

T.C.
İSTANBUL
6. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1760
KARAR NO : 2017/2408

DAVACI : ORHAN CELEP
VEKİLLERİ : AV. EGEMEN ERBAY- AV. MURAT VELİOĞLU
Cevizli Mah. M. Kemal Paşa Cd. Hukukçular Towers No:66/B,
No:31 Kartal/İSTANBUL

DAVALI : YILDIZ TEKNİK ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜ /İSTANBUL

DAVANIN ÖZETİ : Yıldız Teknik Üniversitesi Rektörlüğü nezdinde Uzman Doktor olarak çalışmakta olan davacının, davalı idarede görev yaptığı 05.09.2005 ile 01.01.2013 tarihleri arasında fiili hizmet zammının görev yapılan her 12 ay için 90 gün üzerinden hesaplanması talebiyle yaptığı 29.12.2015 tarihli ve bila sayılı başvurunun davalı idarece yasal süre içinde cevap verilmeyerek zımnen reddine ilişkin işlemin; davacının çalışmakta olduğu görev itibarıyla fiili hizmet zammından yararlandırılması gerektiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Savunma dilekçesi verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul 6. İdare Mahkemesi'nce, Mahkememizin 10/03/2016 tarih ve E:2016/482, K:2016/547 sayılı kararının Danıştay 11. Daire Başkanlığı'nın 01/02/2017 gün ve E:2016/4714, K:2017/483 sayılı kararı ile bozulması üzerine bozma kararına uyularak dava dosyası yeniden incelenmek suretiyle işin gereği görüldü:

Dava; Yıldız Teknik Üniversitesi Rektörlüğü nezdinde radyoloji uzmanı olarak çalışmakta olan davacının, davalı idarede görev yaptığı 05.09.2005 ile 01.01.2013 tarihleri arasında fiili hizmet zammının görev yapılan her 12 ay için 90 gün üzerinden hesaplanması talebiyle yaptığı 29.12.2015 tarihli ve bila sayılı başvurunun davalı idarece yasal süre içinde cevap verilmeyerek zımnen reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanun'un 40. maddesinde; madde kapsamında **sayılan 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 karşılığında gösterilen gün sayılarının, fiili hizmet süresi zammı olarak ekleneceği, 360 günden eksik süreler için fiili hizmet süresi zammı, 360 gün için eklenen fiilî hizmet süresi ile orantılı olarak belirleneceği, Çalışmanın fiili hizmet süresi zammı kapsamında değerlendirilebilmesi için, tablonun (13) ve (14) numaralı sıralarında belirtilen sigortalılar hariç sigortalının kapsamdaki işyerleri ile birlikte belirtilen işlerde **fiilen çalışması ve söz konusu işlerin risklerine maruz kalmasının şart olduğu** düzenlemesine; aynı Kanun'un 40. Maddesinin 2. Fıkrasının 12. Bendinde ise radyoaktif ve radyoionizan maddelerle yapılan işlerde çalışanların her 360 günlük çalışma süresi için 90 günlük fiili hizmet zammından yararlanacakları ifade edilmiştir.

27.09.2008 tarihli ve 27010 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanan Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulamasının Usul Ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 5. maddesinde; fiili hizmet süresi zammı uygulamasından Kanunun 40'ıncı maddesinin ikinci fıkrasında yer alan ve aşağıdaki tablonun birinci sütunundaki işyerlerinde çalışan ve ikinci sütunda belirtilen işleri yaparak söz konusu işlerin risklerine maruz kalan sigortalılar yararlandırılacağı hükmüne yer verilmiş, Yönetmeliğin 5. maddesinin 2. fıkrasının 11. bendinde ise fiili hizmet zammından yararlanacak kişiler arasında radyoaktif ve radyoionizan maddelerle yapılan işler ile doğal ve yapay radyoaktif, radyoionizan maddeler veya bütün diğer korpüsküler emanasyon kaynakları ile yapılan işlerde çalışanlar sayılmıştır.



T.C.
İSTANBUL
6. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1760
KARAR NO : 2017/2408

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının radyoloji teknisyeni olarak davalı idare nezdinde görev yaptığı, çalıştığı görevin ve işyerinin niteliği itibariyle görevinin kapsadığı risk unsuru göz önüne alınmak suretiyle radyoloji teknisyeni olarak göreve başladığı 05.09.2005 tarihinden 01.01.2013 tarihine kadarki fiili hizmet zammının ödenmesi istemiyle davalı idareye 29.12.2015 tarihinde başvuru yaptığı, yapılan başvuruya idarece cevap verilmemesi üzerine davalı idarenin zımnî ret işleminin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, davacının radyoloji teknisyeni olarak davalı idarede fiilen röntgen cihazı ile radyasyon laboratuvarında çalışmakta olduğu, bu durumunda davacının fiilen mesai saatleri içerisinde radyasyona maruz kaldığı ve anılan mevzuat hükümlerinde belirtildiği şekilde sağlığı bakımından görevinin niteliği itibariyle belirli bir oranında risk ile karşılaştığı anlaşılmaktadır.

Anılan mevzuat hükümleri ile somut olayın birlikte değerlendirilmesinden, radyoloji teknisyeni olarak röntgen cihazı ile 5510 sayılı Kanun'un 40. maddesinde sayılan radyoaktif maddelerle çalışılan işyerinde görev yaptığı sabit olan davacının fiili hizmet zammından yararlanması gerektiği sonucuna ulaşıldığından, davacı tarafından radyoloji teknisyeni olarak göreve yapıldığından bahisle fiili hizmet zammının ödenmesi istemiyle davalı idareye 29.12.2015 tarihinde yaptığı başvurunun idarece cevap davalı idare tarafından zımnî reddine yönelik dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 100,95-TL yargılama giderinin ve 257,50-TL temyiz yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesiince belirlenen 990,00-TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin karar kesinleştikten sonra davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren 30 gün içerisinde Mahkememiz aracılığıyla Danıştay nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere, 26/12/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
DİNÇER YILMAZ
42978

Üye
TUGAY KILIÇ
167933

Üye
KEVSER YUMAK
192894

YARGILAMA GİDERLERİ :

| | |
|------------------|------------------|
| Karar Harcı : | 29,20 TL |
| Başvurma Harcı : | 29,20 TL |
| Vekalet Harcı : | 4,30 TL |
| Posta Gideri : | 38,25 TL |
| TOPLAM : | 100,95 TL |

TEMYİZ YARGILAMA GİDERLERİ :

| | |
|-------------------|------------------|
| T. Başvuru Harcı: | 143,50 TL |
| T. Karar Harcı : | 60,80 TL |
| Posta Gideri : | 53,20 TL |
| TOPLAM : | 257,50 TL |

