|  |
| --- |
| **Temyiz Kurulu Kararı** |

|  |
| --- |
| Saymanlık Adı : İstanbul Teknik Üniversitesi Strateji Geliştirme Daire Başkanlığı Yılı : 2008 Dairesi : 7 İlam No : 1543 Dosya No : 36489 Tutanak No : 37483 Tutanak Tarihi : 02.07.2013   Dosyada mevcut belgelerin okunup incelenmesinden sonra gereği görüşüldü;  1543 sayılı ilamın 4. maddesi ile İstanbul Teknik Üniversitesi Ayazağa kampüsünde bulunan kreşte ders veren öğretmenlerin ek ders ücretinin üniversite özel bütçesinden karşılandığı gerekçesiyle 8.348,18 TL’nin tazminine ilişkin hüküm tesis edilmiştir.  Dilekçi temyiz dilekçesinde özetle; Üniversitelerinin Strateji Geliştirme Daire Başkanlığının T.C. Maliye Bakanlığı Bütçe ve Mali Kontrol Genel Müdürlüğü'ne yazılan ek ders ücretinin öğretmenlere ödenip ödenmeyeceğine dair yazısı sonucunda T.C. Maliye Bakanlığının konuyla ilgili verdiği cevap sonucunda; “… Bu çerçevede, önlisans, lisans ve lisanasüstü öğrenim birimleri dışında Üniversiteniz Sağlık Kültür ve Spor Daire Başkanlığına bağlı olarak hizmet veren Kreş ve Anaokulunda öğretmen kadrosunda görev yapan personelden (0-36 ay çocuklarının bakım ve gelişimine hizmet vermek amacıyla anaokulu bünyesinde kreş olarak açılan bölümde görev yapanlar hariç) kendilerine ders ve ek ders görevi verilerek fiilen derse girenlere 2006/ 11350 sayılı Bakanlar Kurulu kararıyla yürürlüğe konulan Milli Eğitim Bakanlığı Yönetici ve Öğretmen erinin Ders ve Ek ders saatlerine İlişkin Karar'ında yer alan esas ve usuller çerçevesinde, ek ders ücreti ödenmesinin mümkün bulunduğu değerlendirilmektedir.” denildiğini, kaldı ki, aynı konunun 2007 İTÜ hesaplarının denetlenmesi sonucunda, sorguya alındığını, ancak Sayıştay 7. Dairesinin ilamında tazmine hüküm edilmediğini, Üniversitelerindeki Anaokullarının 2008 yılı Merkezi Yönetim Bütçe Kanununun 26’ncı maddesinde belirtilen "Kamu İdarelerinde İşletilen Sosyal Tesisler " kapsamında işletilen bir işletme olmadığını, Üniversitelerinin Kreş ve Anaokullarının Milli Eğitim Bakanlığı Okul Öncesi Genel Müdürlüğü'nün teklifi ve yetkili makam olan İstanbul Valilik makamının 09/03/1995 tarih ve 231 /220509 sayılı onayı ile açılmış okullar olduğunu, dolayısı ile Milli Eğitim Bakanlığı Okul Öncesi Eğitim Genel Müdürlüğü'ne bağlı okulların tabi olduğu mevzuat ile ilişkili bulunduğunu, konu ile ilgili İstanbul Valiliği ile Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 15/03/1995 tarih, 321/220552 sayılı yazısında da bu durumun okulların denetiminin İl İlköğretim Müfettişliği tarafından yapılması şartı ifadesiyle teyit edildiğini, bu itibarla Üniversitenin Ayazağa ve Maçka yerleşkelerinde akademik ve idari personelin çocuklarına hizmet sunan Kreş ve Anaokullarında her yerleşkede 2 tane olmak üzere 4 sınıf mevcut olduğunu ve söz konusu ek ders ücretlerinin de bu gruba ders veren öğretmenlere ödendiğini belirtmiş ve tüm bu açıklamalar çerçevesinde hakkında verilen kararın temyiz incelemesine tabi tutularak bozulmasını ve tazmin kararı verilerek ilama bağlanan tutarın kaldırılmasını talep etmiştir.  Başsavcılık karşılamasında; Üniversitedeki anaokulunun 2008 yılı Merkezi Yönetim Bütçe Kanunu’nun 26’ncı maddesinde belirtilen “Kamu İdarelerinde İşletilen Sosyal Tesisler” kapsamında bir işletme sayılmayacağı, tam tersine söz konusu okulun MEB Okul Öncesi Genel Müdürlüğü’nün bilgisi dahilinde İstanbul Valilik Makamının “Onay” ı ile açıldığına göre, anılan Genel Müdürlüğe bağlı okulların tabi olduğu mevzuat hükümlerinin uygulanması gerektiği belirtilmiş, konu ile ilgili Maliye Bakanlığı’nın 01.03.2011 tarih ve 2477 sayılı görüşünün de “ders ücretinin” ödenmesi yönünde olduğu da dikkate alınarak tazmin hükmünün kaldırılmasına karar verilmesinin uygun olacağı mütalaa edilmiştir.  