



SAYI : 53878609-101.07.04-E.15518

BAŞVURU NO : 2018/3492

KARAR TARİHİ : 14/09/2018

TAVSİYE KARARI

BAŞVURAN

:

BAŞVURAN VEKİLİ / TEMSİLCİSİ

BAŞVURUYA KONU İDARE

- : 1- Kara Kuvvetleri Komutanlığı
2- Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı

BAŞVURUNUN KONUSU

- : İntibakında kurumunca hata yapıldığı emekliye sevk edildikten sonra ortaya çıkan başvuranın, emekliye sevk işleminin iptal edilerek göreve iade edilme talebi hakkındadır.

BAŞVURU TARİHİ

- : 20.3.2018

I. . BAŞVURANIN İDDİA VE TALEPLERİ :

1. Başvuran, 25/12/1997 tarihinde Kara Kuvvetleri Komutanlığı emrinde memuriyet görevine başladığını, daha önce Devlet İstatistik Enstitüsü'nde geçmiş çalışmalarının birleştirilmesi için Haziran 1999'da kurumuna başvurduğunu, kurumuna yaptığı başvuru üzerine emeklilik işlemleri devam ederken 1.derece 4.kademe, 1600 ek gösterge üzerinden maaşının bağlandığı bilgisini aldığını, ek göstergesinin neden 2200 değil de 1600 olduğunu araştırırken intibakının 2.derece 2.kademe olduğunu öğrendiğini, oysa kurumunun kendisine bildirdiği 1.derece 4.kademe ve bunun karşılığı olan 2200 ek göstergedeki emekli olacağını düşünerek emeklilik talebinde bulunduğunu, nitekim ilişik kesme yazısında da aylığa esas derece ve kademesinin kurumunca SGK'ya 1.derece ve 4.kademe olarak bildirildiğini, kendisinin de ilerleyeceği bir derece kalmaması ve alabileceği bir ödeme puanı bulunmaması nedeniyle emeklilik müracaatında bulunduğunu, SGK'dan şifahen kurumunca hizmet

birleştirme esnasında hata yapıldığı, SGK tarafından yapılacak herhangi bir işlem bulunmadığı bilgisini aldığını, kurumunun yaptığı işlemlerde kendisinin kusur ve hatasının bulunmadığını, ancak yine de mağdur edildiğini belirterek göreve iade edilmeyi talep etmektedir.

II. İDARENİN BAŞVURUYA İLİŞKİN AÇIKLAMALARI

2. Kurumumuzun 10/04/2018 tarihli ve E.6326 sayılı bilgi-belge isteme yazısına cevaben Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı (SGK) Emeklilik Hizmetleri Genel Müdürlüğü tarafından gönderilen 27/04/2018 tarihli ve 68.471.237 sayılı yazıda ilgili mevzuat hükümlerine yer verilmek suretiyle özetle;

2.1.Başvuranın 19/07/2017 tarihinde emeklilik talebinde bulunduğu, 03/11/2017 tarihinde emekliye sevk onayı verildiği ve 15/11/2017 tarihinde kurumuyla ilişkisinin kesildiği, 22/11/2017 tarihli işlem ile 15/12/2017 tarihinden başlamak üzere 1.derece 4.kademe emekli keseneğine esas intibakı, 2.derece kazanılmış hak aylığı intibakına bağlı +1600 ek gösterge üzerinden emekli aylığı bağlandığı,

2.2.Başvuran adına kurumunca düzenlenen hizmet belgesindeki kazanılmış hak aylığı intibakının hatalı olduğunun fark edilmesi üzerine 6/12/2017 tarihli yazıyla kurumundan kazanılmış hak aylığı intibakı belgesinin incelenerek yeniden düzenlenmesinin istendiği,

2.3.657 sayılı Devlet Memurları Kanunu, 4046 sayılı Özelleştirme Uygulamaları Hakkında Kanun, 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu ve 5434 sayılı T.C. Emekli Sandığı Kanunu'nun ilgili hükümlerine yer verilmek suretiyle kamu görevlilerinin kazanılmış hak aylık intibakı ile emekli keseneğine esas aylık intibakının ne şekilde belirlendiğinin ayrıntılarıyla açıklandığı,

