# Fiili Hizmette Yeni Kazanım



2008 öncesinde kamuda çalışmaya başlayan kişilerin açtığı davalar da yeni bir kazanım daha geldi.

Türk Sağlık Sen Ankara 4 No'lu Şube yöneticisi Erdal Aladağ'ın Türk Sağlık Sen tarafından açılan fiili hizmet süresinin her yıl için 3 ay ve 8 yılla sınırlı olacak şekildeki talebinin reddedilmesi üzerine açılan bu davada mahkeme kararını verdi. Ankara 11. İdare Mahkemesi verdiği kararda idarenin 5510 Sayılı Kanundaki değişikliği belirterek 5 yıldan fazla fiili hizmet süresinden yararlandırılmayacağı yönünde savunma yaptığı hatırlatıldı. Mahkeme mevzuat hükümleri incelendiğinde 5510 sayılı yasa yürürlüğe girdiği tarihten önce görev yapan röntgen teknisyeninin fiili hizmet süreleri bakımından 5434 Sayılı Kanuna tabi olduğunun anlaşıldığına vurgu yaptı. İdarenin her yıl için 3 ay fiili hizmet süresi zammı olmak üzere toplam 8 yıl fiili hizmet zammından yararlandırılması talebinin reddine ilişkin işlemin iptaline hükmetti.

**Not:** Danıştay ve İstinaf Mahkemelerinden gelecek sonuçlar bizler için önemlidir. Yaklaşık 10'a yakın idare mahkemelerinde kazanılmış dava bulunmaktadır. Bizler için önemli olan Danıştay'da kazanılan Nurşen Ağar davası ile birlikte yine de Danıştay'da kaybedilen bir dava olduğu unutulmamalıdır. Bu anlamda kazanılan idare mahkemelerin sonuçlarını beklemekte yarar vardır.

G.043-06
T.T: 12.04.2018

T.C.
ANKARA
11. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1292
KARAR NO : 2018/282

| | |
|---|---|
| **DAVACI** | : ERDAL ALADAĞ'ı temsilen TÜRK-SAĞLIK-SEN |
| **VEKİLİ** | : AV. BURCU YABAN VAROL<br>Erzurum Mahallesi Talatpaşa Bulvarı No:160 Kat:5 Cebeci - Çankaya/ANKARA |
| **DAVALILAR** | : 1- SAĞLIK BAKANLIĞI-ANKARA |
| **VEKİLİ** | : AV. ÖZGÜR YURTKULU<br>Mehmet Akif Ersoy Mahallesi Bağdat Caddesi No:62 Yenimahalle/ANKARA |
| | 2- SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞI /ANKARA |
| **VEKİLİ** | : AV. AHMET ÇADIRCI -Aynı yerde |

**DAVANIN ÖZETİ** : Ankara Atatürk Eğitim Araştırma Hastanesinde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapan davacının, görev esnasında iyonizan radyasyona maruz kaldığı ve radyasyon kaynakları ile çalışan birimde hizmet vermesinden dolayı fiili hizmet süresi zammının 5434 sayılı Kanun'un 32.maddesi gereğince her yıl için 3 ay hesaplanması ve 8 yılla sınırlı olacak şekilde hesaplanarak siciline işlenmesi talebinin reddine yönelik 13.04.2017 tarih ve 72.967.075 sayılı işlemin, 5510 sayılı Kanun'un fiili hizmet süresi zammı ile ilgili hükümlerinin yürürlük tarihinin Ekim 2008 olduğu ve Geçici 4.maddenin 8.bendine göre yürürlük tarihinden önce iştirakçi olan kamu çalışanlarının fiili hizmet süresi zammı ile ilgili olarak 5434 sayılı Kanun'un bu kanunun yürürlüğe girmeden önceki hükümleri uyarınca işlem yapılır düzenlemesine yer verildiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

