

T.C.
DANIŞTAY
ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2018/5883

Karar No : 2019/5769

TEMYİZ EDEN (DAVALI) : Yıldız Teknik Üniversitesi Rektörlüğü
Davutpaşa Kampusü Rektörlük Binası Davutpaşa
Esenler/İSTANBUL

VEKİLİ : Av. Serkan Koray Çelik (Aynı yerde)

KARŞI TARAF (DAVACI) : Orhan Celep

VEKİLLERİ : Av. Murat Velioğlu, Av. Egemen Erbay
Cevizli Mah. Mustafa Kemal Paşa Cad.
Hukukçular Towers No:66/B K:4 Ofis No:31
Kartal/İSTANBUL

İSTEMİN KONUSU : İstanbul 6. İdare Mahkemesinin 26/12/2017 tarih ve E:2017/1760, K:2017/2408 sayılı kararının temyizen incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Yıldız Teknik Üniversitesinde radyoloji teknisyeni olarak görev yapan davacı tarafından, 05/09/2005 ile 01/01/2013 tarihleri arasında fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmadığından bahisle, 5434 sayılı TC. Emekli Sandığı Kanunu'nun 32. maddesinin (h) fıkrası uyarınca 05/09/2005 ile 01/01/2013 tarihleri arasında her yıl için 90 gün olacak şekilde fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması talebiyle yapılan başvurunun zimnen reddine ilişkin işlemin iptali istenilmiştir.

İlk Derece Mahkemesi kararının özeti: İstanbul 6. İdare Mahkemesince; Danıştay Onbirinci Dairesinin usule ilişkin bozma kararına uyularak, radyoloji teknisyeni olarak röntgen cihazı ile 5510 sayılı Kanun'un 40. maddesinde sayılan radyoaktif maddelerle çalışılan işyerinde görev yaptığı sabit olan davacının fiili hizmet süresi zammından yararlanması gerektiği sonucuna ulaşıldığından, davacının fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması istemiyle 29/12/2015 tarihinde yaptığı başvurunun zimnen reddine yönelik işlemde hukuka uygunluk bulunmadığı gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

TEMYİZ EDENİN İDDİALARI : Davalı idare tarafından, davanın öncelikle süre aşımı nedeniyle reddi gerektiği, idarelerinin eğitim kurumu olduğu, bir adet bulunan röntgen cihazının hastanelerdeki gibi sıklıkla ve çoğu günlerde hiç kullanılmadığı, aynı işi yapan 3 personel bulunduğu, dolayısıyla davacının röntgen cihazı ile sürekli ve fiilen çalışmadığı, bu nedenle günlük radyasyon dozu sınırları üzerinde radyasyona maruz kalınıp kalınmadığı hususunda keşif ve bilirkişi incelemesinin yapılması gerektiği ileri sürülmektedir.

KARŞI TARAFIN SAVUNMASI : Davacı tarafından, kendisi ile aynı şartlarda çalışan diğer personel tarafından açılan davalarda da iptal kararları verildiği ve bu kararların kesinleştiği belirtilerek istemin reddi gerektiği savunulmuştur.



T.C.
DANIŞTAY
ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2018/5883

Karar No : 2019/5769

DANIŞTAY TETKİK HÂKİMİ Sevgi AYDINER DOLU'NUN DÜŞÜNCESİ : Temyiz isteminin reddi ile usul ve yasaya uygun olan İdare Mahkemesi kararının gerekçeli onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onikinci Dairesince, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra gereği görüldü:

İNCELEME VE GEREKÇE:

MADDİ OLAY :

Davalı idarede 05/09/2005 tarihinden itibaren radyoloji teknisyeni olarak görev yapan davacı tarafından, 29/12/2015 tarihli dilekçe ile 5434 sayılı Kanun'un 32. maddesinin (h) fıkrası uyarınca 05/09/2005 ile 01/01/2013 tarihleri arasında her yıl için 90 gün olacak şekilde fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması talebiyle yapılan başvurunun zımnen reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle bakılan dava açılmıştır.

