

T.C.
ADANA
2. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2009/1659
KARAR NO : 2010/507

DAVACI : ADEM AVCIOĞLU
VEKİLİ : AV. MUHSİN ÖZKALE
İnönü Cad. Güneş Plaza Kat:1 No:102 Seyhan/ADANA

DAVALI : ÇUKUROVA ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜ
VEKİLİ : AV. ULGAR ÖZGÜR KÖKKİZ
Çukurova Üniversitesi Hukuk Müşavirliği Yüreğir/ADANA

DAVANIN ÖZETİ : Çukurova Üniversitesi Tıp Fakültesi Balcalı Hastanesinde Güvenlik Görevlisi olarak görev yapmakta iken Rektörlük emrine görevlendirilen davacının, ek ödemedeki yararlandırılması istemiyle yapmış olduğu başvurusunun, 2009 yılında almış olduğu döner sermaye ödemeleri toplam net tutarının 2010 yılında 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3. maddesinin 1. fıkrasına göre yapılması öngörülen toplam net tutara ulaştığı tarihten itibaren ek ödeme yapılmaya başlanacağı gerekçesiyle reddine ilişkin Çukurova Üniversitesi Rektörlüğünün 09.11.2009 tarih ve 10583-13719 sayılı işleminin; hukuka aykırı olduğu, döner sermaye ödenmeyen bir birimde çalışması nedeniyle ek ödemedeki yararlandırılması gerektiği, aksi düşüncenin kabulünün ek ödemenin amacına aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ile yoksun kaldığı ek ödeme tutarının yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının döner sermaye alan birimde çalışırken döner sermaye almayan bir birime atanması nedeniyle ancak mevzuat hükmü gereği tarafına 2009 yılında almış olduğu döner sermaye ödemeleri toplam net tutarının 2010 yılında 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3. maddesinin 1. fıkrasına göre yapılması öngörülen toplam net tutara ulaştığı tarihten itibaren ek ödeme yapılmaya başlanacağı belirtilerek tesis edilen işlemin yerinde olduğu, bu nedenle davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Adana 2. İdare Mahkemesi'nce, duruşma için önceden belirlenerek taraf ıra bildirilen 16/04/2010 tarihinde davacı ve vekili Av. Muhsin ÖZKALE ile davalı idare vekili Av.Ulgar Özgür KÖKKİZ'in geldiği görölerek duruşmaya başlandı, taraflara usulüne uygun söz verilip iddia ve savunmaları dinlendikten sonra duruşmaya son verilip dosyadaki belgeler incelenerek işin gereği görüldü;

Dava; Çukurova Üniversitesi Tıp Fakültesi Balcalı Hastanesinde Güvenlik Görevlisi olarak görev yapmakta iken Rektörlük emrine görevlendirilen davacının, ek ödemedeki yararlandırılması istemiyle yapmış olduğu başvurusunun reddine ilişkin Çukurova Üniversitesi Rektörlüğünün 09.11.2009 tarih ve 10583-13719 sayılı işleminin iptali ile yoksun kaldığı ek ödeme tutarının yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 31/03/2006 tarih ve 26125 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 5473 sayılı Kanunun 1. maddesiyle eklenen Ek 3. maddesinde; "Anayasa Mahkemesi, Yargıtay, Danıştay, Sayıştay, Yüksek Seçim Kurulu, Adalet Bakanlığı, İçişleri Bakanlığı (Kefalet Sandığı dahil), Millî Eğitim Bakanlığı, Bayındırlık ve İskân Bakanlığı, Ulaştırma Bakanlığı, Tarım ve Köyşleri Bakanlığı, Enerji ve Tabii Kaynaklar Bakanlığı, Kültür ve Turizm Bakanlığı, Çevre ve Orman Bakanlığı, Savunma Sanayii Müsteşarlığı, Avrupa Birliği Genel Sekreterliği, Diyanet İşleri Başkanlığı, Afet ve Acil Durum Yönetimi Başkanlığı, Atatürk Kültür, Dil ve Tarih Yüksek Kurumu Başkanlığı ile bağlı kuruluşları, Türk Patent Enstitüsü Başkanlığı, GAP Bölge Kalkınma İdaresi Başkanlığı, Özel Çevre Koruma Kurumu Başkanlığı, Millî Savunma Bakanlığı Akaryakıt İkmal ve NATO POL Tesisleri İşletme Başkanlığı, Yükseköğretim Kurulu, üniversiteler ile yüksek teknoloji enstitüleri, Emniyet Genel Müdürlüğü, Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü, Karayolları Genel Müdürlüğü, Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü, Orman Genel Müdürlüğü, Tarım Reformu Genel Müdürlüğü, Petrol İşleri Genel

