

T.C.
İSTANBUL
6. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1126
KARAR NO : 2017/2439

DAVACI : HAMDULLAH DANDİNİ TEMSİLEN TÜRK SAĞLIK SEN
VEKİLİ : AV. BURCU YABAN VAROL
Erzurum Mahallesi Talatpaşa Bulvarı No:160 Kat:5 Cebeci -
Çankaya Çankaya/ANKARA

DAVALI : 1- SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞI/
ANKARA
VEKİLİ : AV. ESİN GÜMÜŞTEKİN
Meclis-İ Mebusan Caddesi No:43 Fındıklı/Beyoğlu/İSTANBUL

DAVALI : 2- SAĞLIK BAKANLIĞI/ANKARA
VEKİLİ : AV. ALIMCI BAŞARAN
İstanbul İl Sağlık Müdürlüğü- Çemberlitaş/İSTANBUL

DAVANIN ÖZETİ : İstanbul İli, Eyüp Devlet Hastanesi'nde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapan davacı tarafından; görevi esnasında iyonizan radyasyona maruz kaldığı ve radyasyon kaynakları ile çalışan birimde hizmet verdiğinden bahisle 5434 sayılı Yasa uyarınca, fiili hizmet süresi zammından faydalanmak amacıyla yaptığı başvurunun reddine dair 04/04/2017 tarih ve E.2395 sayılı işlemin; 2008 yılı öncesinde Emekli Sandığı iştirakçisi olduğu, hakkında 5434 sayılı Yasa uygulanması gerektiği ileri sürülerek usul ve hukuka aykırı olan işlemin iptali ile 5434 sayılı Yasa'nın 32. ve 33. maddeleri uyarınca fiili hizmet zammının 8 yıl süre ile her yıl için 3 ay olacak şekilde hesaplanmasına karar verilmesi istenilmektedir.

SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞI/

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının, yapılacak inceleme sonucunda öncelikle radyasyon görevlisi sayılması gerektiği, İstanbul ili, Eyüp Devlet Hastanesi Radyoloji Birimi'nde görev yaptığı, 5434 sayılı Kanun'un mülga 32. maddesinin (h) fıkrası ve 5510 sayılı Kanunun 40 ıncı maddesinin ikinci fıkrasının 11inci bendi uyarınca 15.01.1987-14.10.2008 tarihleri arasında günde 5 saat röntgen, radyum ve iyonizan radyasyonla bilfiil çalıştığı, radyasyon görevlisi sayıldığı, para karşılıklarının gönderildiği, toplam 5 yıl 4 ay 18 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 40. maddesinin 3 üncü paragrafı ile sigortalıların 5 yılı geçmemek üzere fiili hizmet süresi zammından yararlandırılacağı, 27.09.2008 tarih ve 27010 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulamasının Usul ve Esasları Hakkındaki Yönetmeliğin geçici 1. maddesinin 4. bendi ile 5 yıldan fazla fiili hizmet süresi zammı olanların 15.10.2008 tarihinden itibaren fiili hizmet süresinden yararlandırılamayacakları hükme bağlandığından, ilgilinin bu tarihten sonra geçen çalışmalarından dolayı fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmasına imkan bulunmadığı tesis edilen işlemin usul ve hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.



T.C.
İSTANBUL
6. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1126
KARAR NO : 2017/2439

