

T.C.

MAHKEMES

ESAS NO :

DAVACI :

VEKİL :

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

DAVALI :

DAVANIN ÖZETİ :

Belediye Başkanlığı Zabıta Dairesi Başkanlığı Zabıta Müdürlüğüne vekaleten görev ifa etmekte iken, 677 sayılı Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Tedbirler Alınması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden çıkarılan ancak OHAL tedbirleri iptal Komisyonu'na yapılmış bir vurusunun kabulüyle eski görevine iadesine karar verilen davacı tarafından, göreve iade edilmesi üzerine tarafına maaş alacağına ilişkin toplu olarak banka hesabına ödeme yapıldığı, açıkta kaldığı ve ihraçta kaldığı döneme ilişkin maaşlarının dönem artırları ve kadro katsayıları gözetilerek yeniden hesaplanarak yasal faiziyle ve yine kamu görevinden çıkarıldığı ve göreve iade edildiği tarihler arasında mahrum kaldığı aylık maktu zabıta mesai ücretinin ödenmesi talebiyle yapmış olduğu vurusunun reddine dair [redacted] Belediyesi Başkanlığı'nın 05/03/2020 tarih ve E.13985 sayılı iktidar iptali ile iktidar nedeniyle vurusu maddi kayıplarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ :

Davanın süresinde açılmadığı, zabıta aylık fazla çalışma ücretinin fiili çalışmaya başlı olarak ödendiği, 7075 sayılı Kanun'da aylık maktu zabıta fazla çalışma ücreti ödeneceğine ilişkin bir hüküm bulunmadığı, yapılması gereken ödemelerin mali ve sosyal haklarla sınırlandırıldığı, fazla çalışma ücretinin fiilen çalışıldığı sürece ödendiği belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren [redacted] Mahkemesi Hakimliği'nce, davalı idarenin usule yönelik itirazları yerinde görülmeypir dava dosyası incelenerek iktidar gereği düzeltilmiştir:

Dava; davacı tarafından, açıkta kaldığı ve ihraçta kaldığı döneme ilişkin olarak toplu ödenen maaşlarının dönem artırları ve kadro katsayıları gözetilerek yeniden hesaplanarak yasal faiziyle ve ihraçta kaldığı döneme ilişkin aylık maktu zabıta mesai ücretinin ödenmesi talebiyle yapılan vurusunun reddine ilişkin iktidar iptali ile iktidar nedeniyle vurusu maddi kayıplarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

7075 sayılı "Olağanüstü Hal tedbirleri iptal Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin Değiştirilerek Kabul Edilmesine Dair Kanunun 10/1. maddesinde; "Kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan tekilattan çıkarılan ya da iktidari kesilenlere ilişkin vurusunun kabulü hâlinde karar, kadro veya pozisyonunun bulunduğu kuruma, yükseköğretim kurumlarında kamu görevinden çıkarılan öğretim elemanları için Yükseköğretim Kurulu Başkanlığına bildirilir. Kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanması esastır. Ancak müdür yardımcısı veya daha üstü ile bunlara eşdeğer yöneticilik görevinde bulunmakta iken kamu görevinden çıkarılmı olanların atamalarında, söz

ESAS NO

:

konusu yöneticilik görevlerinden önce buldukları kadro ve pozisyon unvanları dikkate alınır. Yüksekö retim Kurulu Ba kanlı ına bildirilenlerin atama teklifleri; Ankara, stanbul, zmir illeri dı nda ve 2006 yılından sonra kurulan yüksekö retim kurumlarına öncelik verilmek kaydıyla, Yüksekö retim Kurulu Ba kanlı ı tarafından kamu görevinden çıkarıldı ı yüksekö retim kurumu haricinde tespit edilecek yüksekö retim kurumlarından birine önceki kadro unvanlarına uygun olarak on be gün içinde yapılır. Kurumlar, 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 edilmis sayılır. Söz konusu kadro ve pozisyonlar, herhangi bir ekilde bo almaları hâlinde ba ka bir i leme gerek kalmaksızın iptal edilmis 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 ına bildirirler. lgililerin 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 ndan 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; davacının, [REDACTED] Belediye Ba kanlı ı zabıta daire ba kanlı ı ula ım denetleme ube müdürlü ünü vekaleten ifa etmekte iken, 677 sayılı Ola anüstü Hal Kapsamında Bazı Tedirler Alınması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden çıkarıldı ı, ancak OHAL lemleri nceleme Komisyonu'na yaptı ı ba vurunun kabulü üzerine kamu görevine iade edildi i, görevinden ihraç edildi i ve görevine iade edildi i tarihler arasında mahrum kaldı ı aylık maktu zabıta mesai ücretinin ödenmesi ve maa larının dönem artı ları ve kadro katsayıları gözetilerek yeniden hesaplanarak yasal faizinin ödenmesi talebiyle yaptı ı ba vurunun reddine dair 05/03/2020 tarih ve E.19385 sayılı i lemin iptali ile aylık maktu zabıta mesai ücretinin ve toplu ödenen maa ına dönem artı ları ve kadro katsayıları gözetilerek yeniden hasaplanarak yasal faiz ödenmesi istemiyle bakılan 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 Kanununun 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 uygulanan bir ücret oldu u anla ılmaktadır.

T.C.

