

**T.C.**  
**ANKARA**  
**10. İDARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO** : 2010/1548

**KARAR NO** : 2011/389

**DAVACI** : Nursen Ađar  
Telsiz Mah. 81. Sk. Özbek Apt. No:13/20 Zeytinburnu/İSTANBUL

**DAVALI** : Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı / ANKARA

**VEKİLİ** : Av. Nalan Karaduman (Aynı Yerde)

**DAVANIN ÖZETİ** : İstanbul Yedikule Göğüs Hastalıkları ve Göğüs Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesinde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapan davacının 15.10.2008 tarihinden sonra 5510 sayılı Kanunun 40. maddesinin 11. bendi uyarınca geçen çalışmalarına göre fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmamasına ilişkin davalı idarenin 26.5.2009 gün ve 24 sayılı işleminin, kanunların ve yönetmeliklerin yürürlüğe girdikten sonraki olaylara uygulanacağı, kendisinin 5434 sayılı kanuna tabi olduğu, kazanılmış hakkının korunması gerektiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Davacının 5 yıl 11 ay 14 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, 15.10.2008 tarihinden itibaren ise beş yıldan fazla fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmayacağı, dava konusu işlemin hukuka ve mevzuata uygun olarak tesis edildiği belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Hüküm veren Ankara 10. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

Dava, İstanbul Yedikule Göğüs Hastalıkları ve Göğüs Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesinde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapan davacının 15.10.2008 tarihinden sonra 5510 sayılı Kanunun 40. maddesinin 11. bendi uyarınca geçen çalışmalarına göre fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmamasına ilişkin davalı idarenin 26.5.2009 gün ve 24 sayılı 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 yardımcılarının, mesleği icabı, röntgen radyum ve benzeri iyonizan radyasyon laboratuvarlarında geçen hizmetlerinin her yılı için (3) ay fiili hizmet süresi zammı verileceği 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 karşılıklarında gösterilen gün sayıları, fiili hizmet süresi zammı olarak ekleneceği, 360 günden eksik sürelerle ait fiili hizmet süresi zammının, 360 gün için eklenen fiili hizmet süresi ile orantılı olarak belirleneceği, anılan maddenin 11. bendinde, Radyoaktif ve Doğal ve yapay radyoaktif, radyoaktif maddeler, radyoaktif maddelerle veya bütün diğer korpüsküler emanasyon kaynakları yapılan işler ile yapılan işlerde çalışanlara bu işlerde geçen hizmetlerinin her 360 günü için 90 gün fiili hizmet süresi zammı verileceği, bu maddenin birinci fıkrası hükmüne göre hesaplanan fiili 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.

T.C. \*  
ANKARA  
10. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/1548

KARAR NO : 2011/389

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, İstanbul Yedikule Göğüs Hastalıkları ve Göğüs Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesinde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapan davacının 5434 sayılı Kanunun (mülga) 32. maddesinin (h) fıkrası uyarınca 01.12.1981-14.08.1989, 15.10.1990-14.10.2008 tarihleri arasında günde 5 saat röntgen, radyum ve iyonizan radyasyonla bilfiil çalıştığı ve radyasyon görevlisi sayıldığı anlaşıldığından bu süre için 5 yıl, 11 ay, 14 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, 27.09.2008 tarih ve 27010 sayılı Resmî Gazetede yayınlanan Fiili Hizmet Zammı Uygulamasının Usul ve Esasları Hakkındaki Yönetmelik uyarınca, 5510 sayılı Kanunun 40. maddesinin 11.bendine göre radyoaktif ve radyoionizan maddelerle yapılan işlerde çalışan sigortalıların beş yılı geçmemek üzere fiili hizmet zammından yararlanarak prim ödeme gün sayısına ekleneceğine karar verildiği, bu nedenle 15.10.2008 tarihine kadar 5434 sayılı Kanunun (mülga) 32.maddesinin (h) fıkrasına göre davacının 5 yıl 11 ay fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, 15.10.2008 tarihinden sonra ise söz konusu Yönetmelik Kararı uyarınca sigortalıların beş yıldan fazla fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmayacaklarına karar verildiğinden bahisle dava konusu işlemlerle davacının bu tarihten sonra 5510 sayılı Kanunun 40. maddesinin 11. bendi uyarınca geçen çalışmalarının fiili hizmet zammından yararlandırılmaması üzerine 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 bu Kanunun yürürlüğe girmeden önceki hükümleri uyarınca işlem yapılacağı, bir başka deyişle 5510 sayılı kanunun yürürlüğe girmesinden önce iştirakçi olupta fiili hizmet süresi zammından yararlananların 5434 sayılı Kanunun hükümlerine tabi olduğu ifade edilmektedir.

T.C. -  
ANKARA  
10. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/1548

KARAR NO : 2011/389

Bu durumda, davacının durumunun 5434 sayılı Kanun hükümleri uyarınca değerlendirilmesi gerekirken davacının 15.10.2008 tarihinden sonra geçen çalışmalarının 5510 sayılı Kanun kapsamında değerlendirilerek fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmamasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin iptaline, aşağıda dökümü yapılan 68,80 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin isteği halinde davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen tarihten itibaren 30 gün içinde Danıştay'da temyiz yolu açık olmak üzere, 18.03.2011 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan  
ESAT TOKLU  
33839

Üye  
ENDER GÜNGÖR  
103138

Üye  
KADİR SAY  
103142

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>		:
Başvurma Harcı :	15,60 TL	
Karar Harcı :	15,60 TL	
Posta Gideri :	37,60 TL	
<b>TOPLAM</b> :	<b>68,80 TL</b>	