

T.C.

MAHKEMES

ESAS NO

:

DAVACI

:

VEKİL

:

AV. SEVGİ KARADUMAN
-UETS[16335-33682-50610]

DAVALI

:

DAVANIN ÖZETİ

:

Belediye Başkanlığı bünyesinde zabıta memuru olarak görev yapmakta iken 26/07/2016 tarihinde görevden uzaklaştırılan, 22/11/2016 tarihinde 677 sayılı Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Tedbirler Alınması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden ihraç edilen ve Olağanüstü Hal tedbirleri inceleme Komisyonu kararı üzerine 19/03/2020 tarihinde görevine iade edilen davacı tarafından, açıkta ve ihraçta kaldığı sürelerle ilişkin toplu maaşının ödendiği ancak zabıta aylık maktu fazla çalışması ücretinin ve yasal faizinin ödenmediği, ödenmesi istemi ile yapmış olduğu başvurusunun reddine dair 29/06/2020 tarih ve E.28773 sayılı davalı idare ile ilgili emir sebebi ile uğradığı tüm maddi kaybının yasal faiziyle ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ

:

Usule ilişkin olarak; davanın süresinde açılmadığı, esasla ilişkin işe; zabıta aylık maktu fazla çalışması ücretinin niteliği gereği fiili çalışmaya bağlı olarak ödendiği, davacının fiili çalışmasının bulunmadığı dolayısıyla dava konusu işlemin usule ve Kanuna uygun olduğu iddialarıyla davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Mahkemesi Hakimliği ince, davalı idarenin usule ilişkin itirazları yerinde görülmeyle ilgili gereği düzenlendi:

Dava; davacı tarafından, aylık maktu zabıta mesai ücretinin ödenmesi talebiyle yapılan başvurusunun reddine ilişkin işlemin iptali ile ilgili emir nedeniyle uğradığı maddi kayıplarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

7075 sayılı "Olağanüstü Hal tedbirleri inceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabul Edilmesine Dair Kanunun 10/1. maddesinde; "Kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan tekilattan çıkarılan ya da işi kesilenlere ilişkin başvurusunun kabulü hâlinde karar, kadro veya pozisyonunun bulunduğu kuruma, yüksekö retim kuramlarında kamu görevinden çıkarılan ö retim elemanları için Yüksekö retim Kurulu Başkanlığı na bildirilir. Kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanması esastır. Ancak müdür yardımcısı veya daha üstü ile bunlara e de er yöneticilik görevinde bulunmakta iken kamu görevinden çıkarılmış olanların atamalarında, söz konusu yöneticilik görevlerinden önce buldukları kadro ve pozisyon unvanları dikkate alınır. Yüksekö retim Kurulu Başkanlığı na bildirilenlerin atama teklifleri; Ankara, İstanbul, İzmir illerinde ve 2006 yılından sonra kurulan yüksekö retim kuramlarına öncelik verilmek kaydıyla, Yüksekö retim Kurulu Başkanlığı tarafından kamu görevinden çıkarıldığı yüksekö retim kurumu

ESAS NO

:

haricinde tespit edilecek yüksekö retim kuramlarından birine önceki kadro unvanlarına uygun olarak on be gün içinde yapılır. Kuramlar, bildirim veya atama teklif tarihini takip eden otuz gün içerisinde atama i lemlerini tamamlar. Bu kapsamda yer alan personele ili kin kadro ve pozisyonlar, ilgililere ili kin atama onaylarının alındı ı tarih itibarıyla di er kanunlardaki hükümlere bakılmaksızın ve ba ka bir i leme gerek kalmaksızın ilgili mevzuatı uyarınca ihdas, tahsis ve vize edilmi sayılır. Söz konusu kadro ve pozisyonlar, herhangi bir ekilde bo almaları hâlinde ba ka bir i leme gerek kalmaksızın iptal edilmi sayılır. Atama emri, ilgili kamu kurum ve kurulu u tarafından 11/2/1959 tarihli ve 7201 sayılı Tebligat Kanunu hükümlerine göre ilgililere tebli edilir. Tebli tarihini takip eden on gün içerisinde göreve ba lamayanların bu maddeden do an atanma hakkı ile mali hakları dü er. Kamu kurum ve kurulu ları atama ve göreve ba latma i lemlerinin sonucunu, i lemlerin tamamlanmasını takip eden on be gün içinde Devlet Personel Ba kanlı ma bildirirler. Ilgililerin kamu görevinden çıkarılmasına ili kin kanun hükmünde kararname hükümleri, bu fıkrada belirtilen ki iler bakımından tüm hüküm ve sonuçlarıyla birlikte ortadan kalkmı sayılır. **Bu kapsamda göreve ba layanlara, kamu görevinden çıkarılma tarihlerini takip eden ayba mdan göreve ba ladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal hakları ödenir.** Bu ki iler, kamu görevinden çıkarılmalarından dolayı herhangi bir tazminat talebinde bulunamaz.” hükmüne yer verilmi tir.