2.4.Mevzuattaki hükümler ve yapılan açıklamalar kapsamında emeklilik dosyasının tetkikinde; başvuranın 06/06/1988-25/12/1997 tarihleri arasında fasıllı olarak 6 yıl 10 ay 5 gün resmi kurumlarda 4/1-(a) kapsamında çalışmasının olduğu, lise mezunu olarak 25/12/1997 tarihinde memuriyet görevine başladığı, 2011 yılında iki yıllık yükseköğrenimi tamamladığı, 15/11/2017 tarihi itibarıyla 19 yıl 1 ay 4/1-(c) (Emekli Sandığı) kapsamında olmak üzere toplam 25 yıl 11 ay 5 gün hizmetinin bulunduğu,

2.5.Başvuranın kazanılmış hak aylığı intibakının, 25/12/1997-15/11/2017 tarihleri arasında 19 yıl 26 gün fiili hizmetinin adı geçen 2 yıllık yüksekokul mezunu olması nedeniyle 657 sayılı Kanunun 36. maddesinin (A) bendi uyarınca 10. derecenin 2.kademesinden başlatılarak başarılı geçen her üç yılına bir derece, artan her tam yılına bir kademe ve 5289 sayılı Kanun Hükmünde Kararname uyarınca 15/01/2005 tarihinde bir derece ile 2007 ve 2016 yıllarında 657 sayılı Kanunun 64 üncü maddesine göre sicil notlarına dayalı olarak 2 kademe verilmek suretiyle değerlendirilmesi sonucu 2. derecenin 2. kademesine ulaştığı,

2.6.Emekli keseneğine esas aylığı intibakının, kazanılmış hak aylığı intibakında değerlendirilen 19 yıl 26 gün hizmeti ile birlikte 06/06/1998-25/12/1997 tarihleri arasında 6 yıl 10 ay 5 gün 4/1-(a) kapsamındaki hizmetiyle birlikte toplam 25 yıl 11 ay 1 gün olarak değerlendirilmesi sonucu isteğiyle emekliye sevk edildiği tarih itibarıyla 1. derece 4. kademeyle ulaştığı,

3. Kurumumuzun 10/04/2018 tarihli ve E.6350 sayılı bilgi-belge isteme yazısına cevaben Genelkurmay Başkanlığı Kara Kuvvetleri Komutanlığı (KKK) tarafından gönderilen 07/05/2018 tarihli ve 118965 sayılı yazıda;

3.1.Başvuranın, 19/07/2017 tarihinde istekle emeklilik talebinde bulunduğu, 03/11/2017 tarihinde emekliliğinin uygun görüldüğü ve 15/11/2017 tarihinde kurumuyla ilişkisinin kesildiği, başvurana SGK tarafından 2.derece 2.kademe ve 1600 ek gösterge üzerinden emekli aylığı bağlandığı,

3.2.Başvuranın intibakında hata olduğunun SGK tarafından gönderilen yazı ile anlaşıldığı, hatalı intibak işlemi üzerinden altı yıldan fazla bir süre geçmiş olması nedeniyle personelin derece ve kademesinin kurumlarınca değiştirilmesine imkân bulunmadığının SGK'ya bildirildiği,

3.3.Talebi üzerine emekliye sevk edilen başvuranın emeklilik işleminin iptal edilerek yeniden göreve iade edilmesinin yasal olarak mümkün bulunmadığı, bunun için yasal düzenleme gerektiği belirtilmiştir.