**SAĞLIK BAKANLIĞI**
**SAVUNMASININ ÖZETİ** : Davacının fiili hizmet süresine ilişkin olarak Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı Sosyal Sigortalar Genel Müdürlüğü Sigortalı Tescil ve Hizmet Daire Başkanlığı'nın 05.06.2009 tarih ve 2009/79 sayılı Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulaması konulu genelgesi hükümlerinin uygulandığı, hastayla veya filmle doğrudan temas etmeyip korunaklı bir alanda bulunan ADSM röntgen teknisyenlerinin Radyoloji Güvenliği Yönetmeliğinde belirtilen doz sınırın üzerinde radyasyona maruz kalma ihtimali bulunmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞI**
**SAVUNMASININ ÖZETİ** : Davacının 4 yıl 5 ay 3 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, 5510 sayılı Kanun'un 40.maddesi ile Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulmasının Usul ve Esasları Hakkındaki Yönetmelik uyarınca 15.10.2008 tarihinden itibaren beş yıldan fazla fiili hizmet süresi zammından yararlandırılamayacağı, dava konusu işlemin hukuka ve mevzuata uygun olarak tesis edildiği belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Ankara 11. İdare Mahkemesince, 25.08.2017 tarih ve 30165 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 694 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile 663 sayılı Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'de değişiklik yapılarak Sağlık Bakanlığı teşkliatının yeniden düzenlendiği, anılan KHK'nın 193. maddesi ile 663 sayılı KHK'ya eklenen Geçici 15. maddenin 3. fıkrası ile de, Türkiye Halk Sağlığı Kurumu'nun ve Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu'nun kaldırıldığı, 29.09.2017 tarih ve 5812 sayılı Makam Olur'u ile teşkilatlarının Sağlık Bakanlığı'na devredilerek dava ehliyetlerinin sona erdiği anlaşıldığından, davanın dava ehliyeti haiz gerçek hasım Sağlık Bakanlığı üzerinden devam ettirilerek görülmesine karar verilerek, dava dosyası incelenmek suretiyle işin gereği görüşüldü.


UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana http://vatandas.uyap.gov.tr adresinden diZ0oTl - gKeBqml - 6ea5sR3 - T1c8JM= ile erişebilirsiniz.

T.C.
ANKARA
11. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1292
KARAR NO : 2018/282

Dava, Ankara Atatürk Eğitim Araştırma Hastanesinde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapan davacının, görev esnasında iyonizan radyasyona maruz kaldığı ve radyasyon kaynakları ile çalışan birimde hizmet vermesinden dolayı fiili hizmet süresi zammının 5434 sayılı Kanun'un 32.maddesi gereğince her yıl için 3 ay hesaplanması ve 8 yılla sınırlı olacak şekilde hesaplanarak siciline işlenmesi talebinin reddine yönelik 13.04.2017 tarih ve 72.967.075 sayılı davalı idare işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

5434 sayılı Emekli Sandığı Kanununun Mülga 32/h maddesinde, mesleği olan ve bu sebeple röntgen, radyum ve benzeri iyonizan radyasyonla bilfiil çalışan tabip, teknisyen, sağlık memuru, radyasyon fizikçisi ve teknisyeni ve iyonizan radyasyonla yine bilfiil çalışan bilumum personel ve yardımcılarına, mesleği icabı, röntgen radyum ve benzeri iyonizan radyasyon laboratuarlarında geçen hizmetlerinin her yılı için (3) ay fiilî hizmet süresi zammı verileceği, Mülga 33/2 maddesinde fiili hizmet müddeti zamları, emeklilik muamelerinde fiili hizmet sayılacağı ve bu zamların toplamı 8 yılı geçemeyeceği hükme bağlanmıştır.

