

**T.C.**  
**KOCAELİ**  
**1. İDARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO** : 2020,  
**KARAR NO** : 2021.

**DAVACI** :  
**VEKİLİ** : AV. SADI KAYABAŞI -UETS[16859-58983-77895]

**DAVALI** : KOCAELİ VALİLİĞİ  
**VEKİLİ** : AV.  
İbni Sina Mah. İstiklal Cad. No:304 Kaşkaldere Derince/KOCAELİ

**DAVANIN ÖZETİ** : Davacı tarafından, Kocaeli İl Emniyet Müdürlüğü emrinde 4. Sınıf Emniyet Müdürü olarak görev yapmakta iken 03.10.2016 tarihinde açığa alındığı, 22.11.2016 tarihinde 677 sayılı KHK ile de kamu görevinden çıkarıldığı, 23.07.2019 tarihli OHAL Komisyonu kararı ile görevine iade edilerek, 31.12.2019 tarihli atama onayına istinaden araştırmacı kadrosuna atanması ve 04.02.2020 tarihinde görevine başlaması üzerine anılan döneme ilişkin tüm mali, özlük ve sosyal haklarının ödenmesi istemiyle yaptığı 11.02.2020 tarihli başvurunun zımnen reddine ilişkin işlemin, açığa alındığı ve kamu görevinden çıkarıldığı döneme ait maaşlarının yasal faizi ile kamu görevinden çıkarıldığı döneme ait fazla çalışma tazminatına ilişkin kısmının; eski görevine iade edilmeyi beklerken araştırmacı kadrosuna atandığı, bu işlem karşı açtığı dava sonucunda muhtemelen iptal kararı çıkacağı ve yeniden 4. Sınıf Emniyet Müdürü olarak atanacağı, araştırmacı kadrosuna atandıktan sonra açıkta kaldığı döneme ilişkin olarak kendisine 212.552,93-TL ödeme yapıldığı ancak maaşlarının yasal faizinin ve fazla çalışma tazminatının ödenmediği, 3201 sayılı Kanun'un Ek 21.maddesi uyarınca fazla çalışma tazminatının, personel hiç çalışma yapmasa da maaş ile birlikte ödenen bir gelir kalemi olduğu, Anayasa Mahkemesi'nin 2015/4812 sayılı kararında açıkta geçen döneme ilişkin faiz ödenmemesini mülkiyet hakkının ihlali olarak gördüğü iddia edilerek iptali ile fazla çalışma tazminatı ve yasal faiz miktarının, idareye başvuru tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Davacının 4. Sınıf Emniyet Müdürü olarak görev yapmakta iken 03.10.2016 tarihinde açığa alındığı ve 22.11.2016 tarihli 677 sayılı KHK ile kamu görevinden çıkarıldığı, görevine iade edilmesi istemiyle OHAL Komisyonu'na yaptığı başvuru sonucunda davacı hakkında yürütülen soruşturmada kovuşturmayaya yer olmadığına karar verilmesi üzerine komisyona başvuru talebi kabul edilerek 31.12.2019 tarihli Bakan onayı ile araştırma merkezinde istihdam edilmesinin uygun görüldüğü ve Araştırma Merkezi emrine 1. derece memur kadrosuna atandığı ve 04.02.2020 tarihinde görevine başladığı, fazla çalışma ücretinin asli göreve bağlı olarak ödene bir özlük hakkı olmayıp fiili çalışma karşılığı ödenen ve gerçekleşmesi belli kurallara bağlı muhtemel bir gelir niteliği bulunan ödeme çeşidi olduğu, bu sebeple görevden uzaklaştırılan, tutuklanan veya göz altına alınan personele bu sürelerle ilişkin fazla çalışma tazminatı ödenmesine imkan bulunmadığı, bu hususla ilgili olarak Maliye Bakanlığı Bütçe ve Mali Kontrol Genel Müdürlüğü'nün 22.07.2009 tarihli yazısının da bulunduğu, davacı tarafın yasal faize ilişkin talebinin de hukuki dayanaktan ve mesnetten yoksun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Kocaeli 1. İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; davacı tarafından, Kocaeli İl Emniyet Müdürlüğü emrinde 4. Sınıf Emniyet Müdürü olarak görev yapmakta iken 03.10.2016 tarihinde açığa alındığı, 22.11.2016 tarihinde 677 sayılı KHK ile de kamu görevinden çıkarıldığı, 23.07.2019 tarihli OHAL Komisyonu kararı ile görevine iade edilerek araştırmacı kadrosuna atanması üzerine anılan döneme ilişkin tüm mali, özlük ve sosyal haklarının ödenmesi istemiyle yaptığı başvurunun zımnen reddine ilişkin işlemin, açığa alındığı ve kamu görevinden çıkarıldığı döneme ait maaşlarının yasal faizi ile kamu görevinden çıkarıldığı döneme ait fazla çalışma tazminatına ilişkin kısmının iptali ile fazla çalışma tazminatı ve yasal faiz miktarının, idareye başvuru tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