İLGİLİ MEVZUAT:

5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'na, 08/05/2008 tarihli ve 26870 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 5754 sayılı Kanun'un 68. maddesiyle eklenen "5434 sayılı Kanuna İlişkin Geçiş Hükümleri" başlıklı Geçici 4. maddesinin 4. fıkrasında, "Bu Kanunda aksine bir hüküm bulunmadığı takdirde; iştirakçi iken, bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla bu Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi kapsamına alınanlar ... hakkında bu Kanunla yürürlükten kaldırılan hükümleri de dahil 5434 sayılı Kanun hükümlerine göre işlem yapılır..."; 5. fıkrasında, "Bu madde kapsamına girenlerin aylıklarının bağlanması, artırılması, azaltılması, kesilmesi, yeniden bağlanması, toptan ödemeleri, ilgi devamı, ihya ve borçlanmaları, diğer ödemeler ve yardımlar ile emeklilik ikramiyeleri hakkında bu Kanunla yürürlükten kaldırılan hükümleri de dahil 5434 sayılı Kanun hükümlerine göre işlem yapılır..." kurallarına yer verilmiş; 8. fıkrasında ise, bu kapsamda olanların fiili hizmet zammı, kesenek ve karşılıkları hakkında da 5434 sayılı Kanun hükümleri uyarınca işlem yapılacağı belirtilmiştir.

5434 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Emekli Sandığı Kanunu'nun 32. maddesinin (h) bendinde, "Mesleği olan ve bu sebeple röntgen, radyum ve benzeri iyonizan radyasyonlarla bilfiil çalışan tabip, teknisyen, sağlık memuru, radyasyon fizikçisi ve teknisyeni ve iyonizan radyasyonla yine bilfiil çalışan bilumum personel ve yardımcılarının her hizmet yılı için 3 ay fiili hizmet süresi zammından yararlanacağı" düzenlemesine yer verilmiştir.

5510 sayılı Kanun'un Fiili Hizmet Süresi Zammı başlıklı 40. maddesinin 2. fıkrasının 11. bendinde, radyoaktif ve radyoionizan maddelerle yapılan 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 sayılarının, fiilî hizmet süresi zammı olarak ekleneceği düzenlemiştir.



T.C.
DANIŞTAY
ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2018/5883

Karar No : 2019/5769

27/09/2008 tarih ve 27010 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulamasının Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik'in "Fiili hizmet süresi zammından yararlanma şartları" başlıklı 5. maddesinin 11. bendinde, radyoaktif ve radyoionizan maddelerle yapılan işlerde, doğal ve yapay radyoaktif, radyoionizan maddeler veya bütün diğer korpüsküler emanasyon kaynakları ile yapılan işlerin risklerine maruz kalan sigortalıların, fiili hizmet süresi zammı uygulamasından yararlandırılacakları; "Fiili hizmet süresi zammı kapsamındaki çalışmaların bildirilmesi" başlıklı 8. maddesinin ikinci fıkrasında, Kanun'un 4. maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi kapsamındaki sigortalıların fiili hizmet süresi zammına ait çalışmaları, Sosyal Sigorta İşlemleri Yönetmeliği ekindeki aylık/yıllık fiili hizmet süresi zammı prim belgesiyle kurumca belirlenecek sürede verileceği, günlük çalışma süresinin bir bölümünde fiili hizmet süresi zammı kapsamındaki işlerde çalışan sigortalıların, ay/yıl içinde bu nitelikteki işlerde geçen çalışma saatleri toplamının günlük çalışma saatine bölünmesi suretiyle bulunacak gün üzerinden, maddede belirtilen miktarlarda verilen süreyle orantılı olarak hesap edilerek bildirileceği düzenlemesine yer verilmiştir.

HUKUKİ DEĞERLENDİRME:

Anılan mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden, radyoionizan maddelerle bilfiil çalışanların, fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmasının öngörüldüğü, ancak ilgililerin fiili hizmet süresi zammının, çalıştıkları döneme göre ilgili Kanun hükmü uyarınca hesaplanması gerektiği anlaşılmaktadır.

Bu durumda, davacının röntgen biriminde bilfiil çalıştığı dönemler dikkate alınmak suretiyle 5434 sayılı Kanun ve 5510 Kanun uyarınca fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması gerektiğinden, dava konusu işlemin iptali yolunda verilen İdare Mahkemesi kararında sonucu itibarıyla hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davalı idarenin temyiz isteminin reddine,

2. Dava konusu işlemin iptaline ilişkin İstanbul 6. İdare Mahkemesince verilen 26/12/2017 tarih ve E:2017/1760, K:2017/2408 sayılı kararın yukarıda belirtilen gerekçe ile

SONUCU İTİBARIYLA ONANMASINA,

3. Temyiz giderlerinin istemde bulunan üzerinde bırakılmasına,

4. 2577 sayılı Kanun'un (Geçici 8. maddesi uyarınca uygulanmasına devam edilen) 54. maddesinin birinci fıkrası uyarınca bu kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren onbeş gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere 11/09/2019 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.

Başkan Vekili

Nüket

YOKLAMACIOĞLU

Üye

Mahmut

DOĞAN

Üye

Erhan

ÇAKAN

Üye

Oya

IŞIK

Üye

Sami

KARATEKİN