SAĞLIK BAKANLIĞI

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının, İstanbul ili, Eyüp Devlet Hastanesi Radyoloji Birimi'nde görev yaptığı, 5434 sayılı Kanun'un mülga 32. maddesinin (h) fıkrası ve 5510 sayılı Kanunun 40 ıncı maddesinin ikinci fıkrasının 11inci bendi uyarınca 15.01.1987-14.10.2008 tarihleri arasında günde 5 saat röntgen, radyum ve iyonizan radyasyonla bilfiil çalıştığı, radyasyon görevlisi sayıldığı, para karşılıklarının gönderildiği, toplam 5 yıl 4 ay 18 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 40. maddesinin 3 üncü paragrafı ile sigortalıların 5 yılı geçmemek üzere fiili hizmet süresi zammından yararlandırılacağı, 27.09.2008 tarih ve 27010 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulamasının Usul ve Esasları Hakkındaki Yönetmeliğin geçici 1. maddesinin 4. bendi ile 5 yıldan fazla fiili hizmet süresi zammı olanların 15.10.2008 tarihinden itibaren fiili hizmet süresinden yararlandırılmayacakları hükme bağlandığından, ilgilinin bu tarihten sonra geçen çalışmalarından dolayı fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmasına imkan bulunmadığı, tesis edilen işlemin usul ve hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul 6. İdare Mahkemesi'nce; 694 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 203. maddesinde yapılan düzenleme uyarınca Kamu Hastaneleri Kurumu husumetten çıkartılarak, Sağlık Bakanlığı re'sen hasım mevkiine alınıp, usule ilişkin itirazlar yerinde görülmeyerek dosya incelendi işin gereği görüldü:

Dava; İstanbul İli, Eyüp Devlet Hastanesi'nde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapan davacı tarafından, görevi esnasında iyonizan radyasyona maruz kaldığı ve radyasyon kaynakları ile çalışan birimde hizmet verdiğinden bahisle 5434 sayılı Yasa uyarınca, fiili hizmet süresi zammından faydalanmak amacıyla yaptığı başvurunun reddine dair 04/04/2017 tarih ve E.2395 sayılı işlemin iptali ile 5434 sayılı Yasa'nın 32. ve 33. maddeleri uyarınca fiili hizmet zammının 8 yıl süre ile her yıl için 3 ay olacak şekilde hesaplanmasına karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

01.10.2008 tarihinde yürürlüğe giren 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanununun "5434 sayılı Kanuna ilişkin 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..."; 8. fıkrasında ise, bu kapsamda olanların fiili hizmet zammı, kesenek ve karşılıkları hakkında da 5434 sayılı Kanun hükümleri uyarınca işlem yapılacağı belirtilmiştir; "506, 1479, 5434, 2925, 2926 sayılı kanunlara ilişkin ortak geçiş hükümleri" başlıklı Geçici 7. maddesinin 1. fıkrasında ise, "Bu Kanunun yürürlük tarihine kadar 17/7/1964 tarihli ve 506 sayılı, 2/9/1971 tarihli ve 1479 sayılı, 17/10/1983 tarihli ve 2925 sayılı, bu Kanunla mülga 17/10/1983 tarihli ve 2926 sayılı,



6. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/1126

KARAR NO : 2017/2439

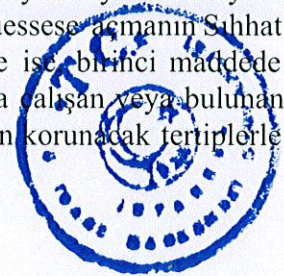
8/6/1949 tarihli ve 5434 sayılı kanunlar ile 17/7/1964 tarihli ve 506 sayılı Kanunun geçici 20 nci maddesine göre sandıklara tabi sigortalılık başlangıçları ile hizmet süreleri, fiili hizmet süresi zammı, itibari hizmet süreleri, borçlandırılan ve ihya edilen süreler ve sigortalılık süreleri tabi oldukları kanun hükümlerine göre değerlendirilir." kuralı ile 2. fıkrasında yer alan "Kanunun yürürlük tarihinden önce 24/6/1965 tarihli ve 635, 18/3/1986 tarihli ve 3269, 22/7/1965 tarihli ve 644, 1/11/1983 tarihli ve 2937, 25/3/1957 tarihli ve 6940 ve 26/10/1990 tarihli ve 3671 sayılı kanunlar ile 5434 sayılı Kanunun 32 nci maddesine göre fiili hizmet süresine müstehak görevlerde çalışanların bu görevlerde geçirdikleri süreler bu Kanunun 40 ıncı maddesi gereğince aranan 3600 günün doldurulmasında nazara alınır. 17/7/1964 tarihli ve 506 sayılı Kanunun ek 5 inci maddesinde sayılan itibari hizmet süresi kapsamında yer alıp bu Kanunun 40 ıncı maddesinde sayılmayan işlerde bu Kanunun yürürlük tarihinden önce geçen çalışma sürelerinin bu maddenin birinci fıkrası kapsamında değerlendirilmesinde 3600 gün prim ödeme şartı aranmaz. "kurallarına yer verilmiştir.

