

1. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/622

**YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI**

**STEYEN (DAVACI)** : ....  
**VEKİL** : AV. BARI ÇELİNGİR - UETS[...]

**KARŞI TARAF (DAVALI)** : ONDOKUZ MAYIS ÜNİVERSİTESİ  
**VEKİL** : REKTÖRLÜĞÜ : AV. ....  
19 Mayıs Üniversitesi Rektörlüğü Atakum /SAMSUN

**STEMİN ÖZETİ** : Ondokuz Mayıs Üniversitesi Rektörlüğü Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığından teknisyen olarak görev yapan davacının, doğum sonrası yarım zamanlı çalışmaya istemiyle yaptığı başvurunun reddine dair Ondokuz Mayıs Üniversitesi Rektörlüğü Personel Daire Başkanlığının 24.05.2023 tarih ve E-18084567-929-2300004162 sayılı işlemi; davacının 09.05.2022 doğum tarihli çocuğuna yarı itibarıyla annesine en çok ihtiyaç duyduğu dönemde olduğu, kanunla tanınan bir haktan faydalanma koşullarının Cumhurbaşkanlığına belirlenmemiş olmasının hakkın kullanımına engel olmayacağı, davacı başvurusunun reddinin haksız ve hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ve yürütmenin istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : 657 sayılı Yasaya eklenen Ek 43'üncü maddede, doğum sonrası yarım zamanlı çalışmaya hakkının kullanımına ilişkin usul ve esaslar ile bu haktan yararlanamayacak memurları; hizmet sınıfı, kadro unvanı, kurum veya teklif bazında birlikte veya ayrı ayrı belirlemeye Cumhurbaşkanlığı'nın yetkili olduğu düzenlendiği, kanun koyucunun bu haktan yararlanacaklara ilişkin esasları belirleme hususunu Cumhurbaşkanlığı kararına bırakmasının kasıtlı bir irade olduğu, Cumhurbaşkanlığı henüz bu yönde bir düzenlemeye gidilmediği, henüz düzenleme yapılmamış bir konuda idarenin takdir yetkisinin bulunmadığı, ileri sürülerek yürütmenin durdurulmasının ve davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLET ADINA**

Karar veren Samsun Nöbetçi Daire Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek yürütmenin durdurulması isteminin gereği görüldü:

**Anayasanın 128'inci maddesinin 2'nci fıkrasında;** "Memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir. Ancak, malî ve sosyal haklara ilişkin toplu sözleşme hükümleri saklıdır." hükmü yer almıştır.

**657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Mazeret izni" başlıklı 104'üncü maddesinde;** "(...) F) (Ek: 29/1/2016 - 6663/6 md.) Doğum sonrası analık izni süresi sonunda kadın memur, isteği hâlinde çocuğun hayatta olması kaydıyla analık izni bitiminde başlamak üzere ayrıca süt izni verilmeksizin birinci doğumda iki ay, ikinci doğumda dört ay, sonraki doğumlarda ise altı ay süreyle günlük çalışmaya süresinin yarısı kadar çalışabilir. Çocuk doğumlarında bu süreler birer ay ilave edilir. Çocuk engelli doğması veya doğandan sonraki on iki ay içinde çocuğun engellilik durumunun tespiti hâllerinde bu süreler on iki ay olarak uygulanır. Üç yaşını doldurmayan bir çocuğu eyle birlikte veya münferit olarak evlat edinen memurlar ile memur olmayan eyle münferit olarak evlat edinmesi hâlinde memur olan eyle de, istekleri üzerine (A) fıkrası uyarınca verilen sekiz haftalık iznin bitiminden itibaren bu haktan aynı esaslar çerçevesinde yararlanır. Memurun çalışmaya süreleri ilgili kurum tarafından belirlenir. (...)” hükmüne, "Doğum sonrası yarım zamanlı çalışmaya" başlıklı **EK 43'üncü maddesinde;** "Doğum yapan



1. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2023/622

memurlar do um sonrası analık izninin veya 104 üncü maddenin (F) fıkrası uyarınca kullanılan izin, e i do um yapan memurlar ise babalık izninin bitiminden, ilgili mevzuatı uyarınca çocu un mecburi ilkö retim ça ının ba ladı ı tarihi takip eden ay ba ına kadar olan dönemde, ayrıca süt izni verilmeksizin haftalık çalı ma saatlerinin normal çalı ma süresinin yarısı olarak düzenlenmesini talep edebilirler. Bu kapsamda yarım zamanlı çalı maya ba layan memur, aynı çocuk için bir daha bu haktan yararlanmamak kaydıyla ba vuru tarihini izleyen ay ba ından geçerli olmak üzere normal zamanlı çalı maya dönebilir. Bu fıkra hükmünden yararlanan memura, yarım zamanlı çalı maya ba ladı ı tarihi izleyen ay ba ından itibaren, mali haklar ile sosyal yardımlarına ili kin her bir ödeme unsurunun yarısı esas alınarak ödeme yapılır. Bunların fiili çalı maya ba lı ödemeleri hakkında ise ilgili mevzuat hükümleri uygulanmaya devam olunur. Derece yükselmesi ile kademe ilerlemesi için aranan süreler açısından bu ekinde çalı ılan dönemdeki hizmet süreleri yarım olarak dikkate alınır. Bu kapsamdaki memurun çalı ma saatleri ilgili kurum tarafından belirlenir. Bir çocu u e iyle birlikte veya münferit olarak evlat edinen memurlar ile memur olmayan e in münferit olarak evlat edinmesi hâlinde memur olan e leri de istekleri üzerine çocu un fiilen teslim edildi i tarihten veya 104 üncü maddenin (A) fıkrası uyarınca sekiz haftalık izin verilmesi ya da aynı maddenin (F) fıkrası uyarınca izin kullanılması hâlinde bu izinlerin bitiminden itibaren bu fıkra hükümlerinden yararlanır. Yarım zamanlı çalı ma hakkının kullanımına ili kin usul ve esaslar ile bu haktan yararlanamayacak memurları; hizmet sınıfı, kadro unvanı, kurum veya te kilat bazında birlikte veya ayrı ayrı belirlemeye Cumhurba kanı yetkilidir." hükmüne yer verilmi tir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Ondokuz Mayıs Üniversitesi Rektörlü ü Yapı leri ve Teknik Daire Ba kanlı ından teknisyen olarak görev yapan davacının, do um sonrası yarım zamanlı çalı ma istemiyle yaptı ı ba vurunun reddine dair Ondokuz Mayıs Üniversitesi Rektörlü ü Personel Daire Ba kanlı ının 24.05.2023 tarih ve E-18084567-929-2300004162 sayılı i lemin ile söz konusu hakkın kullanımına ili kin usul ve esaslar ile yararlanabilecek memurların belirlenmedi inden bahisle yarım zamanlı çalı ma hakkından yarlanılmasının konuya ili kin mevzuatın yürürlü e girmesinden sonra mümkün olabilece i gerekçesiyle reddedilmesi üzerine anılan i lemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

29.01.2016 tarihinde kabul edilen ve 10.02.2016 tarih ve 29620 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 6663 sayılı Gelir Vergisi Kanunu ile Bazı Kanunlarda De i iklik Yapılmasına Dair Kanun'un 10'uncu maddesi ile 657 sayılı Kanuna EK Madde 43 eklenmi olup, bu düzenleme ile do um yapan, e i do um yapan ya da bir çocu u e iyle birlikte veya münferit olarak evlat edinen memurlar ile memur olmayan e in münferit olarak evlat edinmesi hâlinde memur olan e ler açısından çalı ma saatlerinin normal çalı ma süresinin yarısı olarak düzenlenmesini talep edebilme hakkı tanındı ı ve bu hakkın çocu un mecburi ilkö retim ça ının ba ladı ı tarihi takip eden ay ba ına kadar olan dönemi kapsadı ı anla ılmaktadır.

Davacının nüfus kayıt örne inin incelenmesinden, 09.05.2022 do um tarihli olmakla henüz mecburi ilkö retim ça ına gelmemi bir çocu unun bulundu u anla ılmaktadır.

Bu durumda; her ne kadar ilgili hükümde yarım zamanlı çalı ma hakkının kullanımına ili kin usul ve esaslar ile bu haktan yararlanabilecek memurların belirlenmedi i gerekçesiyle davacı tarafından yapılan ba vuru reddedilmi ise de, do um yapan ve 657 sayılı Yasa kapsamında sözleşmeli personel olarak görev yapmakta olan davacının kendisine kanunen tanınan hakkı kullanmasının önünde yasal bir engel bulunmadı ı, davacının kanunen aranan ko ulları sa ladı ı, haktan yararlandırılmaya ili kin usul ve esaslara yönelik olarak henüz bir düzenleme yapılmamı olmasının açıkça kanunla tanınmı hakkın kullanılmasına engel olamayaca ı, kaldı ki yasa metni ile haktan yararlanabileceklerin de il, yararlanamayacak olanların belirlenece inin ifade edildi i ve esasen memurların bu haktan yararlanmalarının öngörüldü ü, söz konusu düzenlemenin ne zaman yapılaca ı hususunda herhangi bir sürenin de belirlenmedi i ve bu durumun hakkın belirlilik ilkesine aykırı olarak belirsiz bir sürede kısıtlanmasına yol açaca ı hususları dikkate alındı ında, davacı tarafından haftalık çalı ma süresinin 657



T.C.  
SAMSUN

1. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2023/622

sayılı Devlet Memurları Kanununun Ek-43 maddesi uyarınca normal çalı ma süresinin yarısı olarak düzenlenmesi talebiyle yapılan ba vurunun reddine ili kin dava konusu i lemde hukuka uyarlık bulunmadı ı sonucuna ula ılmı tır.

Açıklanan nedenlerle, açıkça hukuka aykırı olan ve uygulanması durumunda telafisi güç zararlara yol açabilecek nitelikte bulunan dava konusu i lemin, teminat alınmaksızın, 2577 sayılı Kanun'un 27/2. maddesi uyarınca, **yürütmesinin durdurulmasına**, bu kararın tebli tarihini izleyen günden itibaren 7 gün içerisinde Samsun Bölge dare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere, 02/08/2023 tarihinde oy birli iyle karar verildi.

Nöbetçi Ba kan  
ALTAR GÖKÇ MEN  
103141

Üye  
AL EM R BALAKBABALAR  
191794

Üye  
VEYSEL I IK  
182259

