

ŞİKAYET NO : 04.2013/1113

KARAR NO : 2013/98

TAVSİYE KARARI

- ŞİKAYET EDİLEN İDARE** : 1-SGK Başkanlığı (Re'sen) /ANKARA
2-Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü
- ŞİKAYETİN KONUSU** : Emekli Sandığı'ndan emekli olduktan sonra biçerdöver işletmeciliği yapan şikayetçiden bu faaliyet nedeniyle yapılan sosyal güvenlik destek primi kesintilerinin sadece ticari faaliyette bulunulan dönemler için alınması, vergi kaydı bulunmakla birlikte ticari faaliyetin ve matrahın bulunmadığı dönemler için kesinti yapılmaması talep edilmektedir.
- ŞİKAYET BAŞVURU TARİHİ** : 17/06/2013
- KARAR TARİHİ** : 11/12/2013

I. USÛL

A. Şikayet Başvuru Süreci

- 1) Şikayet başvurusu, 17/06/2013 tarihinde posta yoluyla yapılmıştır. Şikayet başvurusunun karara bağlanması için 28/3/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin 41/1-a maddesi ve İmza Yetkileri Yönergesinin 7 inci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca, şikayetin incelenmesine ve araştırmasına geçilmiş, 04.2013/1113 şikayet no 04.2013/1341 karar no.lu Tavsiye önerisiyle Kamu Başdenetçisine sunulmuştur.

B. Ön İnceleme Süreci

- 2) Yapılan ön inceleme neticesinde, şikayetin inceleme ve araştırmasına engel bir eksikliğin bulunmadığı tespit edilmiştir.

II. OLAY VE OLGULAR

A. Şikâyetçinin Konu Hakkındaki Açıklamaları ve İddiaları

- 3) Şikâyetçi, 2002 yılında emekli sandığından emekli olduğunu, 20/04/2005-31/12/2008 yılları arasında ticari biçerdöver işletmecisi faaliyetinde bulunduğunu, ancak biçerdöver işletmeciliğinin mevsimlik bir faaliyet olduğu, faaliyette bulunmadığı aylara ilişkin olarak Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğüne vergilendirme işlemi yapılmamış olmasına rağmen Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğüne söz konusu aylara ilişkin olarak sosyal güvenlik destekleme prim borcu çıkarılması hususunda yaşadığı mağduriyetin giderilerek her iki kurum arasındaki uyuşmazlığın giderilmesi talebinde bulunmaktadır.

B. İdarenin Şikâyete İlişkin Açıklamaları

- 4) Şikâyetçinin biçerdöver işletmeciliği faaliyeti nedeniyle matrah beyan etmediği ve vergi tahakkuk ettirilmeyen aylara ilişkin olarak sosyal güvenlik destekleme primi kesintisi yapılmasını gerekli kılan yasal düzenlemelere yer verilmek suretiyle vergi matrahının olmamasının kesintinin yapılmaması için gerekçe oluşturamayacağı ve vergi mükellefiyet kaydının yeterli olduğu bildirilmiş, şikâyet konusu ile ilgili istenilen bilgi ve belgeler gönderilmiştir.

C. Olaylar

- 5) Şikâyetçi 2002 yılında Emekli Sandığından emekli olmuştur.
- 6) 20.04.2005 tarihinde biçerdöver işletmeciliği nedeniyle vergi mükellefiyeti tesis edilmiş, bu mükellefiyeti 31.12.2008 tarihine kadar sürmüştür.
- 7) Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı Kırşehir İl Müdürlüğü'nün 28 Nisan 2011 günlü yazısıyla şikâyetçinin vergi kaydı nedeniyle sosyal güvenlik destek primi tahakkuku yapılmıştır.
- 8) Şikâyetçi 22/01/2013 tarihli dilekçesi ile Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğünden, biçerdöver işletmeciliğindeki matrahsız aylar düşülerek sosyal güvenlik destek primi kesintisi yönünden yeniden işlem yapılmasını talep etmiştir. İl Müdürlüğünün 26/03/2013 tarihli cevabi yazısında, 02/08/2003 tarihinden vergi kaydının bitiş tarihi olan 31/12/2008 tarihi arasında kesinti yapıldığı bilgisi verilmek suretiyle talebi reddedilmesi üzerine şikâyetçi tarafından Kurumumuza başvuru yapılmıştır.

