

SAYIŞTAY KARARLARI

- Temyiz Kurulu Kararları

TEMYİZ KURULU KARARI

Tarih : 26.05.2009

No : 30807

Ü *niversite öğrencilerine “ferdi kaza sigortası” yaptırılarak sigorta bedelinin Üniversitenin SKS Daire Başkanlığı bütçesinden karşılanmasının mevzuata uygun olmadığı bk.*

527 sayılı ilamın 3 üncü maddesinde, Üniversitesi Yönetim Kurulu’nun 16.02.2005 tarih ve 17 sayılı kararı doğrultusunda üniversite öğrencilerine “ferdi kaza sigortası” yaptırılması ve toplam ... YTL Sigorta bedelinin Üniversitesi SKS Dairesi Başkanlığı bütçesinden karşılanması nedeniyle toplam YTL’na tazmin hükmolunmuştur.

Dilekçi dilekçesinde, ... Üniversitesi Yönetim Kurulu’nun 16.02.2005 tarih ve 17 sayılı kararı ile üniversite öğrencilerine ferdi kaza sigortası yaptırıldığını, Bu ödemenin 2547 sayılı Kanun ve bu kanunun 46. ve 47. maddelerine dayanılarak çıkarılan "Yükseköğretim Kurumları, Mediko-Sosyal Sağlık, Kültür ve Spor Dairesi Uygulama Yönetmeliği" hükümlerine uygun olduğunu, Yönetmeliğin 5. maddesinin yorumlanmasında bu hizmetlerin de dahil olduğunun görüldüğünü, 2547 Sayılı Kanunun 46. ve 47. maddeleri ile, bu kanuna dayanılarak çıkarılan yönetmelikte bu tür ödemelerin yapılamayacağını düzenleyen bir madde bulunmadığını, Bu hususun genel manada bir düzenleme olup sigortanın, üniversitenin bütün taleplerini kucakladığını, Bu ödemelerin, bugün için hazinenin bir kaybı gibi gözükmekte ise de buradan mezun olan çocuklarımızın ilerideki milli ekonomiye katkıları YİGH'ya katkıları ve nüfusumuza olan refah payı katkıları da dikkate alındığında, bunların Devlet adına bir kayba yol açmadığını, Uygulamalarda, sigorta hizmetinin bütün öğrencileri kapsadığını, Sigorta poliçeleri ek listelerin de bu yönde tanzim edildiğini, Bu hizmet ifasının bir maddi mal mahiyetinde olmadığı için talepleri halinde bir iade işlemi yapılmayacağını, Bu durumda sorumlulara çıkarılacak muhtemel tazminin ahize intikal ettirilmesinin de söz konusu olmayacağını, Bunun neticesinde, taraflar itibarıyla haksız zenginleşme, haksız fakirleşme görüntüsü ortaya çıkacağını, bu durumun da genel manada Borçlar Kanununda himaye edilmediğini, Diğer taraftan, uygulamaların YÖK denetimine de tabi olduğu halde, bu konuda bu güne kadar her hangi bir tenkide muhatap olunmadığını, ... Üniversitesi öğrencilerinin çoğu-

nun İli - İli arasında gidip geldiğini, Üniversite Yönetim Kurulunca, trafik kazası geçiren öğrencilerin ailelerine bir nebze katkıda bulunmak için çok küçük meblağlar karşılığı ferdi kaza sigortası yaptırılması için sözkonusu kararın alındığını belirterek tazmin kararının kaldırılmasını talep etmektedir.

Sayıştay Savcılığının görüşü, dilekçi tarafından ileri sürülen gerekçelerin kabul edilerek tazmin hükmünün kaldırılması yönündedir.

2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu'nun "Cari Hizmet Maliyeti" başlıklı 46'ncı maddesinde;

"..... Cari hizmet maliyetine öğrenci katkısı ve öğrenci sosyal tesis ve faaliyetlerinden elde edilen gelirler ile yükseköğretim kurumlarınca önceki yıllarda bastırılan ders kitapları ve teksirlerinin satışından elde edilen gelirler, üniversite veya yüksek teknoloji enstitüsü adına milli bankalardan birinde açılacak hesaba yatırılır. Bu miktarlar rektörlükçe en geç ilgili ayın sonuna kadar Bütçe Dairesi Başkanlığı hesabına bir yandan gelir, diğer yandan özel ödenek kaydolunmak üzere aktarılır. Aktarılan bu miktarlar Maliye ve Gümrük Bakanlığınca özel ödenek kaydedilir. Kaydolunan ödenekler, başta öğrencilerin beslenme, sağlık, spor, kültür ve diğer sosyal hizmetleri olmak üzere, üniversitenin cari, kalkınma plan ve programlarına uygun yatırım, transfer ve öğrencilerin kısmi zamanlı olarak geçici işlerde çalıştırılmasına ilişkin giderlerinde kullanılır. Kullanım ve harcamaya ilişkin esas ve usüller Maliye ve Gümrük Bakanlığının görüşü alınarak Yükseköğretim Kurulunca belirlenir.