01.10.2008 tarihinde yürürlüğe giren 5510 sayılı Kanunun 40. maddesinde, bu maddede belirtilen işyerlerinde ve işlerde 4 üncü maddenin birinci fıkrasının (a) ve (c) bentleri kapsamında çalışan sigortalıların prim ödeme gün sayılarına, bu işyerlerinde ve işlerde geçen çalışma sürelerinin her 360 günü için karşılarında gösterilen gün sayıları, fiilî hizmet süresi zammı olarak ekleneceği, 360 günden eksik sürelere ait fiilî hizmet süresi zammının, 360 gün için eklenen fiilî hizmet süresi ile orantılı olarak belirleneceği, anılan maddenin 11. bendinde, Radyoaktif ve Doğal ve yapay radyoaktif, radyoiyonizan maddeler, radyoiyonizan maddelerle veya bütün diğer korpüsküler emanasyon kaynakları yapılan işler ile yapılan işlerde çalışanlara bu işlerde geçen hizmetlerinin her 360 günü için 90 gün fiilî hizmet süresi zammı verileceği, bu maddenin birinci fıkrası hükmüne göre hesaplanan fiilî hizmet süresi zammının, yukarıdaki tablonun (13) ve (14) numaralı sırasında yer alan sigortalılar için sekiz, diğer sigortalılar için beş yılı geçmemek üzere uzun vadeli sigorta kolları uygulamasında prim ödeme gün sayısına ekleneceği hükme bağlanmıştır.

Diğer yandan 5510 sayılı Kanunun Geçici 4. maddesinin 8. bendinde, bu kanunun yürürlüğe girdiği tarihten önce iştirakçi olup, bu kanunun yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla bu kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi kapsamına alınanların kesenek ve karşılıkları, fiili hizmet zammı ve itibari hizmet süresi karşılıkları ile %100 artış farkları hakkında 5434 sayılı Kanunun bu Kanunun yürürlüğe girmeden önceki hükümleri uyarınca işlem yapılacağı hüküm altına alınmıştır.

27.09.2008 tarih ve 27010 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulamasının Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin Fiili Hizmet Süresi Zammının Değerlendirilmesi başlıklı 9. maddesinin ikinci bendinde, malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları uygulamasında, birinci fıkraya göre hesaplanan fiili hizmet süresi zammının, sigortalının; Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasında yer alan tablonun; a)(1) ila (9), (11), (12) ve (15) inci sıralarında yer alanlar için beş yılı, b)(13) ve (14) üncü sıralarında yer alanlar için sekiz yılı geçmemek üzere prim ödeme gün sayısına ekleneceği, yine, söz konusu Yönetmeliğin Geçici 1. maddesinin dördüncü bendinde ise; 2008 yılı Ekim ayı başından önce 5434 sayılı Kanunun mülga 32. maddesi kapsamındaki fiili hizmet süresi zammı ile 2008 yılı Ekim ayı başından sonraki fiili hizmet süresi zammının sigortalılık sürelerine ekleneceği, ancak, önceki süresi Kanunun 40. maddesinin üçüncü fıkrasında belirtilen süre sınırlamasından fazla ise önceki sürelerinin değerlendirileceği, sonraki sürelerin ise değerlendirilmeyeceği kurala bağlanmıştır.

Buna göre; 5510 sayılı Kanunun yürürlük tarihinden önce 5434 sayılı Kanun uyarınca hak edilmiş olan fiili hizmet süresi zammı 5 yıldan az ise 5 yıla tamamlanıncaya kadar fiili hizmet süresinden yararlandırılmaya devam edileceği, 5 yıldan fazla ise söz konusu süresinin tamamı hizmetinde değerlendirileceği ancak bundan sonra geçen süreler için fiili hizmet süresi zammı verilmeyeceği anlaşılmaktadır.

Dosyanın incelenmesinden, Ankara Atatürk Eğitim Araştırma Hastanesinde Röntgen Teknisyeni


UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana http://vatandas.uyap.gov.tr adresinden diZ0oTl - gKeBqml - 6ea5sR3 - T1c8JM= ile erişebilirsiniz.