**T.C.**  
**KOCAELİ**  
**1. İDARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO** : 2020

**KARAR NO** : 2021

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 125. maddesinde; "İdarenin her türlü eylem ve işlemlerine karşı yargı yolu açıktır....İdare, kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlüdür." hükmüne yer verilmiştir.

7075 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabul Edilmesine Dair Kanun'un "Kararların uygulanması" başlıklı 10. maddesinde; "(1)(Değişik: 25/7/2018-7145/22 md.) Kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan teşkilattan çıkarılan ya da ilişiği kesilenlere ilişkin başvurunun kabulü hâlinde karar, kadro veya pozisyonunun bulunduğu kuruma, ...bildirilir. Kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanması esastır....Kurumlar, bildirim veya atama teklif tarihini takip eden otuz gün içerisinde atama işlemlerini tamamlar.....İlgililerin kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin kanun hükmünde kararname hükümleri, bu fıkrada belirtilen kişiler bakımından tüm hüküm ve sonuçlarıyla birlikte ortadan kalkmış sayılır. Bu kapsamda göreve başlayanlara, kamu görevinden çıkarılma tarihlerini takip eden aybaşından göreve başladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal hakları ödenir. Bu kişiler, kamu görevinden çıkarılmalarından dolayı herhangi bir tazminat talebinde bulunamaz" hükmüne yer verilmiştir.

3201 sayılı Emniyet Teşkilat Kanunu'nun **Ek 21. maddesinde**: "657 sayılı Devlet Memurları Kanununda belirtilen en yüksek Devlet Memuru aylığının (ek gösterge dahil);

a) Emniyet Hizmetleri Sınıfına dahil kadrolarda bulunanlardan;

1. Özel hareket ve istihbarat birimlerinde görev yapanlara; %35,
2. Siyasi hizmet, çevik kuvvet birimleri ile köprü ve hassas bölgeleri koruma görevlerinde fiilen çalışanlarla, panzer sürücüsü ve operatörü olarak görev yapanlara %31,
3. Diğer birimlerinde görevli olanlara %27,

b) Emniyet hizmetleri sınıfına dahil kadrolarda bulunan çarşı ve mahalle bekçilerine %13,

tutarını geçmemek üzere İçişleri Bakanlığınca belirlenecek usul ve esaslara göre fazla çalışma ücreti ödenir. Ayrıca, İçişleri Bakanı, büyük ölçekli yolsuzluk, terör ve benzeri faaliyetlere karşı ülke çapında gerçekleştirilen operasyonlara katılanlar ile bunlara idari, teknik, lojistik ve sair destek hizmetleri sağlayan personele hizalarında gösterilen oranların en çok yarısına kadar ilave ödeme yapmaya, bu ödeme; görev yeri ve süresi, görevin zorluk ve risk derecesi, görevlinin kıdemi ve sorumluluğu ile benzeri unsurları dikkate alarak farklı miktar veya oranlarda belirlemeye, buna ilişkin diğer usul ve esasları tespit etmeye yetkilidir. Bu ücretten damga vergisi hariç herhangi bir vergi ve kesinti yapılmaz." hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının, Kocaeli İl Emniyet Müdürlüğü emrinde 4. Sınıf Emniyet Müdürü olarak görev yapmakta iken 03.10.2016 tarihinde açığa alındığı, 677 sayılı KHK ile 22.11.2016 tarihinde kamu görevinden çıkarıldığı, devamında Olağanüstü Hal İnceleme Komisyonu tarafından görevine iade edildiği ve 31.12.2019 tarihli Bakan onayı ile Araştırma Merkezi emrine 1. derece araştırmacı kadrosuna atandığı ve 04.02.2020 tarihinde görevine başladığı, davacı tarafından anılan döneme ilişkin tüm mali, özlük ve sosyal haklarının ödenmesi istemiyle yaptığı başvurunun zımnen reddedilmesi üzerine, araştırmacı kadrosuna atandıktan sonra açıkta kaldığı döneme ilişkin olarak kendisine 212.552,93-TL ödeme yapıldığı ancak maaşlarının yasal faizinin ve fazla çalışma tazminatının ödenmediğinden bahisle, anılan işlemin maaşların yasal faizine ve fazla çalışma tazminatına ilişkin kısmının iptali ile fazla çalışma tazminatı ve yasal faiz miktarının idareye başvuru tarihi olan 11.02.2020'den itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