23.08.2004 tarih ve 2004/7736 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı eki "2004-2005 Öğretim Yılında Yükseköğretim Kurumlarında Cari Hizmet Maliyetlerine Öğrenci Katkısı Olarak Alınacak Katkı Payları ile İkinci Öğretim Ücretlerinin Tespitine Dair Esaslar"ın 11 inci maddesinde; "Cari hizmet maliyetine öğrenci katkısı olarak hesaplanan miktar, öğrenciler tarafından yükseköğretim kurumlarınca kamu bankalarından herhangi birinde açtırılan hesaba yatırılır. Yatırılan öğrenci katkı payları rektörlükçe en geç ilgili ayın sonuna kadar, Bütçe Dairesi Başkanlığı hesabına bir yandan gelir, diğer yandan özel ödenek kaydolunmak üzere aktarılır. Aktarılan bu miktarlar özel ödenek kaydedildikten sonra, başta öğrencilerin beslenme, barınma, sağlık, kültür, spor ve diğer sosyal hizmetleri olmak üzere üniversitenin cari, kalkınma plan ve programlarına uygun yatırım, transfer ve öğrencilerin kısmi zamanlı olarak geçici işlerde çalıştırılmasına ilişkin giderlerinde kullanılmak üzere rektörlükçe kamu bankalarından birinde açılan hesaba Bütçe Dairesince defaten yatırılır." Hükmü yer almaktadır.

2547 sayılı Kanunun 65'inci maddesine dayanılarak çıkarılan "Yükseköğretim Kurumları, Mediko-Sosyal Sağlık, Kültür Ve Spor İşleri Dairesi Uygulama Yönetmeliği"nin 11'inci maddesinde öğrencilerin beden ve ruh sağlığı hizmetlerini yürütmek üzere hangi hizmetlerin yapılacağı, 15'inci maddesinde de sosyal hizmetler olarak hangi hizmetlerin yürütüleceği sayılmıştır.

Ayrıca YÖK Yürütme Kurulu'nun 2547 sayılı Kanun'un 46'ncı maddesi uyarınca çıkarılan 15.01.1993 tarih ve 93.1.39 sayılı kararı ile "Yükseköğretim Kurumlarında Cari Hizmet Maliyetlerine Öğrenci Katkısı ile Diğer Faaliyetlerden Elde Edilen Gelirlerin Kullanım ve Harcanmasına İlişkin Esas ve Usuller" belirlenmiştir. Bu Esasların 11'inci maddesi ile gider bütçesinin hangi harcamalardan oluştuğu belirlenmiştir.

Dilekçi tarafından "Yükseköğretim Kurumları, Mediko-Sosyal Sağlık, Kültür Ve Spor İşleri Dairesi Uygulama Yönetmeliği"nin maddeleri ile konu ile ilgili diğer mevzuatın yorumlanmasında, öğrencilerin ruh ve beden sağlığına yönelik olarak ferdi kaza sigortası için yapılan harcamanın mevzuata uygun olduğu, bu tür ödemelerin yapılamayacağını düzenleyen bir hüküm bulunmadığı belirtilmekte ise de; anılan yönetmeliğin 5'inci maddesinde Mediko-Sosyal Sağlık, Kültür ve Spor İşleri Dairesinin hangi hizmetleri yapacağı belirtilmektedir. Yönetmeliğin, Dairece yürütülecek hizmetlerin ayrıntılı olarak belirtildiği 10'uncu ve müteakip maddelerinde "sağlık sigorta bedelleri" sayılmamaktadır. Bunun yanı sıra YÖK Yürütme Kurulu'nun 93.1.39 sayılı Kararının Gider Bütçesini düzenleyen 11'inci maddesinde de "sağlık sigorta bedelleri" sayılmamıştır.

Dilekçiler tarafından Üniversitesi öğrencilerinin yaklaşık 1/3'lik bir kısmının her gün İli - İli arasında gidip geldiği, trafik kazalarında hayatlarını kaybeden öğrencilerin ailelerine katkı sağlamak için ferdi kaza sigortası yaptırıldığı ifade edilmektedir. Yukarıda da belirtildiği üzere , Dairece yürütülecek hizmetlerin ayrıntılı olarak belirtildiği 10'uncu ve müteakip maddelerinde "sağlık sigorta bedelleri" sayılmamaktadır. Kaldı ki, otobüs firmaları taşıyacakları yolcular için "Karayolu Yolcu Taşımacılığı Zorunlu Koltuk Ferdi Kaza Sigortası" yaptırmak zorundadır.

Bütün bu nedenlerle dilekçi iddialarının reddi ile 527 sayılı ilamın 3 üncü maddesiyle toplam YTL'na dair tazmin hükmünün TASDİKİNE,

TEMYİZ KURULU KARARI

Tarih : 30.06.2009
No : 30871

*B*elediye tarafından düzenlenen festivalin televizyondan yayımı karşılığında yapılan ödemenin bir belediye gideri olarak değerlendirilmesinin mümkün olmadığı bk.

839 sayılı ilamın 7. maddesiyle; yüklenici Haber Prodüksiyon Reklamcılık Tic. Ltd. Şti.ne, Festivalinin, ... TV'den yayımı karşılığında ödenen TL yersiz ödeme nedeniyle tazmin hükmü verilmiştir.

