

T.C.  
UYUŞMAZLIK MAHKEMESİ  
HUKUK BÖLÜMÜ  
ESAS NO : 1997/18  
KARAR NO : 1997/17

ÖZET: Askeri hizmete ilişkin bulunmayan T.C.Emekli Sandığı işleminin iptali istemiyle açılan davanın genel idari yargı yerinde görülmesi gerektiği hk.

K A R A R

Davacı : R.Kemal Kılıç  
Davalı : T.C. Emekli Sandığı Genel Müdürlüğü  
Vekili : Av.Aslı Barutçu(Güzel)

O L A Y : Davacı, kıdemli albay rütbesinde iken emekliye ayrılmış, daha sonra başka bir kurumda göreve başlaması üzerine 5434 sayılı T.C.Emekli Sandığı Kanununun Ek-11. maddesi gereğince emekli aylığı kesilmiştir. Ancak, aynı Yasanın Ek-68. maddesine göre makam tazminatı ödenmesine devam edilmekteyken, davalı Kurumca, 547 sayılı Memurlar Ve Diğer Kamu Görevlileri İle İlgili Bazı Kanun Ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılmasına Dair KHK.nin 13. maddesiyle anılan Yasa hükümünde yapılan değişiklik gerekçe gösterilerek makam tazminatı ödenmesi uygulamasına son verilmiş ve ilgilinin çalıştığı kurumdan, adı geçen KHK nin yürürlüğe girdiği 15.4.1995 tarihinden itibaren yapılmış olan ödemelerin taksitler halinde ücretinden kesilmesi istenilmiştir.

Davacı, kendisine makam tazminatı ödenmemesine ilişkin işlemin iptali ile 547 sayılı KHK.nin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren ödenmeye makam tazminatlarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine hükmedilmesi istemiyle Askeri Yüksek İdare Mahkemesine 14.8.1996 tarihinde dava açmıştır.

Davalı Kurum tarafından, davanın görüm ve çözümünde genel idari yargının görevli olduğu yolunda yapılan itiraz Askeri Yüksek İdare Mahkemesi İkinci Dairesince 18.12.1996 gün ve E.96/757sayı ile reddedilerek görevlilik kararı verilmiş; davalı Kurumun, Danıştay Başsavcılığınca olumlu görev uyuşmazlığı çıkarılması istemini içeren 24.1.1997 günlü dilekçesi üzerine anılan Dairece 26.2.1997gün ve aynı sayıyla itirazı ret kararı kaldırılmayarak dava dosyası Danıştay Başsavcılığına gönderilmiştir.

Danıştay Başsavcısı, 2247 sayılı Yasanın 10. maddesi uyarınca olumlu görev uyuşmazlığı çıkarılmasına ilişkin 17.3.1997günlü, E. 97/10 sayılı düşünce yazısıyla birlikte dosyayı Uyuşmazlık Mahkemesine göndermiştir.

.... / ....

İNCELEME VE GEREKÇE: Uyuşmazlık Mahkemesi Hukuk Bölümü, Selçuk Tüzün'ün Başkanlığında, O.Hulusi Mustafaoğlu, Süleyman Sezen, Nursel Ay-makoğlu, Zafer Kantarcıoğlu, Dr.Erol Alpar ve Halit Karabulut'un katılmaları ile yaptığı 14.4.1997 günlü toplantıda Raportör Hâkim İsa Yeğenoğlu'nun raporu ve dosyadaki belgeler ile Danıştay Başsavcılığının davanın genel idari yargı yerinde; Askeri Yüksek İdare Mahkemesi Başsavcılığının ise, davanın Askeri Yüksek İdare Mahkemesinde çözümlenmesi gerektiği yolunda-ki düşünce yazıları okunduktan ve toplantıya, Danıştay Başsavcısı yerine katılan Savcı Sinan Yörükoğlu'nun ve Askeri Yüksek İdare Mahkemesi Baş-savcısı yerine katılan Savcı Malik Göktepe'nin yazılı düşünceler doğrul-tusundaki sözlü açıklamaları dinlendikten sonra gereği görüşülüp düşü-nüldü:

Dava, kıdemli albay rütbesinden emekli olan ve daha sonra başka bir kurumda çalışmaya başlaması nedeniyle emekli aylığı kesilen davacıya 5434 sayılı Yasanın Ek-68. maddesine göre ödenmekte olan makam tazminatının, anılan Yasa maddesinde 547 sayılı KHK.nin 13. maddesiyle yapılan değişikliğin yürürlüğe girdiği tarih itibariyle ödenmemesine i-lişkin işlemin iptali ile yasal değişikliğin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren ödenmeyen makam tazminatlarının yasal faiziyle birlikte ödenme-si istemiyle açılmıştır.

Anayasa'nın 157. maddesinde, Askeri Yüksek İdare Mahkemesinin askeri olmayan makamlarca tesis edilmiş olsa bile, asker kişileri ilgi-lendiren ve askeri hizmete ilişkin idari işlem ve eylemlerden doğan uyuz-mazlıkların yargı denetimini yapan ilk ve son derece mahkemesi olduğu, ancak askerlik yükümlülüğünden doğan uyuşmazlıklarda ilgilinin asker ki-şi olması şartının aranmayacağı belirtilmiş; 20.7.1972 günlü ve 1602 sa-yılı Yasanın 25.12.1981 günlü ve 2568 sayılı Yasa ile değişik 20. madde-sinde de aynı hüküm yer almıştır. Askeri Yüksek İdare Mahkemesi'nin bir davaya bakabilmesi için dava konusu idari işlemin "asker kişiyi ilgilen-dirmesi" ve "askeri hizmete ilişkin" bulunması şartlarının birlikte bu-lunması gerekmektedir.