D. Kamu Denetçisi Abdullah Cengiz MAKAS'ın İnceleme ve Araştırma Bulguları

- 9) Kamu Denetçisi tarafından; şikâyet konusuna ilişkin bilgi ve belgeler Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü, Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğü ve Kırşehir Ziraat Odası Başkanlığı'ndan istenilmiş, ilgili idarelerce konuya ilişkin belgelerin örnekleri gönderilmiştir.
- 10) Bu bilgi ve belgelerin incelenmesi sonucunda;

- 11) Şikayetçinin 18/01/2013 tarihli ve 1426 sayılı dilekçesine istinaden, Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğünün 18/01/2013 tarihli ve 528 sayılı yazısında, şikayetçinin 928 014 5207 vergi kimlik numarası ile 08/03/2002-31/12/2008 tarihleri arasında mükellefiyetinin bulunduğu ve biçerdöver işletmeciliği faaliyetinin 20/04/2005-31/12/2008 tarihleri arasında olduğu bildirilerek 20/04/2005-31/12/2008 tarihlerine ilişkin KDV matrahlarını gösterir tahakkuk listesi kişiye gönderildiği,
- 12) Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğünce Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğüne yazılan 22/02/2013 tarihli ve 3290604 sayılı yazı ile şikayetçinin gelir vergisi mükellefiyetinin bulunduğu dönemlerin ve vergi kayıtlarına ilişkin bilgilerin gönderilmesi talep edilmiş olup Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğünün 06/03/2013 tarihli ve 2032 sayılı cevabi yazısı ile şikayetçinin, 08/03/2002-22/09/2003 tarihlerinde emlak komisyoncusu, 23/09/2003-20/04/2005 tarihlerinde bisküvi toptan satışı, 15/12/2003-20/04/2005 tarihlerinde züccaciye ve 20/04/2005-31/12/2008 tarihleri arasında da biçerdöver işletmesi (ticari) faaliyetleri nedeniyle vergi mükellefiyeti tesis edildiği,
- 13) Kurumumuzca istenilen bilgi ve belgelere ilişkin olarak Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğünce gönderilen 16/08/2013 tarih ve 6441 sayılı Kurum kayıtlarımıza intikal eden cevabi yazıda Katma Değer Vergisi yönünden, 2005 yılının 5, 6, 7, 9, 10, 11 ve 12 nci aylarına ilişkin vergilendirme döneminde KDV matrahının “0” olduğu, sadece 2005 yılının 8 inci ayında katma değer vergisi tahakkuk ettirildiği tespit edildiği,
- 14) 2006 yılında, 1, 2, 3, 4, 5, 6, 9, 10, 11 ve 12 nci aylara ilişkin vergilendirme döneminde KDV matrahının “0” olduğu, sadece 7 ve 8 inci aylara ilişkin olarak katma değer vergisi tahakkuk ettirildiği,
- 15) 2007 yılında, 1, 2, 3, 4, 5, 6, 8, 9, 10, 11 ve 12 nci aylara ilişkin vergilendirme döneminde KDV matrahının “0” olduğu, sadece 7 nci ayda katma değer vergisi tahakkuk ettirildiği,
- 16) 2008 yılında ise sadece 7 nci aya ilişkin olarak katma değer vergisi tahakkuk ettirildiği anlaşılmıştır.

III. HUKUKİ DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. İlgili Mevzuat

- 17) 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanununun Sosyal Güvenlik Destek Primine İlişkin Geçiş Hükümleri başlıklı geçici 14 üncü maddesinin 1 inci fıkrası: (Ek: 5754 - 17.4.2008 / m.73) “Bu Kanun'un yürürlüğe girdiği tarihten önce iştirakçi veya sigortalı olanlar, vazife malullüğü, malullük ve yaşlılık veya emekli aylığı bağlananlar ve bu Kanun'un yürürlüğe girdiği tarihte sosyal güvenlik destek primi ödeyerek çalışmaya devam edenler hakkında sosyal güvenlik destek primine tabi olma bakımından bu Kanun'la yürürlükten kaldırılan ilgili Kanun hükümlerinin uygulanmasına devam edilir. Ancak; Bu Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında sigortalı sayılanlardan, ilgili kamu kurum ve kuruluşlarından alınacak belgelerle doğrulamak

kaydıyla faaliyette bulunulmadığına ilişkin süreler hariç olmak üzere çalışılan süreleri için, sosyal güvenlik destek primi oranı olarak bu Kanunun 30 uncu maddesinin üçüncü fıkrasının (b) bendinde belirtilen hükümler uygulanır. Bu oran, bu maddenin yürürlüğe girdiği yılda % 12 olarak, takip eden her yılın Ocak ayında bir puan artırılarak uygulanır. Ancak bu oran % 15'i geçemez..." hükmündedir.