Dilekçi dilekçesinde özetle, 2004 yılında yürürlükte olan 1580 sayılı Belediye Kanununun 117. maddesinde Belediyenin yapabileceği masrafların ayrıntılı olarak tek tek sayıldığını, bu giderler arasında, düzenlenecek festivalin televizyondan yayınlattılmasına yer verilmediğini ancak 1930 tarihinde yürürlüğe giren bir kanunda televizyon yayını olması düşünülemeyeceğini, 2004 yılında Belediyenin görev ve yetkilerini, harcamalarını günün şartlarına göre yorumlamak gerektiğini, Belediye Bütçesinden yapılacak Temsil Ağırılama ve Tören Giderleri Yönergesi'nin 9. maddesine göre festival ve fuar giderlerinin, Belediye bütçesinden karşılanabileceğini, festivalin sadece fiilen festivale gelip katılan kişiler için yapılmadığını, festivale fiilen katılma imkanı bulamayan Aliğa Halkına da festival etkinliklerinin ulaştırılmasının Belediyenin görevleri arasında olduğunu, 1580 Sayılı Kanunun Belediyelerin Hakları, Salahiyet ve İmtiyazları başlıklı 19/1. maddesinde "Belediye idareleri kanunun kendilerine tahmil ettiği vazife ve hizmetleri ifa ettikten sonra belde sakinlerinin müşterek ve medeni ihtiyaçlarını tesviye edecek her türlü teşebbüsâtı icra ederler" denildiğini, 5393 sayılı Belediye Kanununun 60/k maddesinde tanıtım giderlerinin belediye giderleri arasında sayıldığını belirterek verilen tazmin hükmünün kaldırılmasını ayrıca Temyiz Kurulunca onanmasının düşünülmesi halinde tazmin hükmünün sorumlu kişiler yönünden bozulmasını ve sözleşmeyi imzalayanlardan tazmininin talep edilmesini, istemiştir.

Savcılık, Daire kararının onanması yönünde görüş bildirmiştir.

Rapor dosyası ve eki belgeler incelendiğinde; 17.08.2004 tarih ve 2004/322 sayılı Encümen Kararına istinaden Karara ekli sözleşme dahilinde yapılan Festivalinin televizyon yayıncılık hizmetinin, 117.02.1.005.400.480 Temsil, Ağırılama, Tören, Fuar ve Tanıtım Giderleri ayrıntı kodundan karşılandığı görülmüştür.

1580 sayılı Belediye Kanununun “Belediyenin Vazifeleri” başlıklı 15.maddesinde belediyelerin görevleri sıralanmış “Belediye Masrafları” başlıklı 117. maddesinde ise belediyelerin bu görevleri yerine getirirken yapabilecekleri giderler sayılmıştır.

- “1– Belediye binası tedarik ve idamesi ve döşeme ve bakım masarifi,
- 2– Belediye heyetleri memur ve müstahdemleri tahsisat, maaşat, ücurat ve müteferrikaları,
- 3– Belediye zabıtası ve itfaiye masrafları,
- 4– Belediye varidatının tahsil masrafları,
- 5– Yol, meydan, sokak, iskele ve köprülerin inşa, tamir ve idamesi masrafları,
- 6– Su ve lağım tesisatı ve işletme masrafları,(işbu masraflar azami on senelik bir programa tevfikân bütçeye vazolunacaktır.)
- 7– Tenvirat masrafları,
- 8– Mezarlıkların tesis ve muhafazası masrafları,
- 9– Bir daire veya müessese veya hayır ashabı tarafından belediye vezâifine dair işler için muaveneten veya nakten vukubulacak teberruat ile muayyen hizmetler karşılığı,
- 10– Kanunlarla muayyen vazifelerin ifası için icap eden masarifi,
- 11– Vadesi gelen borçlar, istikraz taksitleri ve faizleri ve mahkûmunbîh vacibûtte diye belediye borçları,
- 12– Belediyenin harita, kadastro ve müstakbel şekil planının tanzimi ve yukarıdaki maddeye tevfikân mezbaha tesisi masrafları (İşbu masraflar azami on senelik bir programa tevfikân varidatın müsaadesi nispetinde bütçeye vazolunur.)
- 13– Belediye emlak ve emvalinin tamir ve sigorta masrafları,belediyenin kanunen tesviyesine mecbur olduğu vergiler,

5, 6 ve 12 inci fıkralarda gösterilen tesisatın kabul edilen programa göre her seneye isabet edecek miktarı için muktazi tahsisat, (İstikraz suretiyle defaten veya tedricen vücuda getirilmesi mümkün olmayan ahvalde belediyeler mezkûr tesisatın istilzam edeceği masrafı her sene bütçelerine vaz'ı ve mukabili olan mebalîği bir bankada muhafaza ile mükelleftirler.)

14 – Beldenin imarına ait tesisat ve inşaatın bakım ve işletilmesi masrafları,

15 – İşbu kanunun 16 ncı maddesinde muharrer mecburi vazifelerin icrasının temini için muktazi masraflar,

16 – Belediye bütçesinden tediye edilecek olan maaş ve ücretler yekünü senevi varidatın azami % 30 unu tecavüz edemez. Görülen ihtiyaca göre ve Dahiliye Vekaletinin müsaadesiyle bu miktar arttırılabilir.”

Belediye tarafından düzenlenen festivalin televizyondan yayın hizmetinin alımı, belediyenin görevleri ve giderleri arasında olmadığından yayın gideri olarak yapılan harcamalar mevzuata uygun değildir.