Yukarıda metnine yer verilen yasal düzenlemeler karşısında, 5510 sayılı Kanunun yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla bu Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi kapsamına alınanlar yönünden yapılan düzenleme sonucu bunların, 5510 sayılı Kanun'un fiili hizmet süresi zammına ilişkin 40. maddesinin yürürlüğe girmesiyle birlikte görev unvanı anılan maddede yer alanların bu maddede belirtilen koşullar çerçevesinde fiili hizmet süresi zammından yararlanabilecekleri ve 5510 sayılı Kanun'un yürürlüğe girdiği tarihten önce iştirakçi olan ve 5510 sayılı Kanun'un 4. maddesinin 1. fıkrasının (c) bendi kapsamına alınanlardan, 5510 sayılı Kanuna göre fiili hizmet süresi zammından yararlanmaya devam edenlerin kesenek ve karşılıkları, **fiili hizmet süresi zammı ve itibari hizmet süresi karşılıklarının 5434 sayılı Kanun hükümleri uyarınca hesaplanacağı sonucuna varılmaktadır.**

5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun "Fiili hizmet süresi zammı" başlıklı 40. maddesinin 2. fıkrasının 11. bendinde, radyoaktif ve radyoionizan maddelerle yapılan işler kapsamındaki işler/işyerlerinde, doğal ve yapay radyoaktif, radyoionizan maddeler veya bütün diğer korpüsküler emanasyon kaynakları ile yapılan işlerde çalışanlar kapsamındaki sigortalıların bu işyerlerinde ve işlerde geçen çalışma sürelerinin her 360 günü için karşılarında eklenecek gün sayısı olarak gösterilen 90 günün fiili hizmet süresi zammı olarak ekleneceği düzenlenmesine yer verilmiştir.

27.9.2008 tarihli ve 27010 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulamasının Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin "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 belirtilmiştir.

3153 sayılı Radyoloji, Radyom ve Elektrikle Tedavi ve Diğer Fizyoterapi Müesseseleri Hakkında Kanunun 1. maddesinde, münhasıran röntgen şuaı vasıtasile teşhis veya hem teşhis ve hem tedavi yahut radyom veya radyom emanasyonu yahut radyom mürekkebatile veya her türlü elektrik aletleriyle tedavi yapmak için müessese açmanın Sıhhat ve İçtimai Muavenet Vekaletinin iznine bağlı olduğu; 3. maddesinde ise birinci maddede yazılı müesseselerin bina vasıfları ve hastalarla mütehassısları ve orada çalışan veya bulunan başkalarının elektrik cereyanı ve röntgen şuaı ve radyom arızalarından korunacak tertiplerle



T.C.
İSTANBUL
6. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1126
KARAR NO : 2017/2439

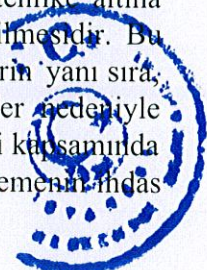
bunlara ait levazımın şartları ve radyom için bir müessesede bulunması lazım gelen en az miktar ve elektrikle tedaviye mahsus aletlere ait vasıf ve şartlar hakkında bir nizamname yapılacağı hükme bağlanmıştır.