5393 sayılı Belediye Kanunu'nun 51. maddesinin 4. fıkrasında; "Zabıta hizmetleri kesintisiz olarak yürütülür. Zabıta personelinin çalı ma süresi ve saatleri 657 sayılı Devlet Memurları Kanununda belirtilen çalı ma süre ve saatlerine ba lı olmaksızın, hizmetin aksatılmadan yürütülmesini sa layacak ekilde düzenlenir. Belediye zabıta ve özel güvenlik hizmetlerinde fiilen çalı anlara, fazla mesai ücreti olarak yılı bütçe kanununda belirlenen üst sınırı a mamak kaydıyla belediye meclisi kararı ile tespit edilen maktu tutar ödenir." hükmü yer almaktadır.

Dava dosyasının incelenmesinden; [REDACTED] Belediye Ba kanlı ı bünyesinde zabıta memuru olarak görev yapmakta olan davacının, 26/07/2016 tarihinde görevden uzakla tırıldı ı, sonrasında ise 677 sayılı Ola anüstü Hal Kapsamında Bazı Tedbirler Alınması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'ye ekli listede ismine yer verilmek suretiyle kamu görevinden çıkarıldı ı, akabinde Ola anüstü Hal lemleri nceleme Komisyonu'na ba vuru yapılması sonucunda 19/03/2020 tarihli karar ile kamu görevine iade edilmesine karar verildi i, 28/04/2020 tarihinde göreve ba layan davacıya çalı madı ı dönemlere ili kin maa ödemelerinin yapıldı ı ancak zabıta aylık maktu fazla çalı ma ücretinin ve faizinin ödenmesi istemiyle yapmı oldu u ba vurusunun reddi nedeni ile söz konusu ret i leminin iptali ile maktu fazla çalı ma ücretinin yasal faiziyle ödenmesine karar verilmesi istemi ile bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

Uyu mazlıkta, maktu fazla mesai ücretinin 5393 sayılı Belediye Kanunu'nun 51. maddesi uyarınca ödenen bir ücret oldu u, bu ücretin, 657 sayılı Kanunun 178. maddesinde düzenlenen ve günlük çalı ma saatleri dı nda yapılan çalı ma kar ılı ı ödenen fazla çalı ma ücreti de il, zabıta hizmetlerinde kadrolu çalı anlara görevin niteli i, yapılan i in zorlu u ve önemi do rultusunda, salt bu görevi yerine getirmeleri nedeniyle her ay sabit ve maktu olarak maa larının içerisinde yapılan bir ödeme oldu u, dolayısıyla ödenmesinde ve hak kazanılmasında aylı a ili kin hükümler

T.C.

ESAS NO

:

uygulanan bir ücret olduğu anlaşılmaktadır.

Bu durumda; 5393 sayılı Belediye Kanunu'nun 51. maddesi uyarınca ödenen maktu fazla çalışma ücretinin niteliği gereği, mesai dışında yapılan fazla çalışma ücretinden farklı olduğu ve ödenmesinde ve hak kazanılmasında aylığa ilişkin hükümlerin uygulandığı dikkate alındığında, davacının açıkta kaldığı döneme ait fazla çalışma ücretinin ödenmesi talebinin reddine ilişkin işlemde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Öte yandan; anılan işlemin hukuka aykırılığı yargı kararıyla saptandığından, Anayasanın 125. maddesinin son fıkrasında, idarenin kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu yolundaki hüküm uyarınca, davacının görevden uzakta ve ihraçta kaldığı döneme ilişkin maktu fazla çalışma ücretinin ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; **dava konusu işlemin iptaline**, davacının açıkta ve ihraçta geçirdiği dönemlere ilişkin zabıta aylık maktu fazla mesai ücretinin her bir ödemenin hak edildiği tarihten ödemenin yapıldığı tarihe kadar yasal faiziyle ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan **165,60-TL** yargılama gideri ile hüküm tarihinde yürürlükte bulunan AAÜT göre belirlenen 2.040,00-TL vekalet ücretinin davalı İdareden alınarak davacıya verilmesine, artan gider avansının önceden istem olmaması halinde kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren 30 gün içerisinde [REDACTED] İdare Mahkemesi nezdinde istinaf kanun yolu açık olmak üzere, 31/05/2021 tarihinde karar verildi.

HAKİM
MÜCAHİT ASLAN
194998

YARGILAMA GİDERLERİ		:
Başvurma Harcı	:	54,40 TL
Karar Harcı	:	54,40 TL
Vekalet Harcı	:	7,80 TL
Posta Gideri	:	49,00 TL
TOPLAM	:	165,60 TL