Diğer taraftan Belediye Bütçesinden Yapılacak Temsil, Ağırılama ve Tören Giderleri Yönergesinin Tören Giderleri başlıklı 9.maddesinde aynen;

“Aşağıda belirtilen törenlerin gerektirdiği giderlerin tümü veya bir kısmı, tören komitesinin kararı ile ödenebilir:

- a) Resmi ve dini bayramlar ile anma günleri,
- b) Beldenin kurtuluş günleri,
- c) Festival ve fuarlar,
- d) Beldenin sosyal, ekonomik ve kültürel kalkınmasına katkıda bulunacak temel atma ve açılış günleri,
- e) Milli mücadeleye ait önemli günler” denilmektedir.

Ancak Yönergede kastedilen faaliyetin, düzenlenmesine ilişkin giderler olup festival süresince televizyondan yayın yapılması, Yönerge çerçevesinde bir gider olarak düşünülemez.

Sonuç olarak festival yayın gideri, yukarıda bahsedilen Kanun ve Yönergenin ilgili maddelerinde sayılan giderler kapsamında olmadığından 839 sayılı ilamın 7. maddesiyle TL'ye ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün TASDİKİNE,

TEMYİZ KURULU KARARI

Tarih : 15.12.2009

No : 31010

B ulunduğu kadro ile ilişkisi kesilmeden başka kurumda geçici süreli olarak görevlendirilen memur “kadro karşılığı sözleşme”li statüsüne giremeyeceğinden, söz konusu memura kadro karşılığı sözleşmeli personel için öngörülen sözleşme ücreti, ikramiye, teşvik ikramiyesi vb. ödemelerin yapılmasının mümkün bulunmadığı bk.

865 sayılı ilamın 2. maddesi ile, Bakanlığında Daire Başkanı olarak görev yapmakta iken, Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği’nde “Genel Sekreter Müşaviri” ünvanıyla geçici süreli olarak görevlendirilen ...’a, “Genel Sekreter Müşaviri” kadrosunun öngördüğü maaş ve diğer mali haklarının verilmesi gerektiği halde, bunun yerine sanki bu göreve asli olarak atanmış gibi kendisiyle sözleşme yapıp kadro karşılığı sözleşmeli personel olarak değerlendirilerek, sözleşme ücreti, ikramiye, teşvik ikramiyesi ödendiği gerekçesi ile YTL’ye tazmin hükmü verilmiştir.

Dilekçi dilekçesinde özetle; 2945 sayılı Milli Güvenlik Kurulu ve Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Kanunu'nun 16'ncı maddesinde belirtildiği üzere Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği teşkilatında görev alacak personelin, a) Genel Sekreterlik kadrolarına atanacaklardan, b) sözleşmeli personelden, c) Silahlı Kuvvetlerden Genel Sekreterlikte görevlendirileceklerden ve d) 160 sayılı Devlet Personel Dairesi Kurulması Hakkında Kanunun 4'ncü maddesi kapsamına giren kurum ve kuruluşların personelinden Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterinin teklifi ve Başbakanın onayı ile Genel Sekreterlikte görevlendirilenlerden oluştuğunu, Genel Sekreterlikte birinci derece kadrolara Genel Sekreterin inhası üzerine ortak kararla, 2-4'üncü derece kadrolara Genel Sekreterin teklifi üzerine Başbakanın onayı ile, 5-15'inci derece kadrolara Genel Sekreterin onayı ile atama yapıldığını, bu madde hükmüne göre, Genel Sekreterliğin Kuruma dışarıdan personel çalıştırma yetkisinin bulunduğunu,

2945 sayılı Milli Güvenlik Kurulu ve Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Kanunu'nun 17'nci maddesinde yer alan,

"Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği personeli aşağıdaki hükümler dışında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tabidir.

Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği kadroları genel hükümlere uygun olarak tespit edilen ek göstergeleri ile birlikte Genel Sekreterin teklifi ve Başbakanın onayı ile ihdas edilir veya kaldırılır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununa 31/7/1970 tarih ve 1327 sayılı Kanunla eklenen zam ve tazminatlara ilişkin ek madde gereğince, Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği personelinin görev ve kadro unvanları esas alınarak kimlere ne oranda ödeme yapılacağı; tespit olunan azami miktar ve oranları geçmemek üzere Genel Sekreterin teklifi ve Başbakanın onayı ile belirlenir.

Türk Silahlı Kuvvetleri kadrolarında olup, Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğinde görevlendirilecekler, Genelkurmay Başkanlığı ve Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğince müştereken tespit edilir. Subay ve astsubayların Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğinde görevlendirilmelerinde 926 sayılı Türk Silahlı Kuvvetleri Personel Kanununa göre işlem yapılır.

160 sayılı Devlet Personel Dairesi Kurulması Hakkında Kanunun 4'ncü maddesi kapsamına giren kurum ve kuruluşların personelinden çalıştırılmalarına ihtiyaç duyulanlar, esas görevlerine ait bütün hakları saklı kalmak, aylık ve diğer özlük haklarını da bağlı bulundukları yerlerden almak ve disiplin, izin ve sicil bakımlarından Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğine bağlı bulunmak şartıyla Başbakan tarafından gerekli görüldüğü sürece bu teşkilatta çalıştırılabilir.

Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğinde yukarıdaki 4 ve 5'nci fıkralara göre görevlendirilen personele, kendi kurumlarınca ödenen zam ve tazminatlar toplamı, Genel Sekreterlikteki emsali personele üçüncü fıkra uyarınca yapılan ödemeler toplamından az olduğu takdirde aradaki fark bu personele Genel Sekreterlik bütçesinden tazminat olarak ödenir...." hükümlerine istinaden personele diğer personele ödenen ek ödemelerin de yapılmakta olduğunu,

.... Bakanlığı personeli'nın, 2945 sayılı Milli Güvenlik Kurulu ve Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Kanununun 17'nci, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Ek-8 ve 9'uncu maddeleri ile Devlet Personel Başkanlığının olumlu mütalaasına istinaden Başbakan Oluru ile 31/05/2005 tarihinde MGK Genel Sekreterliği emrine iki yıl süre ile "Genel Sekreter

Danışmanı" olarak görevlendirildiğini, adı geçen personelin ... Bakanlığında mevcut olan mali haklarının dondurularak, kurumları tarafından ödenmeye başlandığını, adı geçen personelin süreli olarak görevlendirildiği kadro ve emsallerinin kurumlarında sözleşmeli olması nedeniyle personel ile sözleşme yapılmış olup, personelin maaşı bu sözleşme üzerinden ödendiğini,

Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Yönetmeliği'nin 23 üncü maddesinin, Genel Sekreterliğe Başbakan onayı ile proje bazında bile "sözleşmeli personel" çalıştırma imkanı tanımakta olduğunu, bir başka deyişle, söz konusu madde uyarınca kurumlarında Genel Sekreter'in onayıyla görevlendirilmesi uygun mütalaa edilen bir personel ile atama olmaksızın sözleşme yapılmasının mümkün olduğunu, bu itibarla, Maliye Bakanlığınca da uygun mütalaa verilmesi üzerine "Müşavir" olarak görevlendirilen bir personelin 657 sayılı Kanuna istinaden (Ek 8-9 maddeleri) bu kadronun haklarından yararlanabilmesi için kendisi ile sözleşme yapılması gerektiğinin aşıkâr olduğunu,

Ayrıca, bağlı bulundukları Başbakanlık bünyesindeki geçici süreli görevli personel için de benzer şekilde sözleşme düzenlendiği ve "geçici süreli görevli" personelin kadrosu kendi kurumunda kalmak şartıyla malî ve sosyal haklarını (teşvik, ikramiye gibi haklar) Başbakanlık bütçesinden almasının sağlandığının bilinmekte olduğunu, nitekim 3056 sayılı "Başbakanlık Teşkilatı Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabulü Hakkında Kanun"un 36'ıncı maddesine göre, Başbakanlık bünyesinde kadroya atanmadan da kadro karşılığı sözleşmeli personel çalıştırılabilmekte, sözleşmeli personelin maaşı ve diğer haklarının (teşvik, İkramiye, fazla mesai gibi) ödenebildiğini, bu nedenle ile sözleşme yapılırken Başbakanlıkta sözleşme yapılan bir Daire Başkanının maaşını ve diğer mali haklarını (ikramiye, teşvik, mesai gibi) Başbakanlıktan aldığı göz önünde tutulmuş, benzer bir uygulama olması nedeniyle, Başbakanlık Teşkilatının da ödemelerini gerçekleştiren maaş ödeme merci olan Başbakanlık Merkez Saymanlık Müdürlüğü ile de koordine edilerek personel ile bahse konu sözleşme düzenlendiğini,

Ayrıca, 2945 sayılı Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Kanunu'na göre kurumlarındaki tüm personelin kadro karşılığı sözleşmeli olduğunu, buna göre kendileri ile sözleşme imzalandığını, ücret (maaş) taban ve tavanlarının Başbakanlık esasları çerçevesinde belirlendiğini, tüm personelin mali ve sosyal haklarının (ikramiye, teşvik vb.) sözleşme hükümlerine göre ödendiğini, ...'nın da, kurumlarında sözleşme yapılmasını

gerektiren "Genel Sekreter Müşaviri" kadrosunda geçici süreli olarak görevlendirilmiş olduğundan, bu kadronun gerektirdiği mali ve sosyal haklardan yararlanabilmesi için kendisi ile sözleşme yapılması zarureti doğduğunu, öte yandan, Kurumlarındaki Müşavirlik kadrosunun 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "İstisnai memurluklar" başlıklı 59 uncu maddesinde sayılan istisnai bir kadro olduğunu,

Sorguda; "2005 Mali Yılı Bütçe Kanunu'nun 28'inci maddesinde; 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Ek-8 ve 9'uncu maddeleri kapsamında görevlendirilenler hariç tutularak, kadro aylıklarını kendi kurumlarından alıp bir başka kurumda geçici olarak görevlendirilenlere ilgili mevzuatında olsa bile bir ücret farkı verilmeyeceği hüküm altına alınmıştır" ifadesinden Ek-8 ve 9'a göre atananlara ilgili mevzuatında bulunan ücret farkının verilebileceğinin anlaşıldığını, bu nedenle 01.03.2005-14.06.2005 tarihleri arasında aylığını Dışişleri Bakanlığından alan ...'ya Bütçe Kanunu'nun 28'nci maddesi çerçevesinde fark ödemesi yapıldığını, Haziran 2005 ayından itibaren ise aylığı kurumundan kesilerek MGK Genel Sekreterliğinde "MGK Genel Sekreter Müşaviri" kadrosu için öngörülen aylık, ödenek, zam, tazminat ve diğer mali haklarının verildiğini,