T.C.

ADANA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2009/1659

KARAR NO : 2010/507

Müdürlüğü, Sosyal Hizmetler ve Çocuk Esirgeme Kurumu Genel Müdürlüğü, Basın-Yayın ve Enformasyon Genel Müdürlüğü, Gençlik ve Spor Genel Müdürlüğü, (...), Sivil Havacılık Genel Müdürlüğü, Devlet Opera ve Balesi Genel Müdürlüğü, Devlet Tiyatroları Genel Müdürlüğü, Elektrik İşleri Etüt İdaresi Genel Müdürlüğü, İller Bankası Genel Müdürlüğü, Türkiye ve Orta-Doğu Amme İdaresi Enstitüsü Genel Müdürlüğü, Maden Tetkik ve Arama Genel Müdürlüğü, il özel idareleri ve belediyeler ile bunların bağlı kuruluşları, il özel idareleri ve belediyelerin kurdukları mahallî idare birlikleri ile Atatürk Orman Çiftliği Müdürlüğü'nün merkez ve taşra teşkilâtı ile varsa bunların döner sermaye kadrolarında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa göre istihdam edilen memurlar ile aylıklarını 2802 sayılı Hâkimler ve Savcılar Kanunu ve 2914 sayılı Yükseköğretim Personel Kanununa göre alanlara, subay, sözleşmeli subay, astsubay, sözleşmeli astsubay, uzman jandarma ve uzman erbaşlara, kamu iktisadi teşebbüsleri ve bağlı ortaklıklarda 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnameye ekli (I) sayılı cetvelde gösterilen kadrolar dışında 657 sayılı Kanun hükümlerine göre aylık alan memurlara, en yüksek Devlet memuru aylığının (ek gösterge dahil) % 200 ünü geçmemek üzere her ay ek ödeme yapılabilir. Ek ödemenin oranı ile esas ve usulleri; görev yapılan birim ve iş hacmi, görevin önem ve güçlüğü, görev yerinin özelliği, çalışma süresi, personelin sınıfı, rütbesi, kadro veya görev unvanı, derecesi, atanma usulü ile emsali veya benzeri görev ve unvanlarda bulunan personele mali haklar kapsamında yapılan her türlü ödemeler dahil almakta oldukları toplam ödeme tutarları gibi kriterler birlikte veya ayrı ayrı dikkate alınarak, Maliye Bakanlığının teklifi üzerine Bakanlar Kurulunca belirlenir. Emsali veya benzeri görev ve unvanlarda bulunan personel arasındaki ücret dengesini sağlamak amacıyla, mali haklar kapsamında yapılan her türlü ödemeler dahil alınmakta olunan toplam ödeme tutarları esas alınarak, emsali veya benzeri görev ve unvanlarda bulunan personel için farklı oranlar belirlenebilir veya hiçbir belirleme yapılmayabilir.