1602 sayılı Yasa'nın değişik 20. maddesinde Türk Silahlı Kuvvetlerinde görevli bulunan veya hizmetten ayrılmış olan, subay, askeri memur, astsubay, askeri öğrenci, uzman çavuş, uzman jandarma çavuş, er-baş ve erler ile sivil memurlar asker kişi sayılmaktadır.

İdari işlemin, görevli yargı yerinin tespiti yönünden "asker hizmete ilişkin" olup olmadığının saptanabilmesi için işlemin konusuna bakılması gerekmektedir. Eğer idari işlem askeri gereklere askeri usul ve yöntem ve askeri hizmete göre tesis edilmiş ise bu işlemin askeri nitelikte olduğu kabul edilmelidir. İşlem, askeri olmayan bir makam

tarafından tesis edilmiş olsa bile durum değişmemekte menfaati ihlal edilen asker kişinin açtığı davanın Askeri Yüksek İdare Mahkemesinde görülmesi gerekmektedir.

5434 sayılı T.C. Emekli Sandığı Kanununun makam tazminatını düzenleyen Ek-68. maddesinin ve bu maddede 547 sayılı KHK. ile yapılan değişikliğin, uyumsuzluğa konu edilen davada uygulanacak kural niteliğini taşıdığı kuşkusuzdur.

Emeklilik, 5434 sayılı Yasanın 12. maddesinde sayılan ilgililerin 13. maddede belirtilen haklardan yararlanmasını sağlayan bir sosyal güvenlik müessesesi; T.C. Emekli Sandığı da, bu hizmetin yürütülmesi amacıyla kurulmuş bir sosyal güvenlik kurumu olup, askerlik hizmetinden emekliye ayrılan ve artık emeklilik statüsünü kazanmış olan ilgilinin emeklilik hakları yönünden anılan Yasa hükümlerine tabi olacağı ve ilişkilerini adı geçen Kurumla sürdüreceği açıktır.

Bu duruma göre, askerlik hizmetinden emekliye ayrılan davacı, hernekadar, 1602 sayılı Yasanın 20. maddesine göre asker kişi sayılmakta ise de; kendisine 5434 sayılı Yasanın Ek-68. maddesinde düzenlenen makam tazminatının ödenmemesi yolunda tesis edilen işlemin "askeri hizmet" ile ilgili olduğundan sözetmek olanaksızdır.

Diğer taraftan davada uygulanacak kural niteliği taşıyan Yasa maddesi yönünden olaya bakıldığında; 5434 sayılı Yasanın 12. maddesinde sayılanlar arasında yer alan ve emekli olduktan sonra yeniden bir kamu kuruluşunda çalışmaya başlayan sivil kişi tarafından, kendisine makam tazminatı ödenmemesine ilişkin işleme karşı açılan dava ve onun çözümüyle varılacak sonuç, uyumsuzluğa konu edilen dava ve bu davanın çözümüyle varılacak sonuçtan farklı değildir.

Bir başka anlatımla; dava konusu işlem, hizmet karşılığı saptanan bir ödemeyle ilgili olmayıp, ilgilinin emeklilik statüsüne geçmesi üzerine kendisine sosyal güvenlik esaslarına göre verilen ek bir ödemeyle ilişkindir. Dolayısıyla işlem, hukuki sonuçları itibarıyla, ilgilinin asker ya da sivil kişi olmasına göre değişen bir nitelik taşımamaktadır.

Belirtilen duruma göre ve olayda Anayasa'nın 157. ve 1602 sayılı Yasanın 20. maddelerinde öngörülen "asker kişiyi ilgilendirme" ve "askeri hizmete ilişkin bulunma" koşullarının birlikte gerçekleşmemesi karşısında, davanın görüm ve çözümünde genel idari yargı yeri görevli bulunmaktadır.

.../...

9

Açıklanan nedenlerle, Danıştay Başsavcılığının başvurusunun kabulüyle Askeri Yüksek İdare Mahkemesi İkinci Dairesi'nin görevlilik kararının kaldırılması gerekmektedir,

SONUÇ : Anlaşmazlığın niteliğine göre davanın çözümü genel idari yargının görev alanına girdiğinden, Danıştay Başsavcılığının başvurusunun kabulüyle Askeri Yüksek İdare Mahkemesi İkinci Dairesi'nin 18.12.1996 gün ve E.1996/ 757 sayılı görevlilik kararının kaldırılmasına, 14.4.1997 gününde kesin olarak oybirliğiyle karar verildi.

Başkan  
Selçuk TUZUN

Üye  
O.Hulusi Mustafaoğlu

Üye  
Süleyman Sezen

Üye  
Nursel Aymakoğlu

Üye  
Zafer Kantarcıoğlu

Üye  
Dr.Erol Alpar

Üye  
Halit Karabulut