**Dava konusu işlemin fazla çalışma tazminatına ilişkin kısmı yönünden;**

Uyuşmazlıkta, her ne kadar davalı idare tarafından davacının talep ettiği fazla çalışma ücretinin, asli göreve bağlı olarak ödenen bir özlük hakkı olmayıp, fiilen çalışma karşılığı ödenen ve gerçekleşmesi belirli kurallara bağlı, muhtemel gelir niteliğinde olan bir ödeme olduğu yönündeki Maliye Bakanlığı Bütçe ve Mali Kontrol Genel Müdürlüğü'nün 22.07.2009 tarihli görüş yazısına istinaden davacıya fazla çalışma ücreti ödenemeyeceği ileri sürülmekte ise de; anılan ücretin 3201 sayılı Emniyet Teşkilatı Kanunu'nun Ek 21. maddesi uyarınca ödenen bir ücret olduğu; bu ücretin,

**T.C.**  
**KOCAELİ**  
**1. İDARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO** : 2020

**KARAR NO** : 2021.

657 sayılı Kanununun 178. maddesinde düzenlenen ve günlük çalışma saatleri dışında yapılan çalışma karşılığı ödenen fazla çalışma ücreti değil, emniyet hizmeti sınıfı kadrolarında bulunanlara; görevin niteliği, yapılan işin zorluğu ve önemi doğrultusunda; görev yapılan birime göre, salt bu görevi yerine getirmeleri nedeniyle her ay sabit olarak maaşlarının içerisinde yapılan bir ödeme olduğu, dolayısıyla ödenmesinde ve hak kazanılmasında aylığa ilişkin hükümler uygulanan bir ücret olduğu anlaşılmaktadır.

Nitekim, Danıştay 11. Dairesinin 23.06.2009 tarih ve E:2006/6559, K:2009/6677 sayılı kararında, anılan ücrete ilişkin açıklamaları da bu yöndedir.

Bu durumda, 3201 sayılı Emniyet Teşkilatı Kanunu'nun Ek 21. maddesi uyarınca ödenen 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 kamu görevinden çıkarıldığı döneme ilişkin fazla çalışma tazminatının ödenmesi talebiyle yapıldığı başvurunun zımnen reddine ilişkin dava konusu işlemin bu kısmında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

**Dava konusu işlemin yasal faize ilişkin kısmı yönünden;**

Faiz bir idari işlem nedeniyle hakları ihlal edilen ilgililerin bu işlem nedeniyle uğradıkları parasal kayıplarının veya yoksun kaldıklarını öne sürdükleri mali haklarının gecikerek ödenmesi ya da hiç ödenmemesi durumunda bu gecikmeden doğacak zararı karşılayan bir meblağ olup, bu niteliği itibarıyla yasal faiz, asıl alacağa bağlı fer'i bir alacak niteliğindedir.

