

T.C.
ANKARA
8. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2009/764
KARAR NO : 2009/2025

DAVACI : Sibel DOĞANYİĞİT adına Türkiye Sağlık ve Sosyal Hizmetler Kolu Kamu Görevlileri Sendikası
VEKİLİ : Av. Zehra KARAKUŞ
Dr. Mediha Eldem Sokak No:85 Kocatepe / ANKARA
DAVALI : Siirt Valiliği / SİİRT

DAVANIN ÖZETİ : Davacı tarafından, kendisine fazla ödendiği iddia edilen 1,306,06 TL'nin tahsilini öngören Siirt Kadın Doğum ve Çocuk Hastalıkları Hastanesi Baştabipliğinin 22.01.2009 tarih ve 86 sayılı işleminin iptaline karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Savunma dilekçesi verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 8. İdare Mahkemesi hakimliğince dava doslası incelenerek işin gereği düşünüldü.

Dava, davacı tarafından, kendisine fazla ödendiği iddia edilen 1.306,06 TL'nin tahsilini öngören Siirt Kadın Doğum ve Çocuk Hastalıkları Hastanesi Baştabipliğinin 22.01.2009 tarih ve 86 sayılı işleminin iptaline karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

5283 sayılı Bazı Kamu Kurum ve Kuruluşlarına Ait Sağlık Birimlerinin Sağlık Bakanlığına Devredilmesine Dair Kanununun 5. maddesinde "Devredilen sağlık birimlerinde devir tarihinde sürekli işçi kadrolarında çalışan personel, devir tarihi itibarıyla kadroları ile birlikte Bakanlığa devredilir. Bu fıkra hükümlerine göre Bakanlığa geçmek istemeyen işçilerin kanuni hakları ödenerek Kurum ile ilişkileri kesilir. Bakanlığa geçmek istemeyen işçilerin kanuni hakları ödenerek Kurum ile ilişkileri kesilir. Bakanlığa devredilen sağlık birimlerinde, devir tarihinde 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tabi olarak çalışan kadroları adet, sınıf, unvan ve dereceleri itibarıyla bu Kanunun yayımı tarihinden itibaren üç ay içinde Bakanlar Kurulunca tespit edilerek Resmi Gazetede yayımlanır ve bu kadrolar aynı tarih itibarıyla 190 sayılı Genel Kadro ve Usulü Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin eki (I) sayılı cetvelin Sağlık Bakanlığına ilişkin bölümüne eklenmiş, ilgili kurumun kadro cetvellerinden çıkarılmış sayılır. Devredilen kadro unvanlarından Bakanlıkça ihtiyaç duyulmayan kadro unvanlarında çalışan personel, durumlarına uygun diğer kadrolara atanırlar. Bu çerçevede ihtiyaç duyulan kadro değişiklikleri, 190 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 9. maddesinin son fıkrası hükmü uygulanmaksızın anılan Kanun Hükmünde Kararname hükümleri uyarınca yapılır.

Bakanlığa devredilen sağlık birimlerinde, devir tarihi itibarıyla çalışmakta olan personelden;

a) 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname eki (II) sayılı cetvele tabi pozisyonlarda çalışan sözleşmeli personel, mevcut pozisyon unvanları da dikkate alınarak devir tarihi itibarıyla Bakanlıkta durumlarına uygun boş kadrolara atanırlar. Söz konusu kadrolara ataması yapılan personelin, kamu iktisadi teşebbüsleri ve bağlı ortaklıklarında sözleşmeli

T.C.
ANKARA
8. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2009/764
KARAR NO : 2009/2025

statüde geçen hizmet süreleri, öğrenim durumları itibarıyla yükselebilecekleri dereceyi aşmamak koşuluyla, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun ek geçici 1, 2 ve 3. maddeleri ile anılan Kanuna 458 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile eklenen ek geçici madde hükümleri dikkate alınarak kazanılmış hak aylık derece ve kademelerinin tespitinde değerlendirilir.

b) 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 4. maddesinin (B) fıkrası uyarınca çalışan sözleşmeli personel devir tarihi itibarıyla aynı statüde Bakanlığa devredilir.

c) Diğer kanun hükümlerine göre çeşitli statülerde sözleşmeli olarak çalışanlar, devir tarihi itibarıyla 657 Devlet Memurları Kanununun 4. maddesininin (B) fıkrası hükmü uyarınca istihdam edilmek üzere Bakanlığa devredilir.

Dördüncü fıkra uyarınca devredilen personel, benzer birimde aynı unvanlı kadroda çalışan ve hizmet yılı aynı olan emsali Bakanlık personeli esas alınarak döner sermaye ek ödemesinden yararlandırılır ve bunlara yapılacak ek ödeme hiçbir şekilde emsaline yapılabilecek ek ödeme üst sınırını geçemez.

