

T.C
STANBUL

BÖLGE DARE MAHKEMESİ
YEDİNCİ DARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO :
KARAR NO :

ŞİKAYET EDEN (DAVACI) :

VEKİL :

KARŞI TARAFA (DAVALI) :

VEKİL :

ŞİKAYETİN ÖZETİ : Davacı tarafından, Teftiş Grup Başkanlığı'nın 20.03.2015 gün ve 9 sayılı raporuna istinaden 2010-2014 dönemleri arasında sigortalının prime esas kazancının eksik bildirildiğinden bahisle 5510 sayılı Kanunun 102. maddesi uyarınca 45.723,00-TL para cezası ile cezalandırılmasına yönelik Sosyal Güvenlik Merkezi'nin 30.07.2015 gün ve 3959759 sayılı işleminin iptali istemiyle açılan davanın reddine ilişkin İstanbul Daire Mahkemesi'nce verilen tarih ve E:....., K:..... sayılı kararın; mevcut site yönetiminin eski yönetimin yaptığı işlemlere dair bilgilere ulaşamadığı, bu nedenle sorumluluğunun da bulunmadığı, geçmiş dönem site yönetiminin çalışanların primlerini eksiksiz yatırdığı, çalışanların herhangi bir ulusal bayram ve genel tatil çalışmaması bulunmadığı, gerekli ara tırma yapılmadan cezai işlem yoluna gidildiğii ileri sürülerek istinaf yoluyla kaldırılması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Savunma verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Bölge Daire Mahkemesi Yedinci Daire Dava Dairesince, dava dosyası incelenerek gereği görüldü:

Dava, davacı tarafından, Teftiş Grup Başkanlığı'nın 20.03.2015 gün ve 9 sayılı raporuna istinaden 2010-2014 dönemleri arasında sigortalının prime esas kazancının eksik bildirildiğinden bahisle 5510 sayılı Kanunun 102. maddesi uyarınca 45.723,00-TL para cezası ile cezalandırılmasına yönelik işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 86. maddesinin 1. fıkrasına; " verilen bir ay içinde 4 üncü ve 5 inci maddeye tâbi çalıştırılan sigortalıların ve sosyal güvenlik destek primine tâbi sigortalıların; (...) b-) 80 inci maddeye göre hesaplanacak prime esas kazançlarını, (...) gösteren ve örneği Kurum tarafından çıkarılacak yönetmelikle belirlenen asıl veya ek aylık prim ve hizmet belgesini, 4 üncü maddenin birinci fıkrasının (c) bendi kapsamındaki için en geç Kurumca belirlenecek günün sonuna kadar, diğer sigortalılar için ise ait olduğu ayı takip eden ayda Kurumca belirlenecek günün sonuna kadar Kuruma vermekle veya sigortalı çalıştırmadığı takdirde, bu hususu sigortalı çalıştırmaya son verdiği tarihten itibaren, onbeş gün içinde Kuruma bildirmekle yükümlüdür." hükmü mevcuttur.

Yine aynı kanunun "Kurumca Verilecek Cezai Para Cezaları" başlıklı 102. maddesinin (c) bendinde de; 86 ncı maddesinin birinci fıkrası uyarınca verilmesi gereken belgeleri, Kurumca belirlenen şekilde ve usûlde vermeyenler ya da Kurumca internet, elektronik veya benzeri ortamda göndermekle zorunlu tutuldu

T.C
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
YEDİNCİ DARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO :
KARAR NO :

halde anılan ortamda göndermeyenler veya belirlenen süre içinde vermeyenlere her bir fiil için;

1) Belgenin asıl olması halinde aylık asgari ücretin iki katını geçmemek kaydıyla belgede kayıtlı sigortalı sayısı başına, aylık asgari ücretin beşte biri tutarında,

2) Belgenin ek olması halinde, aylık asgari ücretin iki katını geçmemek kaydıyla her bir ek belgede kayıtlı sigortalı sayısı başına, aylık asgari ücretin sekizde biri tutarında,

3) Ek belgenin 86'ncı maddenin beşinci fıkrasına istinaden Kurumca re'sen düzenlenmesi durumunda, aylık asgari ücretin iki katını geçmemek kaydıyla her bir ek belgede kayıtlı sigortalı sayısı başına, aylık asgari ücretin yarısı tutarında,