18) Dolayısıyla 5510 sayılı Kanunun yürürlüğe girdiği 01/10/2008 tarihinden önce iştirakçi olanlar ile emekli aylığı bağlananlar hakkında sosyal güvenlik destek primine tabi olma bakımından 5510 sayılı Kanunla yürürlükten kaldırılan ilgili Kanun hükümlerinin uygulanmasına devam edileceğinden 1993 yılında emekli olan şikayetçi hakkında 14/9/1971 tarihli ve 13956 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 1479 sayılı Esnaf ve Sanatkarlar ve Diğer Bağımsız Çalışanlar Sosyal Sigortalar Kurumu Kanununun ilgili hükümleri tatbik edilecektir.

19) 02/08/2003 tarihinde yürürlüğe giren 4956 sayılı Kanunun 44 üncü maddesi ile 1479 sayılı Kanuna eklenen Ek-20 nci maddesinin 3 üncü fıkrası (Değişik 1. cümle: 5073 - 22.1.2004 / m.15 - Yürürlük m.18 h) "Diğer sosyal güvenlik kanunlarına göre yaşlılık ve malullük aylığı bağlananlardan, 24 üncü maddenin (I) numaralı bendinde belirtilen kapsamda çalışmaya başlayanlar, çalışmaya başladıkları ayı takip eden ay başından itibaren, çalışmalarının sona erdiği ay dahil, bu Kanunun 50 nci maddesine göre belirlenen onikinci gelir basamağının %10'u oranında sosyal güvenlik destek primi öderler. Sosyal güvenlik destek primi ödemesi gerekenlerden bu Kanunun yayım tarihinden önce aylık bağlananlar Kanunun yayımını, daha sonra tekrar gerçek veya basit usulde gelir vergisi mükellefi olanlar ise mükellefiyetin başladığı tarihi takip eden aybaşından itibaren üç ay içinde Kuruma yazılı bildirimde bulunmak zorundadırlar. Bu süre içinde Kuruma yazılı bildirimde bulunmayanlar ile Kurumca tespit edilemeyenlerden sosyal güvenlik destek primi, 53 üncü maddeye göre hesaplanarak tahsil edilir." hükmündedir.

20) 1479 sayılı Kanunun Kurumun Amacı, Sigortalı Sayılanlar ve Sayılmayanlar başlıklı 24 üncü maddesi: (Değişik: 3165 - 14.3.1985) "Aşağıda sayılan sigortalılar hakkında malullük, yaşlılık ve ölüm hallerinde bu Kanunda yazılı şartlarla sosyal sigorta yardımları sağlanır.

I - Sigortalı sayılanlar:

a) (Değişik: 4956 - 24.7.2003 / m.14 - Yürürlük m.57) Esnaf ve sanatkarlar ile diğer bağımsız çalışanlardan ticari kazanç veya serbest meslek kazancı dolayısıyla gerçek veya basit usulde gelir vergisi mükellefi olanlar ile gelir vergisinden muaf olanlardan Esnaf ve Sanatkar Sicili ile birlikte kanunla kurulu meslek kuruluşuna usulüne uygun olarak kayıtlı olanlar, bu Kanuna göre sigortalı sayılırlar." hükmüne amirdir.

21) 5510 sayılı Kanuna dayanılarak çıkarılan 12/05/2010 tarihli ve 27579 sayılı Resmi Gazete de yayımlanan Sosyal Sigorta İşlemleri Yönetmeliğinin Sosyal Güvenlik Destek Primine Tabi Çalışma başlıklı Geçici 18 inci maddesi: "Kanunun yürürlüğe girdiği tarihten önce iştirakçi veya sigortalı olanlar ile vazife malûllüğü, malûllük ve yaşlılık veya

emekli aylığı bağlananlar ve Kanunun yürürlüğe girdiği tarihte sosyal güvenlik destek primi ödeyerek çalışmaya devam edenler hakkında sosyal güvenlik destek primine tabi olma bakımından Kanunla yürürlükten kaldırılan ilgili kanun hükümlerinin uygulanmasına devam edilir.” hükmündedir.