III. İLGİLİ MEVZUAT

4. 18/10/1982 tarihli ve 2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın “Dilekçe, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkı” başlıklı 74 üncü maddesi; “...Herkes, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkına sahiptir. Türkiye Büyük Millet Meclisi Başkanlığına bağlı olarak kurulan Kamu Denetçiliği Kurumu idarenin işleyişiyle ilgili şikayetleri inceler...”,

5. 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanunu'nun “Kurumun görevi” başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrası; “Kurum, idarenin işleyişi ile ilgili şikâyet üzerine, idarenin her türlü eylem ve işlemleri ile tutum ve davranışlarını; insan haklarına dayalı adalet anlayışı içinde, hukuka ve hakkaniyete uygunluk yönlerinden incelemek, araştırmak ve idareye önerilerde bulunmakla görevlidir.”,

6. 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 43 üncü maddesinin birinci fıkrasının (B) bendi; “*Ek Gösterge: Bu Kanuna tabi kurumların kadrolarında bulunan personelin aylıkları; hizmet sınıfları, görev türleri ve aylık alman dereceler dikkate alınarak bu kanuna ekli I ve II sayılı cetvellerde gösterilen ek gösterge rakamlarının eklenmesi suretiyle hesaplanır. II sayılı cetvelde yer alan unvanlarda değişiklik yapmaya ve yeni unvanlar ilave etmeye Bakanlar Kurulu yetkilidir.*”

Bu ek göstergeler, ilgililerin belirtilen sınıf ve görevlerde buldukları sürece ödemelere esas alınıp, terfi bakımından kazanılmış hak sayılmaz...”

7. 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun “5434 sayılı Kanuna ilişkin geçiş hükümleri” başlıklı Geçici 4 üncü maddesinin dördüncü fıkrası; “*Bu Kanunda aksine bir hüküm bulunmadığı takdirde; iştirakçi iken, bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla bu Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi kapsamına alınanlar, bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarihten önce 5434 sayılı Kanun hükümlerine tabi olarak çalışmış olup bu Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (c) bendine tabi olarak yeniden çalışmaya başlayanlar ile bunların dul ve yetimleri hakkında bu Kanunla yürürlükten kaldırılan hükümleri de dahil 5434 sayılı Kanun hükümlerine göre işlem yapılır.”*

8. 5434 sayılı T.C. Emekli Sandığı Kanunu'nun

8.1.Mülga Ek 18 inci maddesi; *“Sosyal Sigortalar Kanununa tabi görevlerde bulunduktan sonra iştirakçi olanların emeklilik keseneklerine, Personel Kanunları gereğince kazanılmış hak olarak aldıkları derece ve kademe aylıkları üzerine sigorta primi ödemek suretiyle geçirdikleri sürelerin, her yılı bir kademe ilerlemesine ve tahsil durumlarına göre her 2, 3,4 veya 5 yılı bir derece yükseltilmesine esas olacak şekilde eklenerek bulunacak derece ve kademe aylığı esas alınır.*

Bunların, Personel Kanunlarına göre kazanılmış hak olarak aldıkları kademelerin ilerletildiği veya derecelerin yükseltildiği sürece, emeklilik keseneğine esas kademeleri ilerletilir ve dereceleri yükseltilir.

Ancak, bunların emeklilik keseneğine esas aylık derecelerinin yükseltilmesi için tahsil durumları itibariyle Personel Kanunları hükümlerine göre, en son yükseltilecekleri ve bir derece en az geçirilmesi gereken yıl sayısı kadar kademeden emeklilik keseneği ödemiş olmaları şarttır.

Şu kadar ki, 18 inci yaşın ikmalinden önce veya iştirakçi oldukları tarihteki tahsil derecelerinden daha aşağı bir tahsil derecesinde sigorta primi ödemek suretiyle geçirdikleri süreler dikkate alınmaz.

Sigorta primi ödemek suretiyle geçen sürelerin, Personel Kanunları hükümlerine göre memuriyette geçmiş sayılmak suretiyle, kazanılmış hak derece ve kademelerinin tesbitinde değerlendirilen kısımları, bu madde uyarınca, emeklilik keseneğine esas aylığın teshilinde ayrıca nazara alınmaz.”,

8.2.Mülga Ek 30 uncu maddesi; *“İştirakçilerin, emeklilik keseneğine esas olan derece ve kademelerinin mevzuata uygunluğu Sandıkça incelenir, eksik gönderilen kesenek ve karşılık farkları kurumlarından tahsil, fazla gönderilen kesenek ve karşılıklar kurumlarına iade edilir. Sandıkça mevzuata uygun olarak tespit olunacak derece ve kademe üstündeki derece ve kademe aylığı üzerinden emeklilik keseneği kesilmiş olması, iştirakçilere emeklilik bakımından bir hak sağlamaz.”,*

