

T.C
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
SEKİZİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ

Esas No : 2017/1722
Karar No : 2017/1780

İSTİNAF YOLUNA BAŞVURAN

(DAVACI)

VEKİLİ

KARŞI TARAF (DAVALI)

VEKİLİ

: SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞI

: AV. ÖZLEM BERKSUN

Meclis-i Mebusan Caddesi No:43 Fındıklı/İSTANBUL

İSTEMİN ÖZETİ

: Cumhurbaşkanlığı Klasik Türk Müziği Korosunda Sanatçı olarak görev yapan davacı tarafından; çalıştığı sürelerle ilişkin olarak 5434 Sayılı Yasanın 32/f maddesi uyarınca fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması istemi ile yapmış olduğu başvurunun reddine yönelik 11/08/2016 tarih ve 013 sayılı işlemin iptali istemiyle açılan davada; İstanbul Cumhurbaşkanlığı Klasik Türk Müziği Korosunda görev yapan davacının, 5434 sayılı Yasa'nın 32/f maddesi uyarınca fiili hizmet süresi zammından faydalanabilmesi için belirtilen kadro ve unvana ilişkin şartları taşımadığı anlaşıldığından, davacının başvurusunun reddine ilişkin tesis edilen dava konusu işlemde hukuka aykırılık görülmediği gerekçesiyle davanın reddine ilişkin İstanbul 12. İdare Mahkemesi'nce verilen 06/04/2017 tarih ve E:2016/1614, K:2017/683 sayılı kararın; 5434 sayılı Kanun'un 32/f maddesinde, Devlet Tiyatroları sanatkarlarının, Devlet Tiyatroları sanatçılığında geçen hizmetlerinin her yıl için üç ay fiili hizmet süresi zammından yararlandırılacağına hüküm altına alındığı, 6940 sayılı Kanun ile Cumhurbaşkanlığı Orkestrasının yabancı olmayan şef ve üyeleri hakkında da aynı maddeden yararlanacağı, ayrıca 657 sayılı Kanun'un ek geçici 12. maddesinin son fıkrası uyarınca Cumhurbaşkanlığı Klasik Türk Müziği Korosu personeli hakkında da uygulanacağını açık olduğu, kendisinin de fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması gerektiği iddialarıyla istinaf yoluna başvurularak, kararın kaldırılması ve dava konusu işlemin iptaline karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ

: Savunma verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Bölge İdare Mahkemesi Sekizinci İdare Dava Dairesi'nce gerçeği görüldü:

Dava; Cumhurbaşkanlığı Klasik Türk Müziği Korosunda Sanatçı olarak görev yapan davacı tarafından; çalıştığı sürelerle ilişkin olarak 5434 Sayılı Yasanın 32/f maddesi uyarınca fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması istemi ile yapmış olduğu başvurunun reddine yönelik 11/08/2016 tarih ve 013 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

5434 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Emekli Sandığı Kanunu'nun 32/f maddesinde, Devlet Tiyatrosu sanatkarlarının, Devlet Tiyatrosu sanatçılığında geçen hizmet sürelerinin her yıl için üç ay fiili hizmet süresi zammı verileceği hüküm altına alınmıştır.



T.C
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
SEKİZİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ

Esas No : 2017/1722

Karar No : 2017/1780

6940 sayılı ReisiCumhur Senfoni Orkestrası Kuruluşu Hakkında Kanun'un 21. maddesinde; "11 Mart 1954 tarihli ve 6388 sayılı kanunun birinci, ikinci ve üçüncü maddeleri hükümleri, Riyaseticumhur Senfoni Orkestrasının yabancı olmıyan şef ve üyeleri hakkında da aynen tatbik olunur." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun ek geçici 14. maddesinde; "Cumhurbaşkanlığı Senfoni Orkestrasının 6940 Sayılı Kanuna göre teknik kuruluşuna dahil olan personeli hakkında bu Kanun esasları çerçevesinde hazırlanacak kendi özel kanunları yürürlüğe girinceye kadar, 6940 Sayılı Kanun hükümleri ile bu Kanunun atf yaptığı kanun hükümlerinin uygulanmasına devam olunur. Ancak;

A-Cumhurbaşkanlığı Senfoni Orkestrası teknik kuruluşuna dahil üyelerinin aylıklarının hesabında bu kanuna ek gösterge tablosu esas alınır.

B-Devlet Memurları Kanununun derece yükselmesi ve kademe ilerlemesine ilişkin hükümleri gözönünde bulundurulmak suretiyle;

1)Stajyerler 10 uncu derecenin ilk kademesinden işe başlarlar ve bu derecenin son kademesine,

2)Sanatkarlar 9 uncu derecenin ilk kademesinden işe başlarlar ve 1 inci derecenin son kademesine,

Kadar yükseltilirler.