Sorguda, "Maliye Bakanlığı'nın 16.02.2006 ve 11.09.2006 tarihli görüşlerinden bahsedildiğini, nitekim Danıştay 1'inci Dairesince 2006/6 Esas, 2006/366 Karar numarası ile alınan karar gerekçesinde "Maliye Bakanlığı'nın üçüncü kişi durumunda olduğu ödemeler konusundaki tespitte görevli ve yetkili idarelerin MGK Genel Sekreterliği ve Başbakanlık olduğu" karar altına alındığını, hiçbir devlet memurunun aylık ödemesini ödememek gibi bir keyfiyetlerinin olamayacağını belirterek, verilen tazmin hükmünün kaldırılmasını talep etmiştir.

Savcılığın karşılama yazısında; 657 sayılı Kanunun Ek 8 ve 9 uncu maddeleri gereğince memurların diğer kurumlarda geçici olarak görevlendirebileceği, aylıklarını görevlendirildikleri kadrodan alacakları, bu kadronun diğer haklarından da yararlanacakları; 2945 sayılı Milli Güvenlik Kurulu ve Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Kanununun 16 ve 17 nci maddeleri gereğince "sözleşmeli" olarak, diğer kamu kurumu mensuplarının geçici olarak görevlendirilebilecekleri, mümkün bulunduğundan ilgilinin temyiz talebinin kabulü ile tazmin hükmünün kaldırılmasının uygun olacağı belirtilmiştir.

9.11.1983 tarih ve 2945 sayılı Milli Güvenlik Kurulu ve Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Kanununun 17. maddesinin 1, 2, 3, 5 ve 6. fıkralarında;

“Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği personeli aşağıdaki özel hükümler dışında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tabidir.

(Değişik: 17/12/2003-5017/1 md.) Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği kadroları, genel hükümlere uygun olarak tespit edilen ek göstergeleri ile birlikte Genel Sekreterin teklifi ve Başbakanın onayı ile ihdas edilir veya kaldırılır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununa 31/7/1970 tarih ve 1327 sayılı Kanunla eklenen zam ve tazminatlara ilişkin ek madde gereğince, Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği personelinin görev ve kadro unvanları esas alınarak kimlere ne oranda ödeme yapılacağı; tespit olunan azami miktar ve oranları geçmemek üzere Genel Sekreterin teklifi ve Başbakanın onayı ile belirlenir.

160 sayılı Devlet Personel Dairesi kurulması Hakkında Kanunun 4 üncü maddesi kapsamına giren kurum ve kuruluşların personelinden çalıştırılmalarına ihtiyaç duyulanlar, esas görevlerine ait bütün hakları saklı kalmak, aylık ve diler özlük haklarını da bağlı bulundukları yerlerden almak ve disiplin, izin ve sicil bakımından Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğine bağlı bulunmak şartıyla Başbakan tarafından gerekli görüldüğü sürece bu teşkilatta çalıştırılabilir.

Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğinde yukarıdaki 4 ve 5 inci fıkralara göre görevlendirilen personele, kendi kurumlarınca ödenen zam ve tazminatlar toplamı Genel Sekreterlikteki emsali personele üçüncü fıkra uyarınca yapılan ödemeler toplamından az olduğu takdirde aradaki fark bu personele Genel Sekreterlik bütçesinden tazminat olarak ödenir.” denilmektedir.

29.12.2003 tarih ve 2003/6668 sayılı Bakanlar Kurulu Kararıyla yürürlüğe konulan Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği Yönetmeliği’nin “Atama” başlıklı 21.maddesinin 3.fıkrasında;

“217 sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 2 nci maddesi kapsamına giren kurum ve kuruluşların personelinden Genel Sekreterlikte çalışmalarına ihtiyaç

duyulanlar, Genel Sekreterin teklifi ve Başbakanın onayı ile görevlendirilir.” Hükmünü amirdir.

Aynı Yönetmeliğin “Sözleşmeli Personel” başlıklı 23. maddesinin 1, 2 ve 6.fıkralarında; ”Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliği kadrolarının tahsis edildiği görevlerin hepsinde bu kadrolar karşılık gösterilmek suretiyle Başbakanın onayı ile sözleşmeli personel çalıştırılabilir.

Ayrıca özel uzmanlık isteyen konularda, kadro karşılığı olmaksızın, tam gün veya kısmi gün veya belli bir konu veya proje bazında, konu veya projenin süresi ile sınırlı olmak koşuluyla sözleşmeli personel çalıştırılabilir. Bunların sözleşme şartları ve ücreti Genel Sekreterin teklifi ve Başbakanın onayı ile tespit edilir. Sözleşmeler Genel Sekreter tarafından imzalanır.

Sözleşmeli personelin atanması Kanunun 16 ncı ve Yönetmeliğin 21 nci maddelerinde belirtilen atamalarla ilgili hükümlere göre yapılır. Sözleşmeleri Genel Sekreter imza eder.”