8.3.Mülga Ek 48 inci maddesinin birinci fıkrasının a) bendi; *“Aylıklarını personel kanunlarına göre alan iştirakçilerin emeklilik keseneklerine; emekli keseneğine esas aylık derece ve kademelerinin gösterge rakamlarına almakta oldukları ek gösterge rakamları eklenmek suretiyle bulunacak rakamın her yıl Bütçe Kanununda tespit edilen katsayı ile çarpımı sonunda bulunacak tutar esas alınır.”hükmünü amirdir.*

IV. KAMU DENETÇİSİ CELİLE ÖZLEM TUNÇAK'IN KAMU BAŞDENETÇİSİ'NE ÖNERİSİ

9. Kamu Denetçisi tarafından yapılan inceleme ve araştırma neticesinde; başvurunun kabulü gerektiği hususundaki öneri Kamu Başdenetçisi'ne sunulmuştur

V. DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. Hukuka, Hakkaniyete ve İnsan Haklarına Uygunluk Yönünden Değerlendirme

10. Başvuran, özetle 1. derece 4. kademe kazanılmış hak aylığı intibakı ve 2200 ek gösterge rakamı üzerinden maaş almaktayken memuriyette gelebileceği son derece ve kademeye gelmiş olması nedeniyle emeklilik talebinde bulunduğunu, ancak emeklilik aşamasında intibakının yeniden

incelenmesi ve değiştirilmesi nedeniyle ek göstergesinin +1600'e düştüğünü, intibakının hesaplanmasında kendisinin kusur ve hatasının bulunmadığını, Kurumunun hatası ve ihmali olduğunu belirterek emeklilik işleminin iptal edilmesi ve göreve iade edilme talebiyle Kurumumuza başvurmuştur.

11. Sosyal Güvenlik Kurumu'nca özetle; başvuranın kurumunca 1. derece 4. kademe kazanılmış hak aylığı intibakı ve 2200 ek gösterge rakamı üzerinden emekliye sevk edildiğinin görüldüğü, ancak 5434 sayılı Kanunun mülga Ek 30 uncu maddesi (§ 8.2) gereğince yapılan inceleme neticesinde başvuranın kazanılmış hak aylığı intibakındaki hatanın fark edilerek intibakının 2. derece 2. kademe olarak düzeltildiğı ve başvurana 2. derecenin ek gösterge karşılığı olan 1600 rakamı üzerinden emekli aylığı bağlandığı bildirmiştir.

12. Kara Kuvvetleri Komutanlığı'nca özetle; başvuranın intibakında hata olduğunun SGK tarafından gönderilen yazı ile anlaşıldığı, hatalı intibak işlemi üzerinden altı yıldan fazla bir süre geçmiş olması nedeniyle personelin derece ve kademesinin kurumlarınca değiştirilmesine imkân bulunmadığı, talebi üzerine emekliye sevk edilen başvuranın emeklilik işleminin iptal edilerek yeniden göreve iade edilmesinin yasal olarak imkân bulunmadığı,

13. Bu çerçevede uyuşmazlığın, kazanılmış hak aylığı intibakının kurumunca hatalı hesaplanması nedeniyle 1600 yerine 2200 ek gösterge rakamı üzerinden emekliye sevk edilen başvuranın emekliye sevk işleminin iptal edilerek göreve iade edilip edilemeyeceğı noktasında düğümlendiğı görülmektedir.

