ADI SOYADI :

BABA ADI :

MEMLEKETİ :

D.YERİ TARİHİ :

SİCİLİ :

NASBI : ÖZÜ: Nöbet Hizmetleri Hakkında.

T.C.NUMARASI :

KOMUTANLIK ÖNÜNE

İLGİ: Gnkur.Bşk.lığının 20 Kasım 2013 tarihli PER.: 26702250-1040-107548-13/Per.Ynt.ve Koor.Ş.(2) 87326631 sayılı ve

“Doğumdan sonra iki yıl nöbet muafiyeti” konulu yazısı.

(b) Gnkur.Bşk.lığının 26 Eylül 2013 tarihli, PER.. 26702250-1040-2280-13/Per.İşl.D.Svl.Me.ve İşçi ş.12577847

Sayılı yazısı.

(c) 6111 Sayılı Torba Kanun.

(ç) Anayasa Mahkemesinin 12 Temmuz 2013 tarihli, ve 28705 sayılı Resmi Gazete yayımlanan kararı.

1. ……………………………………………………………… (Hemşire) olarak görev yapmaktayım.nöbet muafiyeti hakkında ilgi (a) yazı ile müracaatta bulundum. İlgi (b) yazı ile müracaatımın kabul edilmediği tarafıma bildirilmiştir.

2. Anayasamızın “**Çalışma Şartları ve Dinlenme Hakkı**” başlıklı 50’nci maddesi, dinlenmenin çalışmaların hakkı olduğu; 18’inci maddesinde ise, hiç kimsenin zorla çalıştırılamayacağı ve angaryanın yasak olduğu düzenlenmiştir.

3. Her ne kadar Devlet Memurları Kanununun 232 nci maddesinde, Devlet Memurları Kanununun 99, 100, 101 ve 138 nci maddelerinin TSK.da görevli devlet memurlarına uygulanamayacağı belirtilmiş ise de; bu düzenleme, sivil memurlar yönünden **Anayasa ile güvence altına alınmış olan dinlenme hakkını ortadan kaldırmamaktadır.** Nitekim Askeri Yüksek İdare Mahkemesinin bir ilamı, bu yöndeki tespitlerimizi teyit eder niteliktedir.

4. **Askeri Yüksek İdare Mahkemesi 14.11.2006 tarihli ve 2006/174 E-2006/896K**. Sayılı ilamında, Anayasamızdaki amir hükümlerine uyum arz edecek şekilde; memurların haftalık 40 saatin üzerinde çalıştırılmalarının “**Dinlenme hakkının ihlali”** olacağını karara bağlamıştır.

5. Ayrıca **Danıştay** **1’inci Dairesi 07.06.1982 tarih ve1982/119 E-1982/121K. Sayılı ilamında**; dinlenmenin sağlığı korumanın koşullarından biri olduğuna, dinlenen memurun çalışmaktan doğan yorgunluğu ve yıpranmayı gidermiş olmaktan dolayı iş hayatında daha verimli olacağına işaret ederek dinlenme ve izin haklarının önemine ve yeterince dinlenmeden çalışmanın/çalıştırılmanın hukuka aykırılığına ve verimsizliğine dikkat çekmiştir.

6. 6111 sayılı torba kanun ve Devlet Memurları Kanununun 101’nci maddesinde “kadın memurlara; tabip raporunda belirtilmesi hâlinde hamileliğin yirmidördüncü haftasından önce ve her hâlde hamileliğin yirmidördüncü haftasından itibaren ve doğumdan sonraki iki yıl süreyle gece nöbeti ve gece vardiyası görevi verilemez. Engelli memurlara da isteği dışında gece nöbeti ve gece vardiyası görevi verilemez” hükmü amirdir.

Her ne kadar Devlet Memurları Kanununun 232 nci maddesinde, Devlet Memurları Kanununun 99,100,101’nci maddelerinin TSK.da görevli devlet memurlarına uygulanamayacağı karar altına alınmış ise de; Askeri Yüksek İdare Mahkemesinin 14.11.2006 tarih ve 2006/174 E-2006/896K. sayılı kararında da açıkça belirtildiği üzere, **bu düzenleme TSK.da görevli memurların haftalık çalışma sürelerinin 40 saatin üzerinde olabileceği sonucunu doğurmamaktadır. Kaldı ki Yüksek İdare Mahkemesi 40 saati aşan çalışmanın dinlenme hakkının ihlali anlamına geleceğine işaret etmektedir.**

7. Danıştay 2’nci Dairesi 2010/4034 sayılı Yürütmeyi Durdurma Kararında; Anayasamızın angaryayı yasakladığını, mesai saatleri dışında da hizmet veren yaygın eğitim kurumlarından görevli yöneticilerin haftalık kırk saatlik çalışma süresine ek olarak mesai saatleri dışında yerine getirdikleri idari nöbet görevinin karşılığında izin kullandırılacağına ilişkin hükümlerin yönetmelikte yer almamasına dair işlemin yürütülmesinin durdurulmasına, karar vermiştir. Danıştay kararından da anlaşılacağı üzere, kamu personelinin haftalık 40 saati aşan çalışmalarının mutlaka izinle giderilmesi gerekmektedir. Bu karardan hareketle memurların ister mesai saatleriyle olsun ister nöbet sistemiyle olsun çalışmalarının haftalık 40 saati aşmaması gerektiği, 40 saati aşan çalışmaların dinlenme hakkının ihlali anlamına geleceği görülmektedir.

8. Sonuç olarak, İlgi (ç) Anayasa mahkemesinin kararı ile Türk Silahlı kuvvetlerinde çalışan sivil memurların “657 Sayılı Devlet Memurları Kanunu’na tabi ve TSK’da “Sivil Memur” ifadesi ile adlandırılan devlet memurları olduğu anlaşılmaktadır. Bu görevlilerden, işçi ile benzer görevlerde çalışan personelin maliyet açısından memur olarak çalıştırılan esasen işçinin yaptığı iş ile farkı bulunmayan çalışanlar, bazen yetki dahi kullanabilen ancak hiçbir zaman istihbarat, asayiş, askeri yetki ve görevi bulunmayan kamu görevlileri olduğu anlaşılmaktadır. Bu personelin, hizmetin yürütümü sırasında tabi olduğu 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ve TSK İç Hizmet Kanunu hükümlerine aykırılık halinde esasen uygulanacak hukuk 657 sayılı Devlet Memurları’nın tabi olduğu hukuktur.” Yukarıda anlatılan nedenlerden dolayı gerek doğum sonrası doğum yapan memurların iki yıl süreyle nöbetten muaf tutulması, gerekse memurların askeri kişi sayılmaması nedeniyle çalışma düzenlerinin yukarıda belirtilen kanun ve kararlar gereği uygulanması arz olunur.