Son fıkrasında da; “Bu Yönetmelikte hüküm bulunmayan hususlarda, sözleşmeli personel hakkında 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu hükümleri uygulanır.” denilmektedir.

Anılan Yönetmeliğin personelin hak ve sorumlulukları başlıklı 24.maddesinin son fıkrasında; 217 sayılı Devlet Personel Başkanlığı Kuruluş ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 2 nci maddesi kapsamına giren bakanlık, kurum ve kuruluşların personelinden Genel Sekreterlikte görevlendirilenlerin esas görevlerine ait bütün haklarının saklı olduğu, bunların aylık ve diğer özlük haklarını bağlı bulundukları bakanlık, kurum veya kuruluşlardan alacakları, bu personelin disiplin, izin, sicil konuları da dahil diğer konularda Genel Sekreterlik mevzuatına tabi olduğu, sicilleri, kullandıkları izinler ve aldıkları disiplin cezalarının bakanlık, kurum ve kuruluşlara bildirileceği ifade edilmiştir.

Kanunun 16 ve Yönetmeliğin 21. maddelerinde ise, Genel Sekreterlikte birinci derece kadrolara Genel Sekreterin teklifi üzerine müşterek kararla; iki ila dördüncü derece kadrolara Genel Sekreterin teklifi üzerine Başbakanın onayı ile; beş ila onbeşinci derece kadrolara Genel Sekreterin onayı ile atama yapılacağı hükme bağlanmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun ek 8 nci Maddesinde; “Bu kanuna tabi memurlara, 13/12/1960 tarih ve 160 sayılı Kanunun 4 üncü maddesi kapsamına giren kurumlarda geçici süreli olarak görev verilebilir.

Yukarıdaki fıkraya göre geçici süreli olarak görevlendirilen memurların kadroları ile ilişkileri, kendi sınıf ve derecelerindeki terfi ve emeklilik hakları devam eder.” hükmü,

Aynı Kanunun Ek 9. maddesinde;

“Geçici süreli görevlendirme yoluyla başka bir görevde çalışan memurlar hakkında aşağıdaki esaslar uygulanır.

a) Ek madde 1'e göre görevlendirilen memur, hem kendi sınıf ve mesleğinin hem de geçici süreli olarak görevlendirildiği işin mevzuatına uymakla yükümlüdür.

b) Geçici süreli olarak görevlendirilen memurlar aylıklarını görevlendirildikleri kadrodan alırlar ve bu kadronun diğer haklarından yararlanırlar.

c) (Değişik bent: 27/09/1983 - 2902/1 md.) Geçici görevlendirilme memurun muvafakatı ile olur ve 2 yılı geçemez. Ancak, yurt dışına atanan koruma görevlileri için bu süre bir katına kadar uzatılabilir.

d) Geçici süreli görevlendirme yalnız 7 nci ve daha yukarı derecelere tahsis edilmiş görevler hakkında uygulanır. Geçici süreli görevlendirmenin memurun mesleği ile ilgili olması şarttır.

e) Geçici süreli görevlendirme, Devlet Personel Başkanlığının uygun görüşü üzerine ilgili Bakanlıkların müşterek kararıyla yapılır. Geçici süreli görevlendirmenin uygulanabileceği haller, şartlar, süresi, sicil ve sair hususlar yönetmelikle belirtilir.” Hükmü yer almaktadır.

28.12.2004 tarih ve 5277 sayılı 2005 Mali Yılı Bütçe Kanununun Geçici Görevlendirme başlıklı 28. maddesinde ise;

“657 sayılı Kanunun ek 8 ve ek 9 uncu, 13.11.1996 tarihli ve 4208 sayılı Kanunun 3 üncü, 4.11.1981 tarihli ve 2547 sayılı Kanunun 38, 40 ve 41 inci maddelerine ve 13.10.1983 tarihli ve 2919 sayılı Kanuna göre görevlendirilenler, 29.7.2003 tarihli ve 4958 sayılı Kanunun 17 nci maddesi uyarınca Sosyal Sigortalar Kurumunda uzman tabip, tabip, eczacı, anestezi ve röntgen teknisyeni olarak görevlendirilenler ile güvenlik görevlileri ve Sağlık Bakanlığı merkez teşkilâtında bağımsız daire başkanı veya daha üst unvanlarda görevlendirilenler hariç, ilgili mevzuatı uyarınca diğer kurumlarda vekâleten veya geçici olarak görevlendirilen ve kadro aylıklarını kendi kurum veya kuruluşlarından alan memurlar veya kamu görevlileri, geçici olarak görev yaptıkları kurum personelinin yararlandığı ve ilgili mevzuatında söz konusu

personeler de ödenebileceği belirtilen her türlü tazminat, fazla mesai ve diğer ödemelerden yararlanamazlar.” denilmektedir.