14. Dosya kapsamındaki bilgi ve belgelerden, Kara Kuvvetleri Komutanlığı'nda memur olarak görev yapmakta olan başvuranın 19/07/2017 tarihinde istekle emeklilik talebinde bulunduğu, kurumunca 1. derece 4. kademe 2200 ek gösterge kazanılmış hak aylığı intibakı üzerinden emekliye sevk edildiğı, SGK'nın 22/11/2017 tarihli ve 680832 sayılı işlemiyle başvurana 15/12/2017 tarihinden itibaren 1. derece 4. kademe emekli keseneğine esas aylık intibakı, 2. derece 2. kademe kazanılmış hak aylığı intibakı ve 1600 ek gösterge rakamı üzerinden aylık bağlandığı ve başvuranın kazanılmış hak aylığı intibakına yönelik olarak tespit edilen hatanın düzeltilmesi için kurumuna yazı yazıldığı, kurumun hatalı intibak işlemi kabul ettiğı ancak üzerinden altı yıldan fazla zaman geçmesini gerekçe göstererek intibakın düzeltilmesi yönünde herhangi bir işlem tesis etmediğı, son olarak başvuran tarafından, intibakındaki hatadan kaynaklanan mağduriyetinin giderilmesini teminen yaptığı göreve iade talebinin 25/01/2018 tarihli yazıyla kurumunca reddedilmesi üzerine Kurumumuza başvuru yapıldığı anlaşılmaktadır.

15. Başvuranın intibakının belirlenmesine yönelik yapılan incelemede; başvuranın kazanılmış hak aylığı intibakının, 25/12/1997-15/11/2017 tarihleri arasında 19 yıl 26 gün fiili hizmetinin adı geçenin 2 yıllık yükseköğretim mezunu olması nedeniyle 657 sayılı Kanunun 36. maddesinin (A) bendi uyarınca 10. derecenin 2. kademesinden başlatılarak başarılı geçen her üç yılına bir derece, artan her tam yılına bir kademe ve 5289 sayılı Kanun Hükmünde Kararname uyarınca 15/01/2005 tarihinde bir derece ile 2007 ve 2016 yıllarında 657 sayılı Kanunun 64 üncü maddesine göre sicil notlarına dayalı olarak 2 kademe verilmek suretiyle değerlendirilmesi sonucu 2.derecenin 2.kademesine; emekli keseneğine esas aylık intibakının ise kazanılmış hak aylığı intibakında değerlendirilen 19 yıl 26 gün hizmeti ile birlikte 06/06/1998-25/12/1997 tarihleri arasında 6 yıl 10 ay 5 gün 4/1-(a) kapsamındaki hizmetiyle

birlikte toplam 25 yıl 11 ay 1 gün olarak değerlendirilmesi sonucu isteğiyle emekliye sevk edildiği tarih itibariyle 1. derece 4. kademeye ulaşması gerektiği anlaşılmaktadır. Nitekim başvuranın emekli aylığının da SGK tarafından yukarıda tespit edilen intibak hesabı çerçevesinde bağlandığı görülmektedir.

15. 1.Başvuranın kazanılmış hak aylığı intibakının SGK'ya 1. derece ve 4. kademe olarak bildirilmesinin kurumunca intibak işlemleri sırasında yapılan bir hatadan kaynaklandığı, söz konusu hatanın ise başvuranın açıktan memur olarak atandığı 25/12/1997 tarihinden önce kamu kurumlarında geçen 4/1-(a) (SSK) kapsamındaki 6 yıl 10 ay 5 günlük sigortalı hizmetinin sehven intibak hesabında değerlendirilmesi sonucunda ortaya çıktığı anlaşılmaktadır.

16. Anayasa'nın 2 nci maddesinde belirtilen hukuk devleti, eylem ve işlemleri hukuka uygun olan, her alanda adaletli bir hukuk düzeni kurup bunu geliştirerek sürdüren, Anayasa'ya aykırı durum ve tutumlardan kaçınan, Anayasa ve hukukun üstün kurallarıyla kendini bağlı sayan devlet olarak tanımlanmaktadır. Nitekim Anayasa'nın 125 inci maddesinde, idarenin, kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu ifade edilerek yukarıda belirtilen hukuk devleti ilkesinin hayata geçirilmesi amaçlanmıştır.

17. Doktrinde, idarenin ifa ile mükellef olduğu herhangi bir kamu hizmetinin kuruluşunda, düzenlenmesinde veya teşkilatında, bünyesinde, personeline yahut işleyişinde bir takım aksaklık, hukuka aykırılık, bozukluk, düzensizlik, eksiklik, sakatlık veya ihmalin ortaya çıkması neticesinde hizmetin, eksik ve hatalı ifa edilmesi, zamanında ifa edilmemesi idarenin hizmet kusuru olarak tanımlanmakta ve hizmet kusurunun hem idarenin eylemlerinden hem de işlemlerinden doğabileceği değerlendirilmektedir.