B. Şikayet Konusuna İlişkin Uygulamalar

22) Anayasa Mahkemesi Başkanlığın, E.1999/42, K.2001/41 sayılı ve 23/02/2001 tarihli kararında, 4447 sayılı Kanunun 38 inci maddesiyle 1479 sayılı Kanuna eklenen “Sosyal Güvenlik Destek Primi” başlıklı Ek 20 nci maddenin iptali talebine ilişkin olarak; “...Sosyal güvenlik destek primi uygulanmasına 4447 sayılı Yasa’nın Ek 20. Maddesinin yürürlüğe girmesiyle başlanmıştır. Yaşlılık aylığı almakta iken yeniden çalışmaya devam edenlerin aylıklarından “sosyal güvenlik destek primi” kesilmesi, sosyal devlet ilkesinin gerçekleştirilebilmesi için sosyal sigortacılık faaliyetinin sürdürülebilmesine yönelik bir uygulamadır. Sigortalıların sosyal güvenlik kuruluşlarından yararlanma koşullarının iyileştirilmesi bu bağlamda adı geçen kuruluşlara mali katkıda bulunması amacıyla, emekli aylığı almakta iken çalışmaya devam edenler veya daha sonra çalışmaya başlayarak kazanç elde edenlerden sosyal güvenlik destek primi alındığı anlaşılmaktadır...” demek suretiyle iptal isteminin reddine karar vermiştir.

23) Yargıtay 10. Hukuk Dairesinin E.2012/4425, K.2013/4581 sayılı ve 12/03/2013 tarihli kararında; “...1479 sayılı Kanun’a 25.08.1999 tarih ve 4447 sayılı Kanun’la eklenen ve 08.09.1999 tarihi itibarıyla yürürlüğe giren “Sosyal Güvenlik Destek Primi” başlığını taşıyan ek 20. Madde hükmüne göre; “bu kanun kapsamında yaşlılık aylığı bağlananlardan Maddenin I numaralı bendinde belirtilen çalışmalarına devam edenlerin veya daha sonra çalışmaya başlayanların sosyal yardım zammı dahil tahakkuk eden aylıklarından; aylığın bağlandığı, yasadan önce yaşlılık aylığı bağlananlardan yasanın yürürlüğe girdiği tarihi takip eden veya tekrar çalışmaya başlanıldığı tarihi takip eden ay başından itibaren çalışmalarının sona erdiği ay dahil % 10 oranında sosyal güvenlik destek primi kesilir...”

(Ek fıkra:24/07/2003-4956 S.K./44. Md.) (Değişik cümle:22/01/2004-5073 S.K. /15.md.) Diğer sosyal güvenlik kanunlarına göre yaşlılık ve malullük aylığı bağlananlardan, 24 üncü maddenin (I) numaralı bendinde belirtilen kapsamda çalışmaya başlayanlar, çalışmaya başladıkları ayı takip eden ay başından itibaren, çalışmalarının sona erdiği ay dahil, bu Kanunun 50 nci maddesine göre belirlenen onikinci gelir basamağının % 10’u oranında sosyal güvenlik destek primi öderler.”

Bu durumda; pasif sigortalıların yaşlılık aylıklarından, sosyal güvenlik destek primi kesilmesinin koşulu; 1479 sayılı Kanun’un 24/I maddesi kapsamında kendi nam ve hesabına bağımsız çalışmanın varlığıdır.

5454 sayılı Kanun’a göre 01.5.1983 tarihinden itibaren yaşlılık aylığı bağlanan davacı; iş takipçiliği faaliyetinden dolayı 01.01.1984 tarihinde vergi mükellefi olmuş, aynı faaliyete dayalı olarak da, Kastamonu Barosu Başkanlığında, dava ve iştirakçileri listesinde 13.01.1984’den itibaren kaydı yapılmıştır.