..... Bakanlığında Daire Başkanı olarak görev yapan, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunun Ek 8. ve Ek 9. maddeleri kapsamında Devlet Personel Başkanlığı’nın uygun görüşü üzerine MGK Genel Sekreterinin teklifi ve Başbakanın onayıyla MGK Genel Sekreterliği’nde “Genel Sekreter Müşaviri” unvanıyla geçici süreli olarak görevlendirilmiştir. Görevlendirmenin akabinde sanki bu kadroya asaleten Genel Sekreter Müşaviri olarak atanmış gibi 01.03.2005 -31.12.2005 tarihleri arasını kapsayan dönem için kendisiyle hizmet sözleşmesi imzalanmıştır. Kadro karşılığı sözleşmeli personel olarak değerlendirilen ...’a 1.3.2005 -14.06.2005 tarihleri arasını kapsayan dönemde Bakanlığındaki Daire Başkanı kadrosu maaşı ile MGK Genel Sekreterliği’ndeki sözleşmeli Genel Sekreter Müşaviri ücreti, ikramiye ve fazla mesai ile diğer mali hakların farkları ödenmiş, 15.6.2005 tarihinden sonra ise fark ödemesinden de vazgeçilerek 2005 Haziran ayında sözleşmeli “Müşavir” kadrosu maaşı için takip eden aylarda da sözleşmeli “Genel Sekreter Müşaviri” kadrosu için kadro karşılığı sözleşmeliliğin öngördüğü sözleşme ücreti, ikramiye, teşvik ikramiyesi ve diğer tüm ödemeler eksiksiz yapılmıştır.

MGK ve MGK Genel sekreterliği Kanununun 17.maddesinin 5. ve 6.fıkralarında, 160 sayılı Kanunun 4.maddesi kapsamına giren kurum ve kuruluş personelinin MGK Genel Sekreterliği’nde geçici olarak görevlendirilebileceği ve görevlendirilen personele, kendi kurumlarınınca ödenen zam ve tazminatlar toplamının Genel Sekreterlikteki emsali personele üçüncü fıkra uyarınca yapılan ödemeler (zam ve tazminat) toplamından az olduğu takdirde aradaki fark bu personele Genel Sekreterlik bütçesinden tazminat olarak verileceği hükme bağlanmıştır.

657 Sayılı Devlet Memurları Kanununun “Geçici süreli görevlendirme” başlıklı ek 8 nci maddesinin 1 nci fıkrasında “Bu kanuna tabi memurlara 13.12.1960 tarih ve 160 sayılı Kanunun 4 üncü maddesi kapsamına giren kurumlarda geçici süreli olarak görev verilebilir, ikinci fıkrasında ise “Yukarıdaki fıkraya göre geçici süreli olarak görevlendirilen memurların kadroları ile ilişkileri, kendi sınıf ve derecelerindeki terfi ve emeklilik hakları devam eder” hükümlerine yer verilmiştir.

Anılan Kanunun “Geçici süreli görevlendirme şartları “ başlıklı Ek 9.maddesinin (b) bendinde ise; “Geçici süreli olarak görevlendirilen memurlar aylıklarını görevlendirildikleri kadrodan alırlar ve bu kadronun diğer

haklarından yararlanırlar.” İfadesine yer vermek suretiyle, geçici olarak görevlendirilen memurların aylık ve diğer haklarını sadece görevlendirildikleri kadrodan alabilecekleri belirtilmiş, bu şekilde geçici süreli olarak görevlendirilen memurlarla hizmet sözleşmesi yapılarak, kadro karşılığı sözleşmeli personel pozisyonunda istihdam edilecekleri ve sözleşmeden kaynaklanan ücret, ikramiye ve diğer mali hakların kendilerine ödenmesi ile ilgili açık bir hükme yer verilmemiştir.

Bu bakımdan, Bakanlığı’nda Daire başkanı olarak görev yapmakta iken, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun Ek 8 ve Ek 9. maddelerine göre MGK Genel Sekreterliği’nde geçici süreli olarak görevlendirilen ...’ya, Bakanlığındaki Daire Başkanı kadrosu ile MGK Genel Sekreterliği’nde sözleşmeli statüdeki Genel Sekreter Müşaviri arasındaki maaş farkları ödenemeyeceği gibi, sözleşmeli statüdeki Genel Sekreter Müşaviri için öngörülen ücret, ikramiye, teşvik ikramiyesi ödenmeyecek ancak Milli Güvenlik Genel Sekreterliği’nde “Genel Sekreter Müşaviri” kadrosu için öngörülen aylık, ödenek, zam, tazminat ve diğer mali hakları verilebilecektir.

Geçici süreli olarak görevlendirilen memurun bulunduğu kadrosu ile ilişkisi kesilmemekte, dolayısıyla geçici olarak görevlendirildiği kurumda herhangi bir kadroya atanması söz konusu olmamaktadır. Kadro karşılığı sözleşmeli personel uygulamasında kişi önce kadroya atanmakta, daha sonra ilgili mevzuatı uyarınca kadro karşılığı sözleşmeli personel olarak istihdam edilmek üzere kendisi ile sözleşme yapılmaktadır.

Bu nedenle, 657 sayılı Kanun uyarınca Milli Güvenlik Kurulu Genel Sekreterliğinde geçicici olarak görevlendirilen ile sözleşme imzalanamayacağı gibi “kadro karşılığı sözleşme”lik statüsüne de giremeyeceğinden, kadro karşılığı sözleşmeli personel için öngörülen sözleşme ücreti, ikramiye, teşvik ikramiyesi vb. ödemelerin yapılması da mümkün değildir.

Bu itibarla, dilekçi iddialarının reddi ile 865 sayılı ilamın 2. maddesi ile YTL’ye ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün TASDİKİNE,

Karar verildi.