İkinci ve dördüncü fıkralar ile 6. Madde kapsamında Bakanlığa devredilen personelin devir tarihinde eski kadro veya pozisyonlarına bağlı olarak almakta oldukları aylık, ek gösterge, her türlü zam ve tazminatları, sözleşme ücreti ile diğer mali hakları (fazla çalışma ücreti ile nöbet ücreti hariç) toplam net tutarının, atandıkları yeni kadro veya pozisyonlarının aylık, ek gösterge, her türlü zam ve tazminatları, sözleşme ücreti ile döner sermayeden yapılacak ek ödeme de dahil olmak üzere, diğer her türlü mali hakları toplam net tutarından fazla olması halinde, aradaki fark tutarı, atandıkları kadro veya pozisyonlarda kaldıkları sürece, kapanıncaya kadar herhangi bir kesintiye tabi tutulmaksızın ayrıca tazminat olarak ödenir." hükmüne yer verilmiştir.

İdari yargı yerleri açısından uyulması zorunlu nitelikte bulunan Danıştay İçtihatları Birleştirme Kurulunun 22.12.1973 günlü, E:1968/8, K:1973/14 sayılı kararında idarenin; yokluk, açık hata, memurun gerçek dışı beyanı ve hilesi hallerinde süre aranmaksızın kanunsuz terfi veya intibaka dayanarak ödediği meblağı her zaman geri alınabileceği, belirtilen istisnalar dışında kalan hatalı ödemelerin geri alınmasını hatalı ödemenin ilk yapıldığı tarihten başlamak üzere dava açma süresi içinde mümkün olduğu bu süre geçtikten sonar geri alınamayacağı esasa bağlanmıştır.

Subjektif sonuç doğurmuş ve Yasaya uygun olarak tesis edilmiş idari işlemlerin geri alınması idare hukuku ilkelerine göre mümkün değildir. Anılan Kurul kararı ile de yasaya aykırı ve hatalı işlemlerin de her zaman değil makul bir sürede geri alınabileceğine işaret edilmiş, yokluk , açık hata ve bu işlemde yararlananın hilesinin söz konusu olması halinde ise idarenin işlemini her zaman geri alabileceği öngörülmüştür.

Dava dosyasının incelenmesinden, Saymanlık hizmeti Siirt Defterdarlığı Sağlık Kurumları Döner Sermaye Saymanlık Müdürlüğüne yürütülen Siirt Kadın Doğum ve Çocuk Hastalıkları Hastanesinde görevli eski SSK Personeline 2005 yılı Temmuz ayı ile 2008 yılı Haziran aylarında kişi başı 68,64 TL'lik ikramiye tutarlarının genel yönetim bütçesinden ödenmesi ve aynı aylarda yapılan döner sermaye ödemelerinden herhangi bir mahsuba tutulmaması hususuna ilişkin olarak Maliye Bakanlığı Muhasebat Başkontrolörü tarafından yapılan inceleme neticesinde genel yönetim bütçesinden her bir personele ödenen sözkonusu ikramiye tutarlarının yine ilgili kişilere aynı aylarda yapılan döner sermaye ek ödemelerinden mahsup edilmesi gerekirken mahsuba tabi tutulmaması suretiyle personele toplamda 110.225,58 TL fazla ödeme yapıldığının tespit edilmesi nedeniyle zararın davacının payına düşen kısmı olan 1.306,06 TL'nin davacıdan iadesinin istendiği, bakılan davanın bu işlemin iptali istemiyle açıldığı anlaşılmıştır.

T.C.
ANKARA
8. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2009/764
KARAR NO : 2009/2025

Olayda, SSK'ya devri yapılan personelin aylıkları hesaplanırken ilgi kişilere verilecek olan ikramiyetutarlarının yine ilgili kişilere aynı aylarda yapılan döner sermaye ek ödemelerinden mahsup edilmesi gerekirken mahsuba tabi tutulmaması suretiyle fazla ödemeye sebebiyet verilmiş ise de; davacıya yapılan ödemenin hatalı olduğunun basit bir inceleme ile fark edilmeyip hesapların denetimi sonucu ortaya çıkarıldığı hususu dikkate alındığında, bu ödemenin açık hata kapsamında değerlendirilmesine hukuken olanak bulunmamaktadır.

Öte yandan, dava konusu uyuşmazlıkta, hatalı ödemenin yapılmasında davacının gerçek dışı beyanı ya da hilesinin bulunduğundan da söz edilmesi mümkün değildir.

Bu durumda, 2005 yılı Temmuz ayı ile 2008 yılı Haziran aylarında hatalı ödeme yapılması suretiyle fazla ödendiği iddia edilen toplam 1.306,06 TL'lik ikramiye tutarlarının Danıştay İçtihatları Birleştirme Kurulu kararı uyarınca ay itibariyle ödendiği tarihten itibaren 2577 sayılı Yasada öngörülen dava açma süresi içinde geri alınması mümkün iken bu süre geçirildikten sonra tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 58,30 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesine göre belirlenen 500,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin isteği halinde davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 25/12/2009 tarihinde karar verildi.



ASLI GİPİDİ
M. Mengi

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>		:
Başvurma Harcı	:	15,60 TL
Karar Harcı	:	15,60 TL
Vekalet Harcı	:	2,50 TL
Posta Gideri	:	24,60 TL
<hr/>		
TOPLAM	:	58,30 TL

i/t
23.01.2010