Vergi ve Baro kaydı kendi nam ve hesabına çalışmanın karinesi ise de; davacının öncelikle, 02.8.2003 sonrası, dava ve iştakipçiliği işine devam edip etmediği yöntemince ve gereğince araştırılarak, saptanacak fiili duruma itibar edilmelidir. Bu yönde, vergi beyannameleri, Baro bilgileri, gerektiğinde emniyet araştırması ve dahi tanık beyanları ile yapılacak araştırma ile varılacak sonuca göre hüküm kurulmalıdır...” denilmek suretiyle davacının yaşlılık aylığından sosyal güvenlik destek primi kesilmesine yer olmadığına karar verilmesi talebini reddeden ilk derece mahkemesinin kararını bozmak suretiyle davacı vekilinin temyiz talebi kabul edilmiştir.

C. Kamu Denetçisi Abdullah Cengiz MAKAS'ın Kamu Başdenetçisine Önerisi

24) Kamu Denetçisince; yasal düzenleme kapsamında sosyal güvenlik destekleme prim kesintisi için 1479 sayılı kanunun 24'üncü maddesinin (I) numaralı bendinde belirtilen kapsamda çalışmaya başlama veya bu kapsamda çalışmalara devam etmenin esas alındığı, Yargıtay 10'uncu Hukuk Dairesinin E.2012/4425, K.2013/4581 sayılı ve 12/03/2013 tarihli kararında da ifade edildiği üzere vergi kaydı kendi nam ve hesabına çalışmanın karinesi ise de; faaliyete devam edip edilmediği yönünde yöntemince ve gereğince araştırma yapılması suretiyle saptanacak fiili duruma itibar edilmesi gerektiği, şikayetçi tarafından Kırşehir Ziraat Odasından temin edilen 22/01/2013 tarihli yazı içeriğinde yer alan, Kırşehir ili ve civarında biçerdöver ile buğday-arpa hasadının 25 Haziran ile 01 Ağustos tarihleri arasında yapıldığı bilgisi ile Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğü'nün 16/08/2013 ve 6441 sayı ile Kurum kayıtlarımıza intikal eden yazı içeriğinde yer alan ve 2005 yılının 8 inci ayında, 2006 yılının 7 ve 8 inci aylarında, 2007 ve 2008'in ise sadece 7 nci ayında katma değer vergisinin tahakkuk ettirildiği bilgisi doğrultusunda şikayetçinin biçerdöver işletmeciliğine ilişkin ticari faaliyetini yılın sadece belirli aylarında ifa ettiği kanaatinin hasıl olduğu, dolayısıyla Sosyal Güvenlik Kurumu tarafından şikayetçinin yaşlılık aylığından yapılan sosyal güvenlik destek prim kesintileri için fiili duruma itibar edilmediği, fiili duruma göre çalışmanın ve faaliyetin devam edip etmediği yönünde gerekli araştırma yapılmadığı, bu nedenle Kurum tarafından yapılan işlemin hukuka ve hakkaniyete uygun olmadığı, Kurumun yapacağı araştırma neticesinde saptanacak fiili duruma göre şikayetçinin çalıştığı dönemler için sosyal güvenlik destek primi tahakkuk ettirilmesi yönünde tavsiye kararı verilmesi önerisinde bulunulmuştur.

D. Hukuka ve Hakkaniyete Uygunluk Yönünden Değerlendirme ve Gereke

25) 17 ve 18 sayılı paragraflarda açıklandığı üzere, 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanununun Sosyal Güvenlik Destek Primine İlişkin Geçiş Hükümleri başlıklı geçici 14 üncü maddesinde yer alan düzenleme nedeniyle şikayet konusu hakkında 1479 sayılı Kanunun uygulanması gerekmektedir.

26) 02/08/2003 tarihinde yürürlüğe giren 4956 sayılı Kanunun 44 üncü maddesi ile 1479 sayılı Kanuna eklenen Ek-20 nci maddesinin Ek 3 üncü fıkrası gereğince (19 sayılı paragrafta fıkra metnine yer verilmiştir.) sosyal güvenlik destekleme prim kesintisi için 1479 sayılı kanunun 24'üncü maddesinin (I) numaralı bendinde belirtilen kapsamda

çalışmaya başlama veya bu kapsamda çalışmalara devam etme esas alınmış olup, Yargıtay 10'uncu Hukuk Dairesinin E.2012/4425, K.2013/4581 sayılı ve 12/03/2013 tarihli kararında da ifade edildiği üzere vergi kaydı kendi nam ve hesabına çalışmanın karinesi ise de; faaliyete **devam edip edilmediği yönünde yönteminde ve gereğince araştırma yapılması suretiyle saptanacak fiili duruma itibar edilmesi gerekmektedir.**