18. Nitekim inceleme ve araştırma esnasında, somut olayla aynı mahiyette olup emekliye sevk edildikten sonra intibak hesaplarının hatalı yapılmış olduğu anlaşılan kamu görevlilerinin göreve iade talebine yönelik Kurumumuzca (2017/9779 Tavsiye Kararı) ve yargı organlarınca verilmiş kararlar bulunduğu görülmüştür. Söz konusu kararlardan;

18.1.Danıştay 11. Dairesinin 21/12/2005 tarihli ve E.2003/3693, K.2005/6016 sayılı kararında *"...davacı 30.6.2002 tarihinde 1. dereceye yükseltilmesi üzerine 5.7.2002 tarihli dilekçesiyle emekliliğini istemiş ve emeklilik iradesinde 1. derece intibakı doğrudan belirleyici olmuştur. 657 sayılı Yasada 1. ve 2. dereceler için ve 1. derece lehine farklı öngörülen gösterge ve ek göstergeler davacının emeklilik statüsünde elde edeceği emekli ikramiyesi ve emekli aylığını da doğrudan etkilemektedir. Dolayısıyla, davacının 5.7.2002 tarihli dilekçesinde, 1. derece intibakı üzerinden aylık almaktayken bu intibaka bağlı olarak emeklilik isteminde bulunduğu kabulü zorunludur.*

Diğer taraftan, 5434 sayılı Yasanın Ek 26. maddesi uyarınca, kurumun en yüksek amirinin onayıyla tekemmül eden isteğe bağlı emekliye sevk işlemiyle emeklilik statüsünü kazanan iştirakçiye yapılan emeklilik tahsisinin emekliye sevk onayının iptaliyle birlikte ortada kalkacağı ve emeklilik işlemiyle birlikte davaya konu edilmesi halinde iptali gerekeceği sonucuna ulaşılmıştır.

Bu durumda; kurumunca sehven hukuka aykırı olarak belirlenen 1. derece intibakına bağlı olarak 5.7.2002 tarihli dilekçesindeki emeklilik istemi davacının gerçek iradesini yansıtmadığından, bu dilekçeye dayalı olarak tesis edilen dava konusu emekliye sevk işlemi hukuka aykırı olup; bu İşlem ve

emeklilik tahsisine ilişkin işlemin iptalleri yolunda verilen mahkeme kararı sonucu itibariyle hukuka uygun bulunmaktadır...” denilmek suretiyle, ek gösterge ile bağlanan emekli aylığı ve emekli ikramiyesi arasındaki doğrudan bağlantıya ve davacının, 1. derece intibakı üzerinden aylık almaktayken bu intibaka bağlı olarak emeklilik isteminde bulunduğu kabulünün zorunlu olduğuna değinilmiş, sehven hukuka aykırı belirlenen ek göstergeye dayanan emeklilik isteminin davacının gerçek iradesini yansıtmadığı ifade edilmiştir.

18. 2.Kayseri 2. İdare Mahkemesi'nin 28/11/2014 tarihli ve E.2014/1106, K.2014/1075 sayılı kararında özetle; 1. Derecenin 1. Kademesinden görev aylığı almakta iken intibakı 2. Derecenin 3. Kademesi olarak düzeltilen davacı A.B.'nin 16/8/2010 tarihinde emeklilik talebinde bulunmasında görev aylığının 1. Derecenin 1. Kademesi esas alınarak ödenmesinin doğrudan belirleyici olduğu, 657 sayılı Kanun uyarınca yararlanılan ek gösterge rakamlarının emeklilik statüsünde elde edilecek emekli ikramiyesini ve emekli aylığının da doğrudan etkilediği, dolayısıyla davacının 1. Derece intibakı üzerinden görev aylığı almakta iken bu intibaka bağlı olarak emeklilik isteminde bulunduğu kabulünün zorunlu olduğu, bu durumda; davacının kurumunca sehven belirlenen intibakına bağlı olarak yapılan ve gerçek iradesini yansıtmayan emeklilik başvurusu üzerine tesis edilen emekliye sevk işleminde hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varıldığı, nitekim Danıştay 11. Dairesinin 24/02/2014 tarih ve E.2010/10292, K.2014/445 sayılı kararının da bu yönde olduğu ve dava konusu işlemin iptali yönünde karar verildiği, mahkeme kararının Danıştay Onbirinci Dairesinin 17/11/2015 tarihli ve E.2015/2448, K.2015/5525 sayılı kararı ile onandığı görülmüştür.