Cumhurbaşkanlığı Senfoni Orkestrasının özel kanununa göre teknik kuruluşu dışında kalan personeli hakkında Devlet Memurları Kanununun bütün hükümleri uygulanır.

(Ek fıkra: 30/05/1973-KHK 5/14 md.) Bu madde hükümleri Devlet Senfoni Orkestrası personeli hakkında da uygulanır." hükümleri yer almıştır.

657 sayılı Yasa'nın Ek Geçici 12. maddesinde de, Devlet Tiyatro, Opera ve Balesinin özel kanunlarına göre, stajyer, uzman memurlar, uygulatıcı uzman memurlar,sanatkar olarak çalışan personeli hakkında, bu Kanun esasları çerçevesinde hazırlanacak kendi özel kanunları yürürlüğe girinceye kadar, 5441 sayılı Kanun, 1309 sayılı Kanun, 1310 sayılı Kanun ile bu kanunlarda atf yapılan kanun hükümlerinin uygulanmasına devam olunacağı; anılan maddenin (D) bendinde ise Devlet Tiyatro, Opera ve Balesinin (A) bendinde stajyerler, sahne uygulatıcıları (uzman memurlar), sanat uygulatıcıları (uzman memurlar) ve sanatkar memurlar olarak tespit edilen personeli dışında kalan personeli hakkında Devlet Memurları Kanunu'nun bütün hükümlerinin uygulanacağı belirtilmiş; Ek Geçici 13 maddesinde, Belediye Opera ve Tiyatroları ile Şehir ve Belediye Konservatuvar ve Orkestralarının teknik bünyeye dahil olan stajyer, uzman memurlar uygulatıcı uzman memurlar ve sanatkarlar hakkında kendi özel kanunları yürürlüğe girinceye kadar 29/7/1960 tarih ve 37 sayılı Kanun ile bu Kanunla atf yapılan kanun hükümlerinin uygulanmasına devam olunacağı, ancak A) Teknik bünyeye dahil stajyer ve sanatkarların sözleşme ücretleri ve emeklilik keseneğine esas aylıkları bakımından başlangıç ve en son yükseltilebilecekleri derece ve kademeleri hakkında, bu Kanunun ek geçici 12 nci maddesinin (A) bendi ile (B) bendinde tesbit edilen taban ve tavan rakamları uygulanacağı, Şu kadar ki, belediye meclisleri bahsi geçen sanatkarlar ve stajyerler için ek geçici 12 nci maddenin (A) bendi ile yükseltile sınırlardan daha aşağı ücret tesbitine yetkilidir. B) Belediye Opera ve Tiyatroları ile Şehir ve Belediye Konservatuvar ve Orkestralarında çalışan ve (A) bendinin dışında kalan personel hakkında bu Kanunun belediyeler personeli ile ilgili hükümleri uygulanır. (Değişik: 25/6/2009-5917/16 md.) Sanatçı, stajyer sanatçı,



T.C
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
SEKİZİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ

Esas No : 2017/1722

Karar No : 2017/1780

sanat uygulamacısı ve sahne uygulamacılarının sözleşmeli personel olarak istihdamı için kullanılacak olan pozisyonların unvanı ve sayısı ile tip sözleşmeleri ve ücretleri için Maliye Bakanlığında vize alınması yönünde yılı bütçe kanunları dâhil ilgili mevzuatında düzenlenmiş olan hükümler, bu madde kapsamına girenler hakkında uygulanmaz. (Ek: 30/5/1973-KHK 5/13 md.) Bu madde kapsamına giren Kuruluşların 29/7/1960 tarihli ve 37 sayılı kanun kapsamına girmeyen teknik bünyeye dahil stajyer, uzman memur, uygulamacı uzman memur ve sanatkarları hakkında ek geçici 12 nci maddenin (B) bendi hükmü uygulanır. hükmü ile Ek Geçici 16. maddesinin 527 sayılı KHK'nin 12. maddesi ile değişik fıkrasında da, teknik bünyeye dahil olmayan ve haklarında Devlet Memurları Kanunu hükümlerinin uygulanması gerekenler hariç, bu Kanun'un Ek Geçici 12, 13 ve 14. maddeleri kapsamına giren personel ile Kültür ve Turizm Bakanlığının sanatla ilgili merkez ve taşra birimlerine bağlı olarak çalışan orkestra, koro ve topluluk sanatçıları, sanatkarları ve sanatçı öğretmenleri ile Devlet sanatçılarının söz konusu maddelerin mali hükümlerine bağlı kalımsız sözleşmeli olarak çalıştırılabilecekleri, sözleşmeli olarak çalıştırılacakların sözleşme esasları, bunlara ödenebilecek ücretin üst sınırları ve sağlanacak sosyal yardımlar ile diğer mali hakların ilgili bakanlığın önerisi ve Maliye Bakanlığının görüşü üzerine Bakanlar Kurulunca kararlaştırılacağı, bu şekilde sözleşme ile çalıştırılanların, kesenekleri kendilerince ve kesenek karşılıkları da kurumlarınca karşılanmak üzere, T.C. Emekli Sandığı ile ilgilendirilecekler, sanatçı, sanatkar, sanatçı öğretmenler ile Devlet sanatçılarının emeklilik kesenekleri için bu Kanun'a ekli (1) sayılı Ek Gösterge Cetvelinde kadroları teknik hizmetler sınıfında yer alan mühendisler için öngörülen ek göstergeler esas alınacağı, ancak yönetici kadrolar karşılık gösterilerek sözleşme ile çalıştırılanların emekli keseneklerinin bu kadrolar için saptanmış bulunan ek göstergelerden düşük olmayacağı kuralları yer almıştır.