- 27) Keza 5510 sayılı Kanunun Geçici 14 üncü maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde de, bu Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında sigortalı sayılanlardan, **ilgili kamu kurum ve kuruluşlarından alınacak belgelerle doğrulamak kaydıyla faaliyette bulunulmadığına ilişkin süreler hariç olmak üzere çalışılan süreleri için**, sosyal güvenlik destek primi oranına ilişkin düzenleme getirilmiştir.
- 28) Ancak, Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğünün 12/08/2013 tarih ve 6211 sayılı yazı ile Kurum kayıtlarımıza intikal eden cevabi yazısında, şikayetçinin yaşlılık aylığından yapılan sosyal güvenlik destek prim kesintisi için vergi mükellefiyet kaydının yeterli olduğu ayrıca vergi matrahının olmamasının kesintinin yapılmaması için gerekçe oluşturamayacağı bildirilmiştir.
- 29) Şikayetçi tarafından Kırşehir Ziraat Odasından temin edilen 22/01/2013 tarihli yazı içeriğinde yer alan, Kırşehir ili ve civarında biçerdöver ile buğday-arpa hasadının 25 Haziran ile 01 Ağustos tarihleri arasında yapıldığı bilgisi ile Kırşehir Vergi Dairesi Müdürlüğünün 16/08/2013 ve 6441 sayı ile Kurum kayıtlarımıza intikal eden yazı içeriğinde yer alan ve 2005 yılının 8 inci ayında, 2006 yılının 7 ve 8 inci aylarında, 2007 ve 2008'in ise sadece 7 nci ayında katma değer vergisinin tahakkuk ettirildiği bilgisi doğrultusunda şikayetçinin biçerdöver işletmeciliğine ilişkin ticari faaliyetini yılın sadece belirli aylarında ifa ettiği kanaati hasıl olmuştur.
- 30) Dolayısıyla Sosyal Güvenlik Kurumu tarafından şikayetçinin yaşlılık aylığından yapılan sosyal güvenlik destek prim kesintileri için fiili duruma itibar edilmediği fiili duruma göre çalışmanın ve faaliyetin devam edip etmediği yönünde gerekli araştırma yapılmadığı bu nedenle, Kurum tarafından yapılan işlemin hukuka ve hakkaniyete uygun nitelikte olmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

IV. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN YASAL MEVZUAT

A. Dava Açma Süresinin Yeniden Başlaması

14/6/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 21 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, bu tavsiye kararı üzerine otuz gün içinde herhangi bir işlem tesis edilmez veya eylemde bulunulmaz ise durmuş olan dava açma süresi kaldığı yerden işlemeye başlayacaktır

B. Yargı Yolu

2709 Sayılı 1982 Anayasası'nın Temel Hak ve Hürriyetlerin Korunması Başlıklı 40.maddesinin 2.fıkrasında, "Devlet, işlemlerinde, ilgili kişilerin hangi kanun yolları ve mercilere başvuracağını ve sürelerini belirtmek zorundadır." hükmü yer almakta olup,

6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 20 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, ilgili idarenin işlemine karşı dava açma süresinden arta kalan süre içinde Kırşehir Asliye Hukuk Mahkemesi'ne (İş Mahkemesi sıfatıyla) yargı yolu açıktır.

V. KARAR

Açıklanan gerekçelerle; şikayetin kabulü ile Kurumun yapacağı araştırma neticesinde saptanacak fiili duruma göre şikayetçinin çalıştığı dönemler için sosyal güvenlik destek primi tahakkuk ettirilmesi, şikayet konusu işlemin bu şekilde düzeltilmesi hususunda SGK Başkanlığı'na ve Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü'ne **TAVSİYEDE BULUNULMASINA,**

Yukarıda anılan kanunun 20 inci maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca, SGK Başkanlığı ve Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü'nce bu karar üzerine tesis edilecek işlem ya da tavsiye edilen çözümün uygulanabilir nitelikte görülmediği takdirde gerekçesinin otuz gün içinde Kurumumuza bildirilmesinin zorunlu olduğuna,

Kararın şikayetçiye, SGK Başkanlığı'na ve Kırşehir Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü'ne tebliğine,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisi'nce karar verildi.

M.Nihat ÖMEROĞLU
Kamu Başdenetçisi