışında verilen belgelere dayanılarak bu madde hükmünden yararlanılamaz. 4/12/2017 tarihi itibarıyla çalıştırılmakta olduğu idarelerince tespit edilenlerden, hakkında bu tarihten sonra işten ayrılış bildirgesi verilenler bu madde hükümlerinden yararlanabilir... Sürekli işçi kadrolarına geçirilenler, birinci fıkrada öngörülen şartları taşıdıkları sürece ve çalıştırıldıkları teşkilat ve birimde geçiş işlemi yapılmadan önceki ihale sözleşmesi kapsamındaki hizmetleri yürütmek üzere istihdam edilebilir...”

8. 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 24 üncü maddesinde; “İl özel idareleri ve belediyeler ile bağlı kuruluşlarında ve bunların üyesi olduğu mahalli idare birliklerinde, birlikte veya ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlası il özel idareleri, belediyeler ve bağlı kuruluşlarına ait şirketlerde 4734 sayılı Kanun ve diğer mevzuat hükümleri uyarınca personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alım sözleşmeleri kapsamında yükleniciler tarafından 4/12/2017 tarihi itibarıyla çalıştırılmakta olanlar; a) 657 sayılı Kanunun 48 inci maddesinin (A) bendinin (1), (4), (5), (6), (7) ve (8) numaralı alt bentlerinde belirtilen şartları taşımak, b) Herhangi bir sosyal güvenlik kurumundan emeklilik, yaşlılık veya malullük aylığı almaya hak kazanmamış olmak, c) Bu kapsamda çalıştırılmalarına ilişkin olarak açtıkları davalardan ve/veya icra takiplerinden feragat edeceğine dair yazılı beyanda bulunmak, ç) En son çalıştığı idare veya şirket ile daha önce kamu kurum ve kuruluşlarında alt işveren işçisi olarak çalıştığı iş sözleşmelerinden dolayı bu madde ile tanınan haklar karşılığında herhangi bir hak ve alacak talebinde bulunmayacağını ve bu haklarından feragat ettiğine dair yazılı bir sulh sözleşmesi yapmayı kabul ettiğini yazılı olarak beyan etmek, kaydıyla bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren on gün içinde hizmet alım sözleşmesini yapan idareye veya şirkete, ek 20 nci madde kapsamındaki şirketlerinde işçi statüsünde çalıştırılmak üzere yazılı olarak başvurabilirler... Geçici 23 üncü maddenin ikinci, üçüncü, yedinci, sekizinci, dokuzuncu, onuncu, onikinci ve onaltıncı fıkraları hükümleri bu madde kapsamında yer alanlar hakkında da kıyasen uygulanır...”

9. Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımı Sözleşmeleri Kapsamında Çalıştırılmakta Olan İşçilerin Sürekli İşçi Kadrolarına veya Mahalli İdare Şirketlerinde İşçi Statüsüne Geçirilmesine İlişkin 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 23 ve Geçici 24 üncü Maddelerinin Uygulanmasına Dair Usul ve Esasların 7 nci maddesinin birinci fıkrasında; “Kapsamda olanlardan

istekliler, Ek-1 sayılı başvuru formunu eksiksiz doldurarak örnek-1 dilekçeyi de eklemek suretiyle 11/1/2018 tarihi mesai bitimine kadar idaresinin personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alım sözleşmesinin yapıldığı birimine, sürekli işçi kadrolarında istihdam edilmek üzere yazılı olarak başvurur. Başvuru elden yapılır. Belirtilen süre içinde yapılmayan başvurular dikkate alınmaz.”

düzenlemelerine yer verildiği görülmüştür.

IV. KAMU DENETÇİSİ ARIF DÜLGER'İN KAMU BAŞDENETÇİSİ'NE ÖNERİSİ

10. Kamu Denetçisi tarafından yapılan inceleme ve araştırma neticesinde; başvurunun reddi gerektiği yönündeki öneri Kamu Başdenetçisi'ne sunulmuştur.

V. DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. Hukuka ve Hakkaniyete Uygunluk Yönünden Değerlendirme

11. Başvuran, 1 numaralı paragrafta ayrıntılarına yer verilen başvurusunda; meslek kodunun temizlik iş kolundan çıkarılarak büro personeli ya da teknik personel iş koluna geçirilmesini talep etmiştir.

12. Öncelikle belirtmek gerekir ki meslek kodları Türkiye İş Kurumu tarafından ILO'nun “milli meslek sözlüklerinin hazırlanması ve kullanılması” yönündeki önerileri baz alınarak uluslararası mesleki sınıflama sistemi olan ISCO-88 (International Standard Classification of Occupations) ile uyumlu olarak belirlenen meslek unvanların sınıflandırılmasına yarayan kod sistemidir. Söz konusu kod sistemi ulusal iş gücü piyasasında yer alan mesleklere ilişkin verilerin etkin bir şekilde toplanabilmesi ve toplanan bu verilerden yola çıkarak ulusal meslek standartlarının oluşturulması, iş gücü piyasasının meslekler açısından ne şekilde bir yapıya sahip olduğunun belirlenmesi ve iş gücü piyasasına ilişkin politika üretiminde kullanılmaktadır.

13. İşverenler tarafından Sosyal Güvenlik Kurumuna gönderilen sigortalı işe giriş bildirgelerinde ve aylık prim ve hizmet belgelerinde meslek kodunun girildiği bölüm yer almakta olup, işverenler söz konusu bölümlere çalıştırdıkları sigortalı için geçerli olan kodu girmekte ve sigortalılara ilişkin işverenlerce girilen meslek kodları Sosyal Güvenlik Kurumu tarafından kayıt altına alınmaktadır. Ayrıca, Sosyal Güvenlik Kurumu tarafından Kurumumuza gönderilen cevabi yazıda da belirtildiği üzere meslek kodunun hatalı bildirilmesi durumunda işverenlerin Sosyal Güvenlik Kurumuna dilekçe ile başvurmaları sonucunda hatalı meslek kodu düzeltme işlemi de gerçekleştirilmektedir.