4) Belgenin mahkeme kararı, Kurumun denetim ve kontrol ile görevlendirilmiş memurlarınca yapılan tespitler veya diğer kamu idarelerinin denetim elemanlarınca kendi mevzuatları gereğince yapacakları soruşturma, denetim ve incelemeler neticesinde ya da bankalar, döner sermayeli kuruluşlar, kamu idareleri ile kanunla kurulan kurum ve kuruluşlardan alınan bilgi ve belgelerden, hizmetleri veya kazançları Kuruma bildirilmediği veya eksik bildirildiği anlaşılan sigortalılarla ilgili olması halinde, belgenin asıl veya ek nitelikte olup olmadığı, i verence düzenlenip düzenlenmediği dikkate alınmaksızın, aylık asgari ücretin iki katı tutarında, idari para cezası uygulanacağı belirtilmiştir.

Sosyal Sigorta Teftiş Yönetmeliği'nin 102.maddesinin 3.fıkrasında, "Bu maddenin birinci fıkrası uyarınca sürelerde verilmemi olmakla beraber;... f) Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde belirtilen sigortalılar için kanunî düzenleme, Bakanlar Kurulu Kararı veya mahkeme kararı ile geriye dönük olarak ödenmesine karar verilen aylık, ücret veya tahsisata ilişkin ek nitelikteki aylık prim ve hizmet belgeleri ile aylık fiili hizmet süresi zammı prim belgeleri, ödemenin yapıldığı tarihi takip eden günden, ...h) Kamu kurumlarında Kanunun 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi kapsamında çalışan sigortalılar için mahkeme kararları veya idarece verilen kararlar gereğince geriye yönelik ücret ve ücret niteliğinde ödeme yapılması halinde, mahkeme kararının idareye tebliğ edildiği tarihi takip eden günden veya idarenin karar tarihinden itibaren başlamak üzere Kurumca çıkarılacak tebliğde belirtilecek süreler içinde verilecek ek veya asıl aylık prim ve hizmet belgeleri yasal süresi içinde verilmiş kabul edilir." hükmü mevcuttur.

Dava dosyasının incelenmesinden, şikâyet üzerine Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı müfettişince davacı site yönetiminde yapılan denetim sırasında tutulan 02.03.2015 tarihli tutanakta; iş yerinde çalışan Ali Tuna'nın 2010-2014 arası ulusal bayram ve genel tatil günlerinde toplam 34 günlük çalışmasının olduğu, ücret bordrolarından ulusal bayram ve genel tatil günlerinde çalışmaları için ücret ödenmediğinin tespit edildiği, tutanağı müfettiş ile birlikte site yönetim kurulu başkanınca imzalandığı, söz konusu tutanağın davalı idareye intikal ettirildiği, davalı idarece yapılan inceleme sonucunda, davacı şirketin 5510 sayılı kanunun 86. maddesini ihlal ettiğinden bahisle aynı kanunun 102-c/4. maddesi uyarınca davacı şirkete idari para cezası verilmesine ilişkin işlem tesis edildiği, davacının bu işlemi itiraz ettiği, itirazın komisyon kararıyla reddi üzerine de bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, Teftiş Kurulu Başkanlığına yapılan denetim neticesinde site yönetimine bağlı olarak çalışan işçinin geçmişi dönük olarak 2010-2014 arası ulusal bayram ve genel tatil günlerinde toplam 34

T.C
STANBUL

BÖLGE DARE MAHKEMES
YED NC DARE DAVA DA RES
ESAS NO :
KARAR NO :

günlük çalı ması oldu u halde herhangi bir ödeme yapılmadı ının belirlendi i, düzenlenen 20.03.2015 tarih tarih ve 9 sayılı raporun davalı idareye bildirilmesi üzerine Silivri Sosyal Güvenlik Merkezi'nin 30.07.2015 tarih ve 3959784 sayılı yazısı ile davacı site yönetiminden 2010/1 ile 2014/5 dönemi arası eksik bildirilen kazanç tutarları üzerinden ek nitelikteki aylık prim hizmet belgesinin düzenlenmesinin istenildi i, verilen bir aylık sürede ek nitelikteki aylık prim hizmet belgesinin düzenlenmemesi üzerine idarece resen düzenlendi i, bu arada 30.07.2015 gün ve 3959759 sayılı dava konusu i lemle 2010-2014 dönemleri arasında sigortalının prime esas kazancının eksik bildirildi inden bahisle 5510 sayılı Kanunun 102. maddesi uyarınca 45.723,00-TL para cezası uygulandı ı görülmektedir.