ESAS NO

:

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 aylık aylık hükümlerin uygulandığı dikkate alındığında, davacının açtığı dönemde ait fazla çalışma ücretinin ödenmesi talebinin reddine ilişkin ilerde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Maaşlarının dönem artırları ve kadro katsayıları da gözetilerek yeniden hesaplanarak yasal faiz ödenmesi istemi yönünden;

7075 sayılı Kanunun 10/1 göre "**Bu kapsamda göreve ba layanlara, kamu görevinden çıkarılma tarihlerini takip eden ayba ından göreve ba ladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal hakları ödenir.**" denilmekle maaş yönünden her bir maaşın ödenme zamanındaki dönem artırları ve kadro katsayıları dikkate alınarak ödeneceği muhakkaktır.

Faiz, konusu para olan borçlarda, alacaklının bu paradan mahrum kaldığı süre içinde u rayaca ı kayıpların, ba ka bir anlatımla bu paranın kullanılmamasından dolayı yoksun kalınan kazancın kar ılı ıdır. Esasen bu kaybın veya yoksun kalınan kazancın idareden istenebilmesi için idarenin do rudan veya dolaylı bir kusurunun bulunması kural olarak gerekmez.

Ekonomilerde bir de i im vasıtası olan para, çe itli ticari, sınai, zirai v.s faaliyetlerde kullanılmakla, sahibine kazanç, kira, nema v.s. adları altında kimi ekonomi' yararlar sa layan ekonomik bir de erdir. Paranın, sahibi dı ındaki ki i ve kurulu larca kullanılması, sahibinin bu ekonomik de erden mahrum bırakılması sonucunu yaratmanın yanında: yüksek enflasyon etkisinde olan ekonomilerde, paranın de erini, yanı alım gücün enflasyon oranı ölçüsünde yitirmesine neden olur.

Hukuk devletlerinde, açıklanan nitelikteki bir zararın faiz ya da ba ka bir ad altında ödenecek tazminatla kar ılanabilmesi için, açık yasa hükmü aranması dü ünülemez. Aksine anlayı ; Devletin ve ona ba lı idarenin eylem ve i lemlerinden do an her türlü zararın tazmini için de, açık yasa hükmü aranması sonucuna götürür ki; böyle bir anlayı Anayasa'nın 125'inci maddesinin son fıkrasında yer alan, "*dare, kendi eylem ve i lemlerinden do an zararı ödemekle yükümlüdür.*" amir hükmü ile ba da tırılmaz.

Öte Yandan Anayasa Mahkemesinin benzer bir konuda bireysel hak ihlali ba vurusu kapsamında verdi i BN:2015/4812 ve 07/02/2019 tarihli kararında da belirtti i üzere Anayasa Mahkemesi kamu kurum ve kurulu larından olan çe itli para alacaklarının de er kaybına u ratılarak ödenmesine ilişkin ikayetleri daha önce inceleyerek kamu makamlarının para borçlarını makul olmayan bir gecikme ile ödedikleri durumlarda para alaca ında meydana gelen de er a nımlarının ba vurucular üzerinde a hsi olarak a ırı bir yük olu turması halinde müdahale ölçülü olmadı ından mülkiyet hakkının ihlaline karar vermi tir.

Uyu mazlıkta kamu görevinden çıkarılan ve daha sonra Ola anüstü Hal lemleri nceleme Komisyonunun kararı ile görevine iade edilen davacıya maaş alacaklarının 14/02/2020 tarihinde (faiz alaca ı hesaplanmaksızın) ödendi i; konusu para olan borçlarda, alacaklının bu paradan mahrum kaldığı süre içinde u rayaca ı kayıpların, ba ka bir anlatımla bu paranın kullanılmamasından dolayı yoksun kalınan kazancın kar ılı ı olarak faiz ödenmesi gerekti i hukuk devleti ilkesinin do al bir sonucu oldu u göz önüne alındığında davacıya yapılan maaş

T.C.

MAHKEMES

ESAS NO

:

ödemesinin dönem artı ları ve kadro katsayıları gözetilerek yasal faiziyle ödenmesi gerekmektedir.

Bu konuda idare tarafından ödeme yapılırken;

Faize faiz yürütülmesi yasal olarak mümkün olmadı ndan, davalı idare tarafından kamu görevinden çıkarma i lemi tesis edilmemi olsaydı ne zaman ödeme yapılacaktı ise her bir maa ödeme miktarına kendine ait maa ödeme anından ba latılarak davacıya fiilen faizsiz toptan maa ödemesinin yapıldı ı 14/02/2020 tarihine kadar yasal faiz i letilmesi;

Di er alacak yönünden ise her bir alaca ın davalı idare tarafından kamu görevinden çıkarma i lemi tesis edilmemi olsaydı ne zaman ödeme yapılacaktı ise her bir ödeme miktarına kendine ait ödeme anından ba latılarak davacıya fiilen ödenece i güne kadar yasal faiz i letilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu i lemin **iptaline**, davacıya ihraçta kaldı ı döneme ili kin aylık maktu fazla mesai ücreti ödenmesine ve açıkta kaldı ı ve ihraçta kaldı ı döneme ili kin ödenen toplu maa ına dönem artı ları ve kadro katsayıları gözetilerek yeniden hesabı ile ba vuru tarihinden itibaren yasal faiz ödenmesine, a a ıda dökümü yapılan 166,10-TL yargılama gideri ile hüküm tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 2.040,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, posta gideri avansından artan miktarın kararın kesinle mesinden sonra davacıya iadesine, bu kararın tebli ini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere, 22/06/2021 tarihinde karar verildi.

HAK M
MÜCAH T ASLAN
194998

YARGILAMA G DERLER		:
Ba vurma Harcı	:	54,40 TL
Karar Harcı	:	54,40 TL
Vekalet Harcı	:	7,80 TL
Posta Gideri	:	49,50 TL
TOPLAM	:	166,10 TL