14. Somut olaya bakıldığında; 06/11/2019 tarihli S.G.K. Hizmet Dökümünde başvuranın meslek kodunun 2012/11 inci ayında 9112.06 Temizlik Görevlisi, 2014/4 üncü ayında 9622.02 Beden İşçisi (Genel), 2016/01 inci ayından 2019/09 uncu ayına kadar 9112.06 Temizlik Görevlisi olarak bildirildiği tespit edilmiştir.

15. 7079 sayılı Kanunun 118 inci maddesinde belirtilen hükümler ile Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Personel Çalıştırılmaya Dayalı Hizmet Alımı Sözleşmeleri Kapsamında Çalıştırılmakta Olan İşçilerin Sürekli İşçi Kadrolarına veya Mahalli İdare Şirketlerinde İşçi Statüsüne Geçirilmesine İlişkin 375 Sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Geçici 23 ve Geçici 24 üncü Maddelerinin Uygulanmasına Dair Usul ve Esaslar çerçevesinde başvuranın işçi kadrosuna geçmek için doldurduğu Sürekli İşçi Kadrolarına/ Geçici İşçi Pozisyonlarına

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.

Geçişte Başvuru Formunda yer alan “en son çalıştığı işin niteliği” bölümündeki 1 no.lu kodun işaretlediği, söz konusu kodun karşılığının da “temizlik” olduğu bu sebeple de temizlik işçisinin görev tanımına uygun görevler verildiği ayrıca başvuranın 2013-2014 yılları arasında büro elamanı olarak hizmet verdiğine dair bilgiye dosyadan ulaşılsa da sonraki dönemde ve özellikle geçiş işlemi yapılmadan önceki ihale sözleşmesi gereği yürüttüğü hizmetin temizlik olduğu idarenin bilgi ve belgelerinden anlaşılmıştır.

16. Nitekim idarece gönderilen belgelerde başvuranın 2016-2017-2018 yılları temizlik, kalorifercilik, kilimcilik, yeşil alan tanzim ve bakım-büfe hizmetleri, büro hizmetleri, şoförlük ve teknisyen yardımcısı sınıfları hizmet alım ihalesine binaen temizlik işçisi statüsünde çalışmaya başladığı ve 696 sayılı KHK sonrasında da sürekli işçi olarak çalışmaya devam ettiği halen fiilen temizlik işini yapmaya devam ettiği açıklanmış olup ayrıca idare tarafından gönderilen belgelerin incelenmesi neticesinde başvuranın belirli iş sözleşmesinde yapılacak işin karşılığının genel temizlik olarak belirlendiği tespit edilmiştir.

17. Dolayısıyla, 7079 sayılı Kanunun 118 inci maddesinde yer verilen “*sürekli işçi kadrolarına geçirilenler, birinci fıkrada öngörülen şartları taşıdıkları sürece ve çalıştırıldıkları teşkilat ve birimde geçiş işlemi yapılmadan önceki ihale sözleşmesi kapsamındaki hizmetleri yürütmek üzere istihdam edilebilir*” hükmüne ve 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanununa göre sigortalıların işyerlerinde fiilen yaptıkları işe uygun meslek adı ve kodunun belirlenmesi gerektiğinden, idare tarafından mevzuata uygun davranıldığı ve sürekli işçi kadrosuna yapılan atamadan sonra da başvuranın atamadan önceki yaptığı işe uygun alanda görev yapmasının sağlandığı anlaşılmıştır.

18. Yukarıda yapılan açıklamalar ışığında taşeron işçi statüsünde görev yapan başvuranın sürekli işçi kadrosuna geçirilirken hangi iş kolunda hangi görevi yapıyorsa o iş kolundan Sosyal Güvenlik Kurumuna bildirimini yapıldığı, taşeron firma üzerinden temizlik personeli olarak alınan personelin, kadroya geçirilmeden önceki dönemde de fiilen yaptığı işe uygun kadroya yerleştirildiği anlaşıldığından idare tarafından yapılan işlemin hukuka uygun olduğu anlaşılmıştır

19. İdarenin konu ile ilgili açıklamaları, ilgili mevzuat ve tüm dosya kapsamı birlikte değerlendirildiğinde; idarenin işleminin hukuka ve hakkaniyete uygun olduğu, başvuranın “büro personeli” ya da “teknik personel” meslek koduna atamasının yapılması talebinin reddedilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

B. İyi Yönetim İlkeleri Yönünden Değerlendirme

20. 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 değerlendirme neticesinde; idarenin, başvurana verdiği cevapta hangi sürede hangi mercilere başvurabileceğini göstermediği bu nedenle “karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi” ilkesine uygun davranılmadığı tespit edilmiş olup, idarenin bahse konu ilkeye uygun davranması önerilmektedir.

VI. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN AÇIKLAMA

21. 6328 sayılı Kanununun 21 inci maddesinin birinci fıkrası uyarınca, bu Ret Kararının başvurana tebliğ tarihinden itibaren, ilgili idarenin işlemine karşı (varsa) dava açma süresinden kalan süre kaldığı yerden işlemeye devam edecek olup Siirt İş Mahkemelerinde yargı yolu açıktır.

VII. KARAR

Yukarıda açıklanan gerekçe ve dosya kapsamına göre **BAŞVURUNUN REDDİNE**,

Kararın **Başvurana ve SİİRT ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜNE** tebliğine,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisince karar verildi.

e-imzalıdır
Şeref MALKOÇ
Kamu Başdenetçisi