Öncelikli olarak 30.12.2005 tarih ve 26039 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan “Kamu Kurum ve Kuruluşlarınca İşletilen Sosyal Tesislerin Muhasebe Uygulamalarına Dair Esas ve Usuller” in “Tanımlar” başlıklı 4’üncü maddesinde:  “…  Kamu kurum ve kuruluşu: 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanununa ekli I, II, III ve IV sayılı cetvellerde yer alan kamu idareleri ile mahalli idareleri ve bunlara bağlı veya bunların kurdukları veyahut üye oldukları birlik ve idareleri,  Sosyal tesis: Kapsama dahil kamu kurum ve kuruluşlarınca işletilen eğitim ve dinlenme tesisi, misafirhane, kreş, anaokulu, spor tesisi, yemekhane ve benzeri sosyal tesisleri,  …” şeklindeki hükmü karşısında gerek kreşlerin (anaokullarının) 5018 sayılı Kanununa ekli cetvellerde yer alan bir kamu idaresi olarak İstanbul Teknik Üniversitesinin tasarrufunda bulunması gerekse kreşlerin (anaokullarının) her eğitim-öğretim dönemi başında belirlenen bir ücret karşılığı kullandırılması, buraların "Kamu idarelerince işletilen sosyal tesisler" statüsünde olmadığı yönündeki dilekçi iddiasını hukuki dayanaktan yoksun bırakmaktadır.   Öte yandan 28.12.2007 tarih ve 26740 sayılı Mükerrer Resmi Gazetede yayımlanan 2008 yılı Merkezi Yönetim Bütçe Kanununun "Kamu idarelerince işletilen sosyal tesisler" başlıklı 26'ncı maddesinde:  "(1) Merkezî yönetim kapsamındaki kamu idarelerince işletilen eğitim ve dinlenme tesisi, misafirhane, çocuk bakımevi, kreş, spor tesisi ve benzeri sosyal tesislerin giderleri, münhasıran bu tesislerin işletilmesinden elde edilen gelirlerden karşılanır. Bu yerlerde, merkezî yönetim bütçesi ile döner sermaye ve fonlardan ücret ödenmek üzere 2008 yılında ilk defa istihdam edilecek yeni personel görevlendirilmez." hükmü,  23.02.2008 tarih ve 26796 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 2008-1 sayılı Kamu Sosyal Tesislerine İlişkin Tebliğ’in “Ortak Hususlar” başlıklı V. bölümünün 1’inci maddesinde:  "1 - Kamu kurum ve kuruluşlarının tasarrufunda bulunan eğitim ve dinlenme tesisi, misafirhane, kreş, çocuk bakımevi, spor tesisi ve benzeri sosyal tesislerin işletme giderleri için ilgili kurum ve kuruluşların bütçelerinden herhangi bir katkıda bulunulmaması esastır.   Söz konusu tesislerin kanalizasyon, boya ve badana, çatı ve asansör onarımı gibi küçük bakım ve onarımlarının yaptırılabilmesini sağlamak amacıyla, bu tesislerden yıl içinde elde edilen gelirlerin brüt tutarının % 5’inden az olmamak üzere ayrılacak tutarlar ayrı bir hesapta tutularak söz konusu ihtiyaçlar için harcanacaktır. Bu hesaptan yapılacak harcamalarda, hizmetin sunumu açısından ihtiyaç duyulan döşeme ve demirbaş alımlarında Başbakanlık ve/veya Bakanlığımızca çıkarılmış veya çıkarılacak olan tasarruf genelgesi, talimatı ve tebliğlerine uyulacaktır.   …  14 - Kamu kurum ve kuruluşlarınca işletilen kreş ve çocuk bakımevi gibi tesislerin sosyal tesis kapsamında olması nedeniyle, bu tesislerin giderlerine de bütçeden katkıda bulunulmayacak, dolayısıyla bunların her türlü giderleri (temizlik hizmeti alımı dahil) kreş ve çocuk bakımevlerinin kendi gelirlerinden karşılanacaktır.” hükmü,  yer almaktadır.  Son olarak, 30.12.2005 tarih ve 26039 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan “Kamu Kurum ve Kuruluşlarınca İşletilen Sosyal Tesislerin Muhasebe Uygulamalarına Dair Esas ve Usuller” ile kamu kurum ve kuruluşlarının sosyal tesislerinin muhasebe kayıt ve işlemlerin nasıl tutulacağı, hangi defterlerin ve hesapların kullanılacağı denetiminin nasıl olacağı ayrıntılı olarak açıklanmaktadır.  