Dosyanın incelenmesinden, Kültür Bakanlığı bünyesinde Cumhurbaşkanlığı Klasik Türk Müziği Korosunda Sanatçı olarak görev yapan davacı tarafından; çalıştığı süreçlere ilişkin olarak 5434 Sayılı Yasanın 32/f maddesi uyarınca fiili hizmet süresi zammından yararlandırılması istemi ile yapmış olduğu başvurunun reddine yönelik 11.08.2016 tarih ve 013 sayılı işlemin iptali istemiyle dava açıldığı anlaşılmıştır.

— Yukarıda metnine yer verilen düzenlemeler uyarınca, 5434 sayılı Yasa'nın 32/f maddesinde Devlet Tiyatrosu sanatkarlarının, Devlet Tiyatrosu sanatkarlığında geçen hizmetlerinin fiili hizmet süresi zammı kapsamında değerlendirileceği, 6940 sayılı Kanun ile Cumhurbaşkanlığı Senfoni Orkestrasının yabancı olmayan şef ve üyelerinin de aynı maddeden yararlanmalarına olanak tanıdığı, 657 sayılı Yasa'nın ek geçici 12. maddesinde bu Kanun'un Ek Geçici 12, 13 ve 14. maddeleri kapsamına giren personel ile Kültür ve Turizm Bakanlığının sanatla ilgili merkez ve taşra birimlerine bağlı olarak çalışan orkestra, koro ve topluluk sanatçıları, sanatkarları ve sanatçı öğretmenleri ile Devlet sanatçılarının hakkında da uygulanacağını belirtildiği hususları bir bütün olarak değerlendirildiğinde, Kültür bakanlığı bünyesinde Cumhurbaşkanlığı Klasik Türk Müziği Korosunda Sanatçı olarak görev yapan sanatçıların da 5434 sayılı Yasa'nın 34/f maddesi hükmünden yararlanması gerektiği sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Bu durumda, Kültür bakanlığı bünyesinde Cumhurbaşkanlığı Klasik Türk Müziği Korosunda Sanatçı olarak görev yapan davacının, 5434 sayılı Yasa'nın 32/f maddesi hükmü uyarınca fiili hizmet süresi zammından faydalanması gerektiğinden, davacının bu yöndeki başvurusunun reddedilmesine ilişkin işlemde ve davanın reddine ilişkin mahkeme kararında hukuka uyarlık bulunmamıştır.



T.C
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
SEKİZİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ

Esas No : 2017/1722

Karar No : 2017/1780

Açıklanan nedenlerle, davacı istinaf başvurusunun kabulüne, İstanbul 12. İdare Mahkemesi'nin 06/04/2017 tarih ve E:2016/1614, K:2017/683 kararının kaldırılmasına, dava konusu işlemin iptaline, aşağıda dökümü yapılan 264,40.-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 990,00.-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınıp davacıya verilmesine, artan posta ücretinin karar kesinleştikten sonra ilgisine indesine, 2577 sayılı Kanununun 45. maddesinin (6) bendi uyarınca kesin olarak 24/10/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

BAŞKAN
ESİN TAN
27483

ÜYE
YUNUS KUTLU
32743

ÜYE
RAMAZAN ÖZDEMİR
31223

YARGILAMA GİDERLERİ

Dava + İstinaf Aşaması :

Başvurma Harcı	:29,20
Karar Harcı	: 29,20
Vekalet Harcı	: 4,30
İstinaf Başvuru Harcı	: 85,70
Posta Gideri	:116,00
TOPLAM	:264,40



Y.K/N.O/19/10/2017