06.05.1939 tarihli ve 3153 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Radyoloji, Radyom ve Elektrikle Tedavi Müesseseleri Hakkında Nizamnamenin 21. maddesinde, "Röntgen ve radyom ile daimi olarak günde beş saatten fazla çalışamaz. Röntgen muayenehanelerinde pazardan maada ayrıca bir gün daha öğleden sonra tatil yapılmalıdır."; 24. maddesinde, "Bu gibi müesseselerde, her röntgen mütahasssının veya röntgen ve radyom ile iştilgal eden kimsenin senede dört hafta muntazaman devamlı tatil yapması mecburidir." hükümlerine yer verilmiştir.

Mülga 5434 sayılı Emekli Sandığı Kanunu'nun 32. maddesinde; İştirakçilerin; bu kanunun yürürlüğe girdiği tarihten sonra aşağıda yazılı vazifelerde geçen fiili hizmet müddetlerinin her yılı için hizalarında gösterilen müddetler eklenir: h) (Ek bent: 19/09/1972 - 1621/1 md.) Mesleği olan Mesleği icabı röntgen, radyum ve benzeri ve bu sebeple röntgen, radyum ve benzeri iyonizan iyonizan radyasyon laboratuvarların da, 3 ay radyasyonlarla bilfiil çalışan tabip, teknisyen, sağlık memuru, radyasyon fizikçisi ve teknisyeni ve iyonizan radyasyonla yine bilfiil çalışan bilumum personel ve yardımcıları, Yukardaki fıkra kapsamına giren iştirakçilerin fiili hizmetlerine eklenecek müddet, 5434 sayılı Kanunun yürürlüğe girdiği tarihten sonra görevde bulunup da, o zamandan beri iyonizan radyasyon laboratuvarlarında bilfiil çalışmış olanların emeklilik işlemlerinde uygulanır.... " hükmüne, aynı Kanunun 33. maddesinde; "32 nci maddede gösterilen vazifelere yıl başından sonra girenlerin fiili hizmet müddet zamları, girdikleri ay hariç olmak üzere, o yılın geri kalan ayları için ve yıl sonundan önce ayrılanların fiili hizmet müddeti zamları da, ayrıldıkları ay da dahil olmak üzere, yılın geçmiş ayları için hesaplanır. (Değişik fıkra: 08/07/1971 - 1425/4 md.) Fiili hizmet müddeti zamları, emeklilik muamelerinde fiili hizmet sayılır. Bu zamların toplamı 8 yılı geçemez." hükmüne yer verilmektedir.

Dosyanın incelenmesinden; davacının, 32 yıldır radyoloji teknisyeni olarak davalı idare de görev yaptığı, son olarak, İstanbul İli, Eyüp Devlet Hastanesi'nde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapmakta iken görevi esnasında iyonizan radyasyona maruz kaldığı ve radyasyon kaynakları ile çalışan birimde hizmet verdiğinden bahisle 5434 sayılı Yasa uyarınca, fiili hizmet süresi zammından faydalanmak amacıyla davalı idareye yaptığı başvuruda bulunulduğu, yapılan başvuru üzerine, davalı idarece, "yapılan başvurunun, mahallen incelenmek üzere İstanbul İli, Beyoğlu Bölgesi Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliği'ne gönderildiği, sonucundan anılan sekreterlik tarafından bilgi verileceği" şeklinde, 04/04/2017 tarih ve E.2395 sayılı işlemin tesis edildiği, davacı tarafından bu işlemin başvurunun reddi olarak algılanmak suretiyle söz konusu işlemin iptali ile 5434 sayılı Yasa'nın 32. ve 33. maddeleri uyarınca fiili hizmet zammının 8 yıl süre ile her yıl için 3 ay olacak şekilde hesaplanmasına karar verilmesi istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Fiili hizmet süresi zammının amacı çeşitli etkenler nedeniyle sağlığı tehlike altına giren kamu görevlilerinin daha erken sürede emekli olabilmelerinin sağlanabilmesidir. Bu nedenle, personelin görev unvanlarının gerektirmesi nedeniyle yürüttükleri işlerin yanı sıra görev tanımlarında olmayan ancak fiilen yürütmekle görevlendirildikleri işler nedeniyle sağlıklarının riske maruz kalması durumunda, 5510 sayılı Kanunun 40. maddesi kapsamında kalmak kaydıyla fiili hizmet süresi zammından yararlandırılmaları, yasal düzenlemelerin idare amacına uygun bulunmaktadır.



