D. 3/2013 Anayasa Mahkemesi: 5/2012

ANAYASA MAHKEMESİ OLARAK OTURUM YAPAN

YÜKSEK MAHKEME HUZURUNDA.

Mahkeme Heyeti: Nevvar Nolan, Başkan, Necmettin Bostancı,

Talat D.Refiker, Narin F.Şefik,

Hüseyin Besimoğlu.

Anayasanın 147.maddesinin verdiği yetkiye dayanarak açılan iptal davası.

Davacı: Hür İşçi Sendikaları Federasyonu, Şht.Semer Enver Sok.

No:23 Yenişehir – Lefkoşa.

- ile -

Davalı: Kuzey Kıbrıs Türk Cumhuriyeti Meclisi,Lefkoşa.

Arasında

Davacı tarafından: Avukat Şefik Aşçıoğulları.

Davalı tarafından: Başsavcı Yardımcısı Muavini Behiç Öztürk.

-----------------

**K A R A R**

Davacı Hür İşçi Sendikaları Federasyonu, Anayasa Mahkemesinde açtığı işbu dava ile, 2/2012 sayılı Kıbrıs Türk Sosyal Sigortalar (Değişiklik) Yasası’nın 2,3,11,12,13 ve 27. maddelerinin, Anasaya aykırı oldukları gerekçesi ile, iptalini talep etmektedir. Davacı, 2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın anılan maddelerinin Anayasa’nın 1,8,10,14(1),49(2),52,55,57(2) ve 58. maddelerini ihlal ettiği iddiasındadır.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın ilgili maddeleri ile ihlal edildikleri iddia edilen Anayasa maddeleri aşağıda verilmektedir.

