

T.C.
BAŞBAKANLIK
Diyanet İşleri Başkanlığı
Hukuk Müşavirliği

Sayı : 65752239.045.02-
Konu : [REDACTED]

İNSAN KAYNAKLARI GENEL MÜDÜRLÜĞÜNE

İlgi : 07/05/2015 tarihli ve 47417858-903.02.01-9333 sayılı yazınız.

[REDACTED] İli [REDACTED] İlçe Müftülüğünde Hizmetli kadrosunda olup memur kadrosuna atanmak isteyen [REDACTED] 'ın, 1999 yılında Devlet memurluğuna ilk girişte imam-hatip olarak atandığı, aday memurluğu devam ederken hizmetli kadrosuna geçtiği ve halen hizmetli olarak çalıştığı belirtilerek, imam-hatiplik kadrosunun müktesep hak olarak kabul edilip memur kadrosuna atanıp atanamayacağı hususunda tereddüte düşüldüğünden bahisle ilgi yazıyla Müşavirliğimiz görüşü istenmektedir.

İlgi yazı eki hizmet cetvelinin incelenmesinde, adı geçenin 08/02/1999 tarihinde aday Devlet memuru olarak imam-hatiplik kadrosunda göreve başladığı, yedi ay kadar çalıştıktan sonra 30/08/2009 tarihinde Hizmetli kadrosuna geçtiği ve halen bu kadroda çalıştığı anlaşılmaktadır.

Diyanet İşleri Başkanlığı Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin Eşdeğer kadrolar başlıklı 44 üncü maddesinin birinci fıkrasında, imam-hatipler beşinci kademede, memurlar ise bir alt kademe olan altıncı kademede yer almış, ikinci fıkrasında da, eşdeğer kadrolardan aynı kademede bulunan kadrolar arasındaki geçişler ile üst kademeden alt kademelerdeki kadrolara geçişlerde, adaylığı kalkmış olmak ve atanılacak kadronun şartlarını taşımak kaydıyla ilgili mevzuatında belirtilen diğer şartlar aranmaksızın sınavsız atama yapılabileceği belirtilmiştir.

İmam-hatiplerin, memur kadrolarına, şartlarını taşımak kaydıyla sınavsız atanabilmesinde herhangi bir engel bulunmamakla birlikte, adı geçenin aday memur olarak görev yaptığı yaklaşık 7 aylık imam-hatiplik görevinin, imam-hatiplik unvanını ihraz edip etmediği yönünün incelenmesi gerekmektedir. Başka bir ifade ile, aday memurluk süresi içinde yaptığı imam-hatiplik görevinin kazanılmış hak olarak kabul edilip edilemeyeceği hususunun incelenmesi gerekmektedir.

Kazanılmış hak öğretide; “doğumu anında hukuka uygun olarak tamamlanmış ve böylece kişiye özgü lehte sonuçlar doğurmuş, daha sonra mevzuat değişikliği ya da işlemin geri alınması gibi nedenlere rağmen hukuk düzenince korunması gereken hak şeklinde; Danıştay kararlarında; objektif bir hukuk kuralının ilgili kişi hakkında uygulanması veya kendiliğinden uygulanacak hale gelmesi, böylece objektif ve genel hukuki durumun kişisel bir işlemle özel hukuki duruma dönüşmesi veya eski kanun yürürlükte iken kesin bir surette kazanılan yani hukukça korunmakta bulunan ve bir iddia haline gelen hak; Yargıtay kararında, yasalara uygun olarak gerçekleşen hak ve Anayasa Mahkemesinin 03/04/2001 tarihli ve E.1999/50, K.2001/67 sayılı kararında ise, kişinin bulunduğu statüden doğan, tahakkuk etmiş ve kendisi yönünden kesinleşmiş ve kişisel alacak niteliğine dönüşmüş hak olarak tanımlanmıştır.

Buna göre öğretide ve yargı kararlarında kazanılmış hakkın oluşması için, birkaç şartın birlikte gerçekleşmesi aranmaktadır. Bunlar; hakkın bireysel bir işlem kurulduktan sonra kişiselleşerek somutlaşması, işlemin ve hukuki durumun tamamlanması sonucunda fiilen/eylemlilik olarak elde edilmiş bir hak olması, bu hakkın hukuka uygun olarak gerçekleşmiş olması ve hakkın elde edildikten sonra bir süre kullanılmasıdır.

Yargı kararları karşısında, mevzuatta aranan şartları taşıması sebebiyle imam-hatiplik görevine atanan ve 7 ay gibi bir süre bu görevi yürüten adı geçenin, imam-hatiplik unvanını ihraz ettiği, başka bir ifade ile imam-hatiplik unvanının kendisi için bir kazanılmış hak olduğu sonucuna varılmaktadır.

25/10/2011 tarihli ve 28095 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Diyanet İşleri Başkanlığı Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 33 üncü maddesinde, “Bu Yönetmelik kapsamındaki görevlere ilgili mevzuatı uyarınca atanmış olanların kazanılmış hakları saklıdır,” hükümlerine yer verilerek suretiyle Başkanlığımızda görev yapan kamu görevlilerinin hakları korunmuştur.

Yukarıda yer alan mevzuat hükümlerinin ve açıklamaların birlikte değerlendirilmesinde, [REDACTED] 'ın yapmış olduğu imam-hatiplik görevinin kendisi için kazanılmış hak olarak kabul edilebileceği ve şartlarını taşıması halinde sınavsız olarak memur kadrosuna atanmasının ise İdarenin takdirinde olduğu mütalaa olunmaktadır.

Bilgilerinize arz ederim.

Mustafa DAVARCI
I. Hukuk Müşaviri