Birinci fıkra kapsamına giren personelden; her derece ve türdeki örgün ve yaygın eğitim kurumlarında görev yapan yönetici ve öğretmenler ile sosyal hizmet kuruluşlarında görev yapan öğretmenler hariç olmak üzere fiilen yapılmayan ders karşılığı ek ders ücretinden yararlananlara, bu Kanun Hükmünde Kararnamenin ek 2 nci maddesi, 19/6/1979 tarihli ve 2252 sayılı Kanunun 4 üncü maddesi, 16/4/2003 tarihli ve 4848 sayılı Kanunun 32 nci maddesinin üçüncü fıkrası, 1/5/2003 tarihli ve 4856 sayılı Kanunun 35 inci maddesinin üçüncü fıkrası, 22/2/2005 tarihli ve 5302 sayılı Kanunun 63 üncü maddesi, 10/11/2005 tarihli ve 5431 sayılı Kanunun 25 inci maddesinin son fıkrasında öngörülen ödemelerden yararlananlar ile (Mülga ibare: 24/07/2008-5793 S.K./46.mad) (...), kadro karşılığı sözleşmeli olarak istihdam edilenlere, bir kadroya açıktan, kurum içinden veya kurum dışından vekâlet ettirilenlere vekâlet edilen görev nedeniyle birinci fıkraya göre ödeme yapılmaz. Söz konusu ödemelerin ilgili mevzuatında yer alan hükümlere göre idarî veya başka nedenlerle aylık veya dönemsel olarak ödenmemesi bu sürelerde birinci fıkraya göre ödeme yapılması sonucunu doğurmaz.

Birinci fıkra da sayılan personelden bir önceki yılda (2005 yılı dahil); 3/6/1938 tarihli ve 3423 sayılı Kanunun 1 inci maddesinin ikinci fıkrası, 21/12/1967 tarihli ve 969 sayılı Kanunun 3 üncü maddesinin son fıkrası, 4/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Kanunun 58 inci maddesi, 4/2/1983 tarihli ve 2797 sayılı Kanunun 55 inci maddesinin beşinci fıkrası, 24/5/1983 tarihli ve 2828 sayılı Kanunun 19 uncu maddesinin onbirinci fıkrası, 25/4/2001 tarihli ve 4652 sayılı Kanunun 29 uncu maddesinin son fıkrasında öngörülen ödemelerden yararlananlar ile (Mülga ibare: 25/06/2009-5917 S.K./47.mad) Bezm-i Alem Valide Sultan Vakıf Gureba Hastanesi döner sermaye gelirlerinden döner sermaye katkı payı ödenenlere birinci fıkraya göre ödeme yapılmaz. Ancak, bir önceki yılda söz konusu ödemelerden yararlananlar ile birinci fıkra kapsamına girmeyen personelden bir önceki yılda 14/4/1982 tarihli ve 2659 sayılı Kanunun 30 uncu maddesine göre ödeme yapılanlar ve Sağlık Bakanlığı merkez teşkilâtı personeli hariç 4/1/1961 tarihli ve 209 sayılı Kanunun 5 inci maddesine göre ödeme yapılanlara, bu fıkra da sayılan hükümlere göre önceki yılda yapılmış olan ödemelerin toplam net tutarına, birinci fıkraya göre yapılması öngörülen ödemeler toplam net tutara ulaştıktan sonra birinci fıkraya göre ödeme yapılmaya başlanır. Aynı yıl içerisinde yukarıda belirtilen ödemelerden yararlananlara 15 Aralık tarihinde yapılacak ödeme bir sonraki yılın 1 Ocak-14 Ocak dönemini kapsamayacak şekilde gün hesabıyla ödenir. Bu şekilde yapılacak ödemeler, Sağlık Bakanlığına bağlı sağlık kurum ve

A

T.C.
ADANA
2. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2009/1659
KARAR NO : 2010/507

kuruluşları ile Adli Tıp Kurumu kadrolarında bulunan personele döner sermaye bütçelerinden yapılır...." hükmüne yer verilmiştir.