olarak olarak görev yapan davacının 5434 sayılı Kanunun (mülga) 32. maddesinin (h) fıkrası uyarınca 15.01.1994-14.03.1995 tarihleri ve 15.09.1996-14.01.2017 tarihler arasında günde 5 saat röntgen, radyum ve iyonizan radyasyonla bilfiil çalıştığı ve radyasyon görevlisi sayıldığı anlaşıldığından bu süre için 4 yıl 5 ay 3 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, 27.09.2008 tarih ve 27010 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Fiili Hizmet Zammı Uygulamasınının Usul ve Esasları Hakkındaki Yönetmelik uyarınca, 5510 sayılı Kanunun 40. maddesinin 11.bendine göre radyoaktif ve radyoiyonizan maddelerle yapılan işlerde çalışan sigortalıların beş yılı geçmemek üzere fiili hizmet zammından yararlanarak prim ödeme gün sayısına ekleneceğine karar verildiği, bu nedenle davacının görev esnasında iyonizan radyasyona maruz kaldığı ve radyasyon kaynakları ile çalışan birimde hizmet vermesinden dolayı fiili hizmet süresi zammının 5434 sayılı Kanun'un 32.maddesi gereğince her yıl için 3 ay hesaplanması ve 8 yılla sınırlı olacak şekilde hesaplanarak siciline işlenmesi talebinde bulunduğu, 15.10.2008 tarihine kadar 5434 sayılı Kanunun (mülga) 32.maddesinin (h) fıkrasına göre davacının 4 yıl 5 ay 3 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, davacının 24.03.2017 tarihli dilekçesi ile fiili hizmet zammından yararlandırılmasına ilişkin hesaplarda 5434 sayılı Kanun'un 32.maddesi gereğince her yıl için 3 ay hesaplanması ve sürenin de Kanun'un 33.maddesine göre 8 yılla sınırlı olacak şekilde hesaplanması talebinin 13.04.2017 tarih ve 34236808/72967.075 sayılı işlemle reddi üzerine anılan işlemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıya alınan mevzuat hükümlerinin birlikte incelenmesinden, 5510 sayılı Kanunun Geçici 4. maddesinin 8. bendinde, bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarihten önce iştirakçi olanların fiili hizmet zammı hakkında 5434 sayılı Kanunun, Kanun yürürlüğe girmeden önceki hükümleri uyarınca işlem yapılacağı, birbaşka deyişle 5510 sayılı kanunun yürürlüğe girmesinden önce iştirakçi olup da fiili hizmet süresi zammından yararlananların 5434 sayılı Kanunun hükümlerine tabi olduğu anlaşılmaktadır.

Bu durumda, davacının durumunun 5434 sayılı Kanun hükümleri uyarınca değerlendirilmesi gerekirken, 15.10.2008 tarihinden sonra geçen çalışmalarının 5510 sayılı Kanun kapsamında olduğu gerekçesiyle fiili hizmet süresi zammından 5 yılla sınırlı olarak yararlandırılması, 5510 sayılı Kanun'un yürürlüğünden önce 5434 sayılı Kanun çerçevesinde geçen hizmetlerinin her yılı için 3 ay fiili hizmet süresi zammı olmak üzere toplam 8 yıl fiili hizmet zammından yararlandırılması talebinin reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, **dava konusu işlemin iptaline**, aşağıda dökümü yapılan yargılama gideri ile A.A.Ü.T uyarınca belirlenen 1.090,00TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta giderinin kararın kesinleşmesi üzerine davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 (otuz) gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesine istinaf yolu açık olmak üzere, 09/02/2018 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

| Başkan | Üye | Üye |
|---|---|---|
| YILMAZ ACER | EREN TÜRKMEN | LEYLA BAKIR |
| 37810 | 192033 | 167855 |

**YARGILAMA GİDERLERİ :**

| | | |
|---|---|---|
| Başvurma Harcı | : | 31,40 TL |
| Karar Harcı | : | 31,40 TL |
| Vekalet Harcı | : | 4,60 TL |
| Posta Gideri | : | 85,00 TL |
| TOPLAM | : | 152,40 TL |

T.C. Elektronik İmzalı aslı ile aynıdır



UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana http://vatandas.uyap.gov.tr adresinden diZ0oTl - gKeBqml - 6ea5sR3 - T1c8JM= ile erişebilirsiniz.