

“Dava dosyasının incelenmesinden, davacının ... bünyesinde yüzbaşı olarak görev yapmakta iken, hakkında Bartın Ağır Ceza Mahkemesi'nin 04.08.2017 tarih ve E.2017/.., K.2017/.. sayılı kararıyla verilen beraat hükmünün Yargıtay 3. Ceza Dairesi'nin 27.01.2022 tarih ve K.2022/... sayılı kararıyla onanarak kesinleşmesi nedeniyle rütbe nasıp tarihi 30.08.2020 tarihi ile 27.01.2022 tarihleri arasında rütbe, derece ve kademe ilerlemesi yapılmaması nedeniyle mahrum kaldığı parasal haklarına karşılık olarak fazlaya ilişkin hakları saklı kalmak kaydıyla 12.000,00-TL maddi tazminatın yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi ödenmesi istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta; davacı tarafından 22.06.2022 tarihli dilekçe ile Yargıtay 3. Ceza Dairesi'nin 27.01.2022 tarih ve K.2022/... sayılı üzerine maddi kayıplarının yasal faizi ile birlikte ödenip ödenmediği hususunda davalı idareden bilgi istenildiği, davalı idarenin 27.06.2022 tarih ve sayılı yazısıyla 926 sayılı Türk Silahlı Kuvvetleri Personel Kanunu'nun 33.maddesinin 2.fikrasının "Bu şekilde yapılan terfi ve rütbe kıdemliliklerinde maaş farkı ödenmez." düzenlemesi gereğince davacının rütbe terfi onay tarihinden önceki döneme ait parasal hak ve yasal faiz ödememesi yapılmadığı şeklinde cevap verildiği görülmektedir.

Söz konusu yasa hükmünün incelenmesi neticesinde; askeri personel hakkında yürütülen ceza soruşturması ve/veya kovuşturması sonucunda verilecek kovuşturmaya yer olmadığına, kamu davasının açılmasının ertelenmesi, davanın düşmesi, hükmün açıklanmasının geri bırakılması, beraat, kısa süreli hapis cezasının seçenek yaptırımlara çevrilmesi veya cezanın ertelenmesi kararlarının kesinleşmesi akabinde bu kapsamda yer alan personelin, rütbe terfi ve rütbe kıdemliliklerinin, hükmün veya kararın kesinleşme tarihinden geçerli olarak yapılıp emsalleri tarihine götürüleceğinin hüküm altına alındığı açıktır. Ancak, ceza yargılamasının davacının iradesi dışında sebeplerle uzun sürmesi hali göz önüne alındığında, idarenin hukuka aykırı işlemleri sebebiyle görevinden bir şekilde uzak kalıp mahkeme kararıyla ya da işlemin idarece geri alınmasından sonra görevine iade olunan askeri personelin terfi ve rütbe kıdemliliklerinden kaynaklı maaş farklarının taraflarına ödenmemesi hükmünün, Anayasa'nın mülkiyet ve hukuk devleti ilkelerine uygun olmadığı sonucuna varılmıştır.

IV) SONUÇ VE İSTEM:

Yukarıda açıklanan nedenlerle, Anayasanın 152. maddesinin birinci fıkrası ile 6216 sayılı Anayasa Mahkemesinin Kuruluşu ve Yargılama Usulleri Hakkında Kanununun 40. maddesi uyarınca, bakılan davada uygulanacak kural olan 926 sayılı Türk Silahlı Kuvvetleri Personel Kanunu'nun “Terfi Zamanı” başlıklı 33.maddesinin 2.fikrası "Kıdem alanlar, kazaî veya idari kararlarla nasıpları lehe düzeltilenler ile açığa alınmaları, tutuklanmaları, kısa süreli kaçma ve izin süresini geçirme hariç firar veya izin tecavüzünde bulunmaları nedeniyle terfi edemeyen ve rütbe kıdemliliği onanmayanlardan, haklarında kovuşturmaya yer olmadığına, kamu davasının açılmasının ertelenmesine veya düşmesine yahut ortadan kaldırılmasına, firar veya izin tecavüzü suçlarından verilecekler hariç olmak üzere hükmün açıklanmasının geri bırakılmasına, beraatine, kısa süreli hapis cezasının seçenek yaptırımlara çevrilmesine veya cezanın ertelenmesine karar verilenler hakkında, emsalleri terfi etmiş veya rütbe kıdemliliği onanmış olmak şartıyla, yukarıdaki fıkra hükmü uygulanmaz. Ancak, bu durumda olanların rütbe terfi ve rütbe kıdemlilikleri, hükmün veya kararın kesinleşme tarihinden geçerli olarak yapılıp emsalleri tarihine götürülür. Bu şekilde yapılan terfi ve rütbe kıdemliliklerinde maaş farkı ödenmez.” hükmünde yer alan "Bu şekilde yapılan terfi ve rütbe kıdemliliklerinde maaş farkı ödenmez." ibaresinin;

Esas Sayısı : 2023/49
Karar Sayısı : 2024/54

Anayasa'nın 2., 11., 13. ve 35. maddelerine aykırı olduğu kanaatine varıldığından, anılan düzenlemenin iptali istemiyle itiraz yoluyla Anayasa Mahkemesine başvurulmasına, dava dosyasının onaylı bir örneği ile iş bu kararın aslının Anayasa Mahkemesine gönderilmesine, Anayasa Mahkemesinin bu konuda vereceği karara kadar ve en çok 5 ay süreyle davanın geri bırakılmasına, bu süre içerisinde Anayasa Mahkemesince bir karar verilmemesi halinde, mevcut mevzuat hükümleri ile dosyadaki bilgi ve belgelere göre davanın görülmesine, işbu kararın bir örneğinin taraflara tebliğine, 02/03/2023 tarihinde karar verildi.”