



Av. Taner SAVAŞ

hukuk köşesi

BAĞ-KUR'A KARŞI AÇILAN DAVADA ÖRNEK KARAR

4788 Oda Sicil No'lu üye Ali RIZA YAZICIOĞLU'nun Bağ-Kur Genel Müdürlüğü'ne açmış olduğu ve Şubenin de müdahil olduğu İstanbul 1. İş Mahkemesi'nde görülen dava sonucunda, Oda üyeliğinin devam etmesinden dolayı Bağ-Kur emeklisi olan üyemizin maaşından sosyal güvenlik destek priminin kesilmesi ile ilgili işlemin iptali için açılan dava sonuçlanmıştır.

Bilindiği üzere, BAĞKUR, herhangi bir çalışması olmayan oda mensuplarından, salt olarak oda kaydına istinaden sosyal güvenlik destek primi kesintisi yapıyor. Sadece Sosyal Güvenlik Destek Primi kesintisi yapmakla da kalmıyor, eskiye dönük cezalı Sosyal Güvenlik Destek Primi de tahakkuk ettiriyor. Sosyal Güvenlik Destek priminin amacıyla bağdaşmayan ve BAĞKUR'un hatalı yorumundan kaynaklanan bu işlem de Oda mensuplarının haksız olarak Sosyal Güvenlik Destek Primiyle karşı karşıya kalmasına neden oluyor. Oda Sosyal Güvenlik Destek Primi kesintisi işleminin tarafı olmadığından ve BAĞKUR'un bu uygulamaya ilişkin herhangi bir genelgesi yada düzenleyici bir işlemi de bulunmadığından, sadece hatalı yoruma dayanan işleme karşı doğrudan bir dava da açamamıştı. Bunun üzerine, olayın yargı organları nezdinde tartışılmasını ve örnek bir içtihat elde ederek durumu Oda Mensuplarına duyurmayı sağlamak bakımından BAĞKUR'un hukuka aykırı işlemine maruz kalan bir Oda Mensubuna hukuki destek verilerek, dava açılması sağlanmış ve açılan davaya Oda müdahil olmuştur.

Herhangi bir çalışması olmayan Oda mensuplarından Sosyal Güvenlik Destek Primi kesilmesi her bakımdan hukuka aykırıdır. Böyle bir işlemi sosyal devlet ilkesi ve sosyal güvenlik hakkı ile bağdaştırmaya da imkân yoktur. Çalışmayan Oda mensuplarından Sosyal Güvenlik Destek Primi kesilmesi odaya üye olmayı zorlaştırmaya, meslek mensuplarını oda kaydını sildirmeye yönlendirmektedir.

Oda, Anayasamızın 135.maddesi gereğince 6235 sayılı kanunla kurulmuş bir kamu kurumu niteliğinde bir meslek kuruluşudur. Odanın mensubu olduğu meslek grubu, İnşaat Mühendisliğidir. Oda, inşaat biliminin toplumsal ve ekonomik hayatla olan bağı, inşaat mühendisliği mesleğinin genel menfaatlere uygun olarak gelişmesini sağlama, meslek bütünlüğünü ve disiplinini koruma amaçlarının tesisi için

oluşturulmuştur. Dolayısıyla Odanın faaliyetini sürdürmesinde önemli bir kamu yararı mevcuttur.

Bir meslek mensubunun emeklilik yaşı geldiğinde artık o mesleğe faydalı olmayacağını söylemeye imkân yoktur. Bilakis emeklilik yaşına gelmiş olan meslek mensuplarının genç meslektaşlarına, sahip oldukları tecrübeyi, meslekleriyle ilgili birikimlerini aktarmaları, mesleğin gelişmesinin sağlanması için büyük bir önem arz etmektedir. Ancak bu suretle, meslek geçmişe göre ilerleyebilir. Odanın, genç meslektaşlarla, emeklilik yaşı gelmiş meslektaşları bir araya getirerek, sahip oldukları bilgi birikimini birbirlerine aktarmalarını ve kaynaşmalarını sağlaması gerekmektedir. Mesleğin gelişmesinin sağlanması için bu faaliyetin mutlaka yerine getirilmesi gerekmektedir.

Buna rağmen, vergi kaydı bulunmayan, dolayısıyla çalışmayan bir meslek mensubunu, sosyal güvenlik destek primi kesintisi tehdidiyle karşı karşıya bırakıp, odadan kayıtlarını sildirmeye ve meslek örgütünden uzaklaşmaya zorlamak gibi bir işlemi, sosyal güvenlik hakkı ve sosyal devlet ilkesiyle açıklamaya olanak bulunmamaktadır. Tüm bunlar bir yana Anayasa Mahkemesinin Sosyal Güvenlik Destek Primiyle ilgili kararlarında da, ancak çalışanlar için primin geçerli olacağı belirtilmektedir. Anayasa Mahkemesinin 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunuyla ilgili kararın bu bakımdan yol göstericidir.

Tüm bu düşüncelerle, BAĞKUR'un hatalı işlemine karşı açılan davada mahkeme, Odayı haklı bulmuş ve BAĞKUR'un, üyemizden Sosyal Güvenlik Destek primi kesilmesine ilişkin işleminin iptaline karar vermiştir.

Mahkeme kararı, benzer uygulamayla karşı karşıya kalan Oda mensupları bakımından da örnek teşkil edecektir.

Bu amaçla da Odanın internet sitesinde ilan olunmuştur.

Ayrıca Oda, BAĞKUR'un konuyla ilgili uygulamasını düzeltilmesini temin etmek bakımından Genel Merkeze durumu bildirmiş ve mahkeme kararını da göndermiştir.

Tüm meslek mensuplarının bilgisine saygı ile sunulur.