Yukarıda yer alan mevzuat hükümlerine göre kamu kurum ve kuruluşlarınca işletilen kreşlerin (anaokullarının) giderlerine bütçeden katkıda bulunulmaması, dolayısıyla bunların her türlü cari giderlerinin tesisin kendi gelirlerinden karşılanması gerekmektedir.  Maliye Bakanlığınca yükseköğretim kurumlarına gönderilen 14.09.2005 tarih ve 18929 sayılı sosyal tesisler hakkındaki yazı doğrultusunda kreşlerin (anaokullarının) gelir ve giderlerinin özel bütçe içerisinde takip edilerek muhasebeleştirilmiş olması da bu kreşlerin (anaokullarının) gelirinden fazla gider yapmasına haklı bir gerekçe oluşturmamaktadır. Çünkü yukarıda da belirtildiği gibi bahsi geçen bu yazıdan sonraki bir tarihte çıkarılmış olan “Kamu Kurum ve Kuruluşlarınca İşletilen Sosyal Tesislerin Muhasebe Uygulamalarına Dair Esas ve Usuller” ve 2008-1 sayılı “Kamu Sosyal Tesislerine İlişkin Tebliğ” hükümleri uyarınca kreşlerin (anaokullarının) işletme giderleri için bütçeden bir ödeme yapılmaması gerekmektedir. Kreş (anaokulu) gelir ve giderleri üniversite bütçesi içerisinde muhasebeleştirilse dahi üniversitenin (B) işaretli cetveline kaydedilmekte olan kreş (anaokulu) gelirleri Sağlık Kültür ve Spor Dairesi Başkanlığının (A) işaretli cetvelinde ödenekleştirilmeli ve gelir gerçekleşmesine bağlı olarak giderleri yapılmalıdır.  Ayrıca dilekçede yer alan Maliye Bakanlığı Bütçe ve Mali Kontrol Genel Müdürlüğü’nün 01.03.2011 tarihli ve 2477 sayılı (B.07.0.BMK.0.22.115904) “Ek Ders” konulu görüş yazısında, öğretmenlere ek ders ücreti ödenebileceğinden bahsedilmekle beraber, bu ödemenin üniversite bütçesinden ödenebileceğine dair bir hüküm bulunmamaktadır.  Dosyaya ilişkin bilgi ve belgelerden; Üniversitenin Ayazağa ve Maçka kampüslerinde bulunan, İstanbul Teknik Üniversitesi personelinin çocuklarına eğitim ve bakım hizmeti veren ve her eğitim-öğretim dönemi başında ücretleri belirlenen kreşlerin (anaokullarının) Milli Eğitim Bakanlığı Okul Öncesi Genel Müdürlüğü'nün teklifi ve yetkili makam olan İstanbul Valilik makamının 09/03/1995 tarih ve 231 /220509 sayılı onayı ile giderleri İstanbul Teknik Üniversitesince karşılanmak üzere açılmış olduğu anlaşılmaktadır. Ancak yukarıda detaylı olarak açıklandığı üzere giderleri üniversite (Sağlık, Kültür ve Spor Daire Başkanlığı) bütçesinden karşılansa dahi gelir gerçekleşmesi göz ardı edilmemeli ve geliri aşacak düzeyde gider gerçekleşmesi yapılmamalıdır. Aksi takdirde geliri aşan giderin kamu zararı olarak nitelendirilmesi gerekmektedir.  Ancak ne temyiz dosyasına ne de ilama esas rapora ilişkin belgelerden üniversite bünyesinde işletilen ve ücretleri Sağlık, Kültür ve Spor Daire Başkanlığı banka hesabına yatırılan kreşlerin (anaokullarının) gelir-gider dengesini gösteren bir bilgiye ulaşılabilmektedir. Üniversite bütçesinden fazladan bir ödeme yapılıp yapılmadığının tespiti açısından yıl içerisinde elde edilen gelir-gider toplamına ve bu toplamlar arasında bir farkın oluşup oluşmadığının bilinmesine ihtiyaç duyulmaktadır.  Bu itibarla, kamu zararının belirlenebilmesi için yukarıda belirtilen gerekçelerle ilamda söz konusu edilen sosyal tesislerin (kreşlerin-anaokullarının) gelirlerinin ne kadarının Üniversite Bütçesine girdiği ve Üniversite Bütçesinden bu tesisler için ne kadar gider yapıldığının araştırılmasını ve mukayeseli olarak yapılacak çalışma sonucuna göre işlem yapılmasını teminen hükmün bozularak dosyanın kararı veren DAİREYE GÖNDERİLMESİNE,  Karar verildiği 02.07.2013 tarih ve 37483 sayılı tutanakta yazılı olmakla işbu ilam tanzim kılındı. |

298456