Konusu bir miktar paranın ödenmesinden ibaret olan borçlarda, borcun doğduğu veya muaccel olduğu tarihten, ödemesinin yapıldığı tarihe kadar bir süre geçmiş olabilir. Verilmesi gereken hakkın doğum tarihi ile verildiği tarih arasında bir süre geçmiş ise alacaklının mal varlığında meydana gelen eksilmenin telafi edilmesi gereklidir. Nitekim, açığa alınan bir kamu görevlisinin kesilen maaşının göreve iade edildikten sonra değer kaybına uğratılarak ödenmesi nedeniyle mülkiyet hakkının ihlal edildiği iddiasıyla yaptığı bireysel başvuru üzerine **Anayasa Mahkemesi'nce verilen 07/02/2019 tarih ve 2015/4812 başvuru sayılı kararda;** "Sonuç olarak başvurunun maaşından kesintilerin yapıldığı tarihlerden ödemelerin yapıldığı tarihe kadar geçen süredeki enflasyon oranları dikkate alındığında mülkiyet hakkı kapsamında değerlendirilen sözkonusu alacakların enflasyon oranları karşısında önemli ölçüde değer kaybına uğratılarak ödendiği anlaşılmaktadır. *Buna karşın başvurucuya herhangi bir faiz ödemesi yapılmamış, faiz ödenmesi yönündeki başvurunun talebi de idare ve yargısal makamlarca reddedilmiştir. Söz konusu değer kaybının oranı gözetildiğinde müdahaleyle başvurucuya şahsi olarak aşırı ve olağan dışı bir külfet yüklendiği, bu sebeple söz konusu müdahalenin kamunun yararı ile başvurunun mülkiyet hakkının korunması arasında kurulması gereken adil dengeyi başvuru aleyhine bozduğu (...) başvurunun maaşından yapılan kesintilerin daha sonra göreve iade edildiğinde enflasyon oranları karşısında değer kaybına uğratılarak ödenmesi nedeniyle mülkiyet hakkının ihlal edildiği sonucuna varılmıştır.*" gerekçesiyle, mülkiyet hakkının ihlalinin sonuçlarının ortadan kaldırılması için yeniden yargılama yapılmasına hükmedildiği görülmüştür.

Bu durumda, davacının açığa alındığı, kamu görevinden çıkarıldığı ve görevine iade edilmesi üzerine araştırmacı kadrosuna atanarak tekrar göreve başladığı tarihe kadar olan döneme ilişkin maaş farklarının ve maaşlarının, davalı idarece "faizsiz olarak" ödendiği görülmüş olup, faiz alacakları ana paranın bir parçası olduğundan ve mülkiyet hakkı kapsamında kaldığından, davacının açığa alındığı ve kamu görevinden çıkarıldığı döneme ilişkin maaşlarının yasal faizinin ödenmesi talebiyle yaptığı başvurunun zımnen reddine ilişkin dava konusu işlemin bu kısmında da hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, yapılan yargılama sonucunda, dava konusu işlemin maaşların yasal faizi ile fazla çalışma tazminatına ilişkin kısmı yönünden hukuka uygun olmadığı sonucuna varıldığından, Anayasanın 125. maddesinin son fıkrasında, idarenin kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu yolundaki hüküm uyarınca ve davacının talebi ile bağlı kalmarak, maaşların yasal faizi ile fazla çalışma tazminatının, idareye başvuru tarihi olan 11.02.2020 tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesi gerekmektedir.

**T.C.**  
**KOCAELİ**  
**1. İDARE MAHKEMESİ**  
**ESAS NO : 2020/**  
**KARAR NO : 2021**

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin, maaşların yasal faizi ve fazla çalışma tazminatına ilişkin kısmı yönünden **iptaline**, tazmin isteminin kabulü ile davacının açığa alındığı ve kamu görevinden çıkarıldığı döneme isabet eden maaşlarının yasal faizlerinin ve davacının kamu görevinden çıkarıldığı döneme isabet eden fazla çalışma ücretinin idareye başvurulduğu 11.02.2020 tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte davacıya **ödenmesine**, aşağıda dökümü yapılan 193,10-TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 2.040,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **(30) gün içerisinde İstanbul Bölge İdare Mahkemesi'ne** istinaf yolu açık olmak üzere, 10.02.2021 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Baskan

Üye

Üye

 e-imzalıdır.

 e-imzalıdır.

 e-imzalıdır.

YARGILAMA GİDERLERİ		:
Başvuru Harcı	:	54,40 TL
Karar Harcı	:	54,40 TL
Vekalet Harcı	:	7,80 TL
Posta Gideri	:	76,50 TL
<b>TOPLAM</b>	:	<b>193,10 TL</b>