Kanunun genel gerekçesinde; kamu görevlilerine aylık katsayılar kullanılmak suretiyle Ocak ve Temmuz aylarından geçerli olmak üzere % 2,5 oranlarında genel zam yapılması, genel zamma ilaveten çeşitli adlar altında ek ödeme almayan kurumlarda çalışan memurlara (temsil ve görev tazminatı alanlar ile kadro karşılığı sözleşmeli personel hariç) Ocak ayından itibaren 40 YTL ve Temmuz ayından itibaren ise bu meblağa 40 YTL daha ilave edilerek 80 YTL denge tazminatı ödenmesinin amaçlandığı, döner sermayeli kuruluşlarda aylık döner sermaye payı 40 ve/veya 80 YTL'nin altında olan personel için aylık en az döner sermaye ödemesi ise ilgili kurumun havuzundan karşılanmak üzere bu tutarlara eşitleneceği belirtilmiş, yukarıda anılan maddenin üçüncü fıkrasının gerekçesinde de; "Birinci fıkra da sayılan idarelerde görev yapan personelden bir kısmı değişik aralıklarla düzensiz olarak veya yılda bir defa döner sermaye payı, üretimi teşvik primumu veya değişik adlarla ödemelerden yararlanmaktadırlar. Ayrıca birinci fıkra da sayılmamakla birlikte Sağlık Bakanlığına bağlı sağlık kurum ve kuruluşları ile Adli Tıp Kurumunda elde edilen gelirlerin belirli bir kısmı personele döner sermaye payı olarak ödenmektedir. Söz konusu ödemelerden yararlanan personelin birinci fıkra da belirtilen ödemeden doğrudan yararlanması amaca uygun düşmemekle birlikte, yararlandıkları ilave ödemelerin yıllık tutarının birinci fıkra da öngörülen ödemenin yıllık tutarının altında olması ihtimali bulunmaktadır. Bahsedilen sıkıntıların önlenmesi bakımından, maddenin üçüncü fıkrası ile birinci fıkra ya göre aylık dönemler halinde yapılması öngörülen ödeme toplam tutarının, ilgililerin bir önceki yılda fiilen yararlandıkları söz konusu ödemeler toplam net tutarına ulaştıktan sonra takip eden aydan başlanmak üzere yıl sonuna kadar ilgililere birinci fıkra ya göre ödeme yapılması amaçlanmaktadır. Diğer taraftan, ilgili personelin fıkra da sayılan ödemelerden aynı yıl içerisinde yararlanacağı tutarların önüne geçilmemekle birlikte, bu ödemeler bir sonraki yılda yapılacak hesaplamalarda dikkate alınacaktır." denilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Çukurova Üniversitesi Tıp Fakültesi Balcalı Hastanesinde Güvenlik Görevlisi olarak görev yapmakta iken aynı zamanda 2547 sayılı Kanunun 58. maddesi uyarınca döner sermaye ek ödemesinden de yararlanan davacının, Rektörlük emrine görevlendirilmesi üzerine ek ödemeden yararlandırılması istemiyle yaptığı başvurusunun, 2009 yılında almış olduğu döner sermaye ödemeleri toplam net tutarının 2010 yılında 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin EK 3. maddesinin 1. fıkrasına göre yapılması öngörülen toplam net tutara ulaştığı tarihten itibaren ek ödeme yapılmaya başlanacağı gerekçesiyle Çukurova Üniversitesi Rektörlüğünün 09.11.2009 tarih ve 10583-13719 sayılı işlemiyle reddi üzerine anılan işlemin iptali ile yoksun kaldığı ek ödeme tutarının yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle görülmekte olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinden de anlaşılabacağı üzere, 375 sayılı KHK'nin Ek 3. maddesinin amacının, emsali veya benzeri görev ve unvanlarda bulunan personel arasındaki ücret dengesini sağlamak olduğu açık olup, anılan maddenin birinci fıkrasında ek ödemeden yararlanması gereken personel sayılmış, üçüncü fıkrasında ise, birinci fıkra da sayılı personelden bir önceki yılda döner sermaye ve benzeri gelirlerden faydalananlara birinci fıkra ya göre ödeme yapılmayacağı belirtilmiş, aynı fıkranın devamı cümlesinde de, yararlanan döner sermaye ve benzeri ödemelerin, ödenecek denge tazminatı miktarından daha az olabilece ihtimali de gözönünde bulundurulmak suretiyle bu kuralın istisnasına yer verilerek, ödenmesi öngörülen denge tazminatı tutarının, bir önceki yılda faydalanan döner sermaye ve benzeri ödemelerden fazla olması halinde aradaki farkın ödenmesi gerektiği belirtilmiştir. Bu durumun döner sermaye ve benzeri ödemelerden faydalananları kapsadığı açık olduğu gibi söz konusu personelin aynı yıl içerisinde döner sermaye ve benzeri ödemelerden faydalananmaya devam edeceği de açıktır.