T.C.
İSTANBUL
6. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/1126
KARAR NO : 2017/2439

Olayda; taraflar arasındaki uyuzmazlığın davacının fiili hizmet zammından ne kadar süre ile yararlandırılması gerektiğinden kaynaklandığı, davalı idarece, davacının, işlem öncesinde, 5434 sayılı Kanun'un mülga 32. maddesinin (h) fıkrası ve 5510 sayılı Kanunun 40 ncı maddesinin ikinci fıkrasının 11inci bendi uyarınca 15.01.1987-14.10.2008 tarihleri arasında günde 5 saat röntgen, radyum ve iyonizan radyasyonla bilfiil çalıştığı için radyasyon görevlisi sayıldığı ve para karşılıklarının gönderilerek, toplam; 5 yıl 4 ay 18 gün fiili hizmet süresi zammından yararlandırıldığı, davacı ise 5434 sayılı Yasa'nın 32. ve 33. maddeleri uyarınca fiili hizmet zammının 8 yıl süre ile her yıl için 3 ay olacak şekilde hesaplanmasına karar verilmesi, dolayısıyla bu sürenin toplam 8 yıl olması gerektiğinin ileri sürüldüğü anlaşılmaktadır.

Bu durumda; davacının, 32 yıldır radyoloji teknisyeni olarak davalı idare de görev yaptığı, Türkiye Atom Enerjisi Kurumunca denetimli alan kabul edilen yerde sürekli olarak bulunduğu ve radyasyona maruz kaldığı açık olduğundan, radyasyona maruz kaldığı söz konusu hizmetlerinin puanlama yapılmak suretiyle hesaplanacak süre kadar fiili hizmetine eklenmesi ve yasal olarak sınırlandırıldığı şekilde en fazla 8 yıl süreyle fiili hizmet zammından yararlandırılması gerekirken, 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 40. maddesinin 3 üncü paragrafı ile sigortalıların 5 yılı geçmemek üzere fiili hizmet süresi zammından yararlandırılacağı ve 27.09.2008 tarih ve 27010 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Fiili Hizmet Süresi Zammı Uygulamasının Usul ve Esasları Hakkındaki Yönetmeliğin Geçici 1. maddesinin 4. bendi ile 5 yıldan fazla fiili hizmet süresi zammı olanların 15.10.2008 tarihinden itibaren fiili hizmet süresinden yararlandırılamayacağı gerekçesiyle aksi yönde tesis edilen işlemde, yukarıda yazılı mevzuata uyarınca hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin iptaline, aşağıda dökümü yapılan 206,40 TL yargılama gideri ile karar tarihi itibariyle yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 990,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareler tarafından davacıya verilmesine, artan posta ücretinin ise söz konusu karar kesinleştikten sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde İstanbul Bölge İdare Mahkemesi nezdinde istinaf yoluna başvurulabileceğinin taraflara hatırlatılmasına, 27/12/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
DİNÇER YILMAZ
42978

Üye
YÜKSEL ARSLAN
165654

Üye
CÜNEYT İPEK
195108

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı :	31,40 TL
Karar Harcı :	31,40 TL
Vekalet Harcı :	4,60 TL
Posta Gideri :	139,00 TL
TOPLAM :	206,40 TL