19. Bu çerçevede, Kurumumuzca yapılan inceleme ve araştırma neticesinde; başvuranın, 1999 yılında yapılan intibak işlemi sonucuna bağlı olarak 2013 yılından itibaren 1. derece intibakı ve 2200 ek gösterge üzerinden maaş aldığı, emekliye sevk edilirken intibakının 1. derece 4. kademe, ek göstergesinin de 2200 gösterge rakamı üzerinden SGK'ya bildirildiği, kendisine 2200 yerine 1600 ek gösterge esas alınarak emekli aylığı bağlandığını öğrendikten çok kısa bir süre sonra emeklilik işleminin iptal edilerek göreve iade talebiyle kurumuna başvurduğu göz önüne alındığında başvuranın, 1. derece intibakına ve ek göstergesinin 2200 olduğuna bağlı olarak emeklilik talebinde bulunduğu, intibakındaki hata nedeniyle emeklilik talebinin gerçek iradesini yansıtmadığı, bir anlamda iradesinin fesada uğradığı değerlendirildiğinden; idarenin hatalı intibak hesabına dayanarak emeklilik talebinde bulunduğu anlaşılan başvuruna yönelik tesis edilen işlemlerin **hukuka ve hakkaniyete aykırı olduğu sonuç ve kanaatine varılmıştır.**

B. İyi Yönetim İlkeleri Yönünden Değerlendirme

20. 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin "İyi yönetim ilkeleri" başlıklı 6 ncı maddesinde yer verilmiş olup; İdarelerin Kurumumuz tarafından istenen bilgi ve belgeleri süresinde gönderdiği ve “**makul sürede karar verme**” ve “**kararın geciktirilmeksizin bildirilmesi**” ilkelerine uygun davrandığı, yine idare tarafından şikâyetçiye makul sürede cevapların verildiği ancak şikâyetçiye verilen cevaplarda işleme karşı hangi sürede hangi mercilere başvurulabileceğinin gösterilmemiş olması sebebiyle “**karara karşı başvuru yollarının ve süresinin gösterilmesi**” ilkesine uygun davranmadığı görülmüş olup, idarenin bahse konu ilkelere de uygun davranması önerilmektedir.

VI. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN YASAL MEVZUAT

21. 6328 sayılı Kanunun 21 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, bu Tavsiye Kararının idareye tebliğ tarihinden itibaren 30 gün içinde idare tarafından herhangi bir eylem ya da işlem tesis edilmezse (varsa) dava açma süresinden kalan süre işlemeye devam edecek olup, **Ankara İdare Mahkemesine** yargı yolu açıktır.

VII. KARAR

Açıklanan gerekçelerle;

Başvurunun **KABULÜNE**,

Başvuranın kazanılmış hak aylığı intibakının 1 inci dereye yükselmesine imkân sağlayacak işlemlerin ivedilikle tesis edilmesi hususunda KARA KUVVETLERİ KOMUTANLIĞINA ve SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞINA TAVSİYEDE BULUNULMASINA,

6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 20 nci maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca, Sosyal Güvenlik Kurumunca bu karar üzerine tesis edilecek işlemin otuz gün içinde Kurumumuza bildirilmesinin zorunlu olduğuna,

Kararın **BAŞVURANA, KARA KUVVETLERİ KOMUTANLIĞINA ve SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞINA TEBLİĞİNE;**

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisine karar verildi.

e-imzalıdır

Şeref MALKOÇ
Kamu Başdenetçisi