Uyuşmazlıkta ise; 2009 yılında Çukurova Üniversitesi Tıp Fakültesi Balcalı Hastanesinde güvenlik görevlisi olarak görev yapmakta iken aynı zamanda 2547 sayılı Kanunun 58. maddesi uyarınca döner sermaye ek ödemesinden de yararlandığı ihtilafsız olan davacının, döner sermaye ek ödemesi yapılmayan Rektörlük emrine atanması üzerine bir önceki yıl olan 2008 yılında aldığı döner sermaye tutarı (2.778,37 TL) ile 2009 yılı Kasım ayı da dahil emsali personelin aldığı ek ödeme tutarı (2.892,57 TL) ile yapılan mahsuplaştırma sonucu 2009/Kasım ayında 114,20 TL,

T.C.
ADANA
2. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2009/1659
KARAR NO : 2010/507

2009/Aralık ayında ise 270,93 TL ek ödemeden yararlandırıldığı, 2010 yılı için ise ancak bir önceki yıl olan 2009 yılında almış olduğu döner sermaye ödemeleri toplam net tutarının (2.978,15 TL) 2010 yılında 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3. maddesinin 1.fikrasına göre yapılması öngörülen toplam net tutara ulaştığı tarihten itibaren ek ödeme yapılmaya başlanacağı belirtilerek dava konusu işlemin tesis edildiği anlaşılmıştır.

Bu itibarla; davacının, 2010 yılı içerisinde döner sermaye ek ödemesinden faydalanamayacağı kuşkusuz olup, 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3. maddesinin 3. fıkrası kapsamında olmadığı, dolayısıyla 2010 yılı denge tazminatı ödemelerinde 2009 yılı içerisinde aldığı döner sermaye tutarlarının dikkate alınmaması gerektiği, aksi düşüncenin Kanunun amacına ters düşeceği sonucuna varıldığından, davacının 2009 yılında almış olduğu döner sermaye ödemeleri toplam net tutarının 2010 yılında 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3. maddesinin 1. fıkrasına göre yapılması öngörülen toplam net tutara ulaştığı tarihten itibaren ek ödeme yapılmaya başlanacağına ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Anayasanın 125 ve 138. maddeleri ile 2577 sayılı Kanunun 28/1. maddesi hükümleri uyarınca, hukuka aykırılığı yargı kararıyla saptanan dava konusu işlem nedeniyle yoksun kaldığı parasal hakların davalı idarece davacıya ödenmesi gerektiği açıktır.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin İPTALİNE, dava konusu işlem nedeniyle davacıya ödenmeyen 2010 yılına ilişkin denge tazminatlarının her ay ödenmesi gereken tarihten itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan 58,70 TL yargılama giderleri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.000,00 TL avukatlık ücretinin davalı idare tarafından davacıya verilmesine, posta ücreti avansından artan miktarın istemi halinde davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'da temyiz yolu açık olmak üzere 29/04/2010 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
MESUT GÜNGÖR
33205

Üye
ÖZCAN ŞEVİK
101808

Üye
HAKAN MANAV
103144

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı :	15,60 TL
Karar Harcı :	15,60 TL
Vekalet Harcı :	2,50 TL
Posta Gideri :	25,00 TL
TOPLAM	58,70 TL

HM-Ş.K.27.5.2010
02.06.