Öncelikle, ortada kuruma eksik bildirilen bir ücret bulunmamaktadır. çiyeye ödenmesi gerekti i halde ödenmeyen ücret sonradan yapılan ikayet üzerine ortaya çıkmı tır. Eksik ödenen bu ücret nedeniyle ilgili dönem için aylık prim hizmet belgesi ile kuruma bildirilen brüt ücretin gerçe i yansıtmadı ı, dolayısıyla eksik matrah bildiriminde bulunuldu u varsayımıyla dava konusu para cezasına ili kin i lem tesis edilmi tir. Bu noktada, eksik ödenen bu ücret için aylık prim ve hizmet belgesinin hangi tarihte en geç verilmesi gerekti inin ortaya konulması uyu mazlı ın çözümlenebilmesi için önem arz etmektedir.

Eksik ödeme yapıldı ı sonradan yapılan inceleme ile ortaya çıkan ücret alaca ından kaynaklı olarak aylık prim hizmet belgesinin hangi tarihte verilmesi gerekti ine dair yukarıda anılan mevzuat hükümlerinde bir açıklık bulunmamaktadır. Ancak mevzuatta benzer nitelikteki durumların irdelenmesi yol gösterici olabilecektir. Sosyal Sigorta lemleri Yönetmeli i'nin 102.maddesinin 3/f maddesinde, Kanunun 4/c maddesi kapsamında (davacı 4/a kapsamında) çalı makta olanlar için Bakanlar Kurulu kararı veya mahkeme kararı ile sonradan ödeme yapılması durumunun ortaya çıkması halinde ödemelerin yapıldı ı tarihten itibaren ba lamak üzere Kurumca çıkarılacak Tebli de belirtilecek süreler içinde aylık prim hizmet belgesinin verilmesi gerekti i düzenlenmi tir. Bir di er benzer örnek ise Sosyal Sigorta lemleri Yönetmeli i'nin 102.maddesinin 3/h bendinde düzenlenmi tir. Buna göre, kamu kurumlarında 4/a kapsamında çalı makta olan sigortalılar için idarece verilen karar gere i geriye dönük olarak ücret ödenmesi halinde aylık prim hizmet belgesinin idarenin karar tarihinden ba lamak üzere Kurumca çıkarılacak tebli de belirtilen süreler içinde verilmesi gerekmektedir. Bu örnekte, yalnızca kamu kurumlarında 4/a kapsamında çalı anlar için sonradan ortaya çıkan ücret alaca ı dolayısıyla henüz ödeme yapılmadan aylık prim hizmet belgesi düzenlenmesi yükümlülü ü getirilmi tir. Bu yükümlülük kamu kurumlarında çalı mayan 4/a kapsamındaki personel için (davacı da bu kapsamda) öngörülmemi tir. Gelineen noktada, henüz ödemesi yapılmamı bir ücret alaca ı için ödeme yapılmadan önce aylık prim hizmet belgesi düzenlenmesi yükümlülü ü getirilebilmesinin ancak açık bir mevzuat hükmü ile mümkün olabilece i anla ılmaktadır.

O halde, tüm bu veriler birlikte de erlendirildi inde, eksik ücret ödemesi oldu unun sonradan yapılan inceleme ile ortaya çıkması halinde ortada açık bir mevzuat hükmü bulunmadı ından ödemelerin yapıldı ı tarihten itibaren Kurumca Tebli 'de belirlenen süre içinde aylık prim hizmet belgesinin düzenlenmesi gerekti i sonucuna varılmaktadır.

Bu durumda, henüz ödemesi yapılmayan dolayısıyla aylık prim hizmet belgesi düzenlenmesini henüz

T.C
STANBUL

BÖLGE DARE MAHKEMESİ
YEDİNCİ DARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO :
KARAR NO :

gerektirmeyen bir ücret alacağından dolayı eksik matrah bildiriminde bulunulduğundan bahisle 5510 sayılı Kanununun 102/c-4 maddesi kapsamında tesis edilen idari para cezası ilkinin ilminde hukuka uygunluk bulunmamıştır.

Açıklanan nedenlerle, istinaf başvurusunun kabulüne, İstanbul Daire Mahkemesi'nin tarih ve E:..., K:.... sayılı **kararının kaldırılmasına, dava konusu ilmin iptaline**, kararın taraflara tebliği için dosyanın ait olduğu mahkemeye gönderilmesine, tarihinde **teyizi kabul olmamak üzere oybirliyle kesin olarak** karar verildi.

Bağcı

Üye

Üye