2/2012 sayılı Kıbrıs Türk Sosyal Sigortalar (Değişiklik) Yasası:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Esas Yasanın  8’inci  Maddesinin  Değiştirilmesi | 2. Esas Yasa, 8’inci maddesi kaldırılmak ve yerine aşağıdaki yeni 8’inci  Madde konmak suretiyle değiştirilir: | | |
|  | “Sigortalılığın  Başlangıcı ve  Sigortalı Olma  Zorunluluğu | 8. Bu Yasanın 4’üncü maddesinin (1)’inci ve  (2)’nci fıkralarında belirtilenler, göreve ve işe alınmalarıyla; (3)’üncü ve (4)’üncü fıkralarında  belirtilenler de herhangi bir işte çalışmaya başlamalarıyla, kendiliğinden “sigortalı” olurlar.  Bu suretle sigortalı olmak hak ve yükümünden kaçınılamaz ve vazgeçilemez.  1 Haziran 1977 tarihinden önce veya sonra  kendi nam ve hesabına bağımsız veya işveren  olarak, bu Yasanın 4’üncü maddesinin (3)’üncü  veya (4)’üncü fıkraları kapsamında sigortalı  olmasını gerektiren bir işte çalışmakta olduğu  halde, bu durumu müfettiş raporları ile daha  önceden saptanmamış veya gerekli tescil  işlemlerini yaptırmamış veya bu Yasa uyarınca aleyhine yasal kovuşturma işlemi yapılmamış 50 ve daha yukarı yaştaki kişiler sigortalı olmak için başvurdukları takdirde, daha önce sigortalı olup olmadıklarına ve bu madde kurallarına bakılmaksızın, başvurdukları tarihten en çok 3 yıl geriye dönük sigortalı olabilirler.  Hizmet akitlerine veya toplu sözleşmelere, sosyal sigorta yardım ve yükümlülüklerini azaltmak veya başkasına devretmek yolunda kurallar konulamaz.  Bu Yasa kapsamına giren sigortalılar;  ayrıca kendi yasa veya kurallarına göre işleyen ve  bu Yasada belirtilen veya belirtilmeyen yardım  veya benzeri hak ve yükümlülükler sağlayan diğer  kamu veya kamusal nitelikte kurum, kuruluş ve  statülere de tabidirler. Bu kurum, kuruluş ve  statülerle ilişkileri, kendilerine özgü yasa veya  kurallara göre yürütülür. Bu Yasa kapsamına  alınmış olmak, anılan kurum, kuruluş ve statü  uygulamaları dışında kalmaya veya bırakılmaya  hak vermez.” | |
| Esas Yasanın  12’nci  Maddesinin  Değiştirilmesi | 3. Esas Yasa, 12’nci maddesi kaldırılmak ve yerine aşağıdaki yeni  12’nci madde konmak suretiyle değiştirilir: | | |
|  | “Primlere Esas  Tutulacak  Günler | 12. Yasa ve toplu sözleşmelere göre normal aylık  çalışma saatini dolduran ve buna göre prim ödeyen sigortalı için bu süre prim günü bakımından otuz  gün olarak kabul edilir.  Ayrıca Fondan;   1. İş kazaları ve meslek hastalıkları   sigortası ve analık sigortasından geçici  işgörmezlik ödeneği,   1. Bin seksen günü aşmamak koşulu ile   işsizlik sigortası ödeneği,   1. Bin seksen günü aşmamak koşulu ile   hastalık sigortasından geçici  işgörmezlik ödeneği,  olarak ödenen günler malullük, yaşlılık ve  ölüm sigortaları için prim günü olarak  hesaplanır.  1 Şubat 2012 tarihinden önce; işsizlik  sigortasından işsizlik ödeneği alınan tüm  süreler, hastalık sigortasından, analık sigortasından ve iş kazaları ile meslek hastalığı  sigortalarından geçici işgörmezlik ödeneği  alınan tüm süreler uzun vadeli sigorta kolları  bakımından prim günü olarak aynen kabul  edilir.  Ancak yukarıda belirtilen sigortalılardan,  işsizlik sigortasından işsizlik ödeneği alınan  süreleri ile hastalık sigortasından geçici  işgörmezlik ödeneği alınan süreleri bin  seksener günden fazla olan sigortalılar için, 1  Şubat 2012 tarihinden sonra ortaya çıkacak  işsizlik ödeneği ve hastalık, geçici  işgörmezlik ödeneği süreleri uzun vadeli  sigorta kolları bakımından dikkate alınmaz.” |
| Esas Yasanın  61’inci  Maddesinin  Değiştiril-  mesi | 11. Esas Yasa, 61’inci maddesi kaldırılmak ve yerine aşağıdaki yeni 61’inci  Madde konmak suretiyle değiştirilir: | |
| |  |  |  |  | | --- | --- | --- | --- | | “Yaşlılık Aylığından Yararlanma Koşulları  64/1993  51/1994  52/2000  69/2006 | 61. | (1)  (2)  (3)  (4) | Sigortalının, yaşlılık aylığından  yararlanabilmesi için, 60 yaşını doldurmuş ve  bu Yasa kapsamında en az dokuz bin gün  malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primi  ödemiş olması koşuludur.  Yukarıdaki (1)’inci fıkrada öngörülen dokuz  bin günlük malullük, yaşlılık, ölüm  sigortaları primi ödeme koşulunu yerine  getirememiş olan sigortalılar, bu Yasa  kapsamında en az beş bin dört yüz gün  malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları prim  ödemiş ve 63 yaşını doldurmuş olmak  koşuluyla indirimli olarak yaşlılık aylığı  bağlanmasına hak kazanırlar.  Sigortalılardan 55 yaşını doldurmuş ve  malullük, yaşlılık ve ölüm sigortalarına bağlı  çalışmaların en az bin sekiz yüz günün  yeraltı madenlerinde veya solunum veya cilt  yoluyla vücuda geçen gaz veya diğer  zehirleyici maddelerle çalışan işyerlerinde  geçirmiş bulunanlar, toplam yedi bin iki yüz  gün malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları  primi ödemiş olmak koşuluyla yaşlılık  aylığına hak kazanırlar.  Bu fıkra kuralları uyarınca hangi  maddelerin solunum veya cilt yoluyla vücuda  zararlı sayılacağı, Bakanlıkça hazırlanıp  Bakanlar Kurulunca onaylanacak ve Resmi  Gazete’de yayımlanacak bir tüzükle saptanır.  İlk defa sigortalı oldukları tarihte Özürlüleri  Koruma, Rehabilite ve İstihdam Yasasına  göre istihdam edilen sigortalılar:   1. En az dokuz bin gün malullük, yaşlılık   ve ölüm sigortaları primi ödemiş  olmaları halinde yaş haddi  aranmaksızın,   1. En az beş bin dört yüz gün malullük,   yaşlılık ve ölüm sigortaları primi  ödemiş ve 55 yaşını doldurmuş  olmaları halinde,   1. En az üç bin altı yüz gün malullük,   yaşlılık ve ölüm sigortaları primi  ödemiş ve 60 yaşını doldurmuş  olmaları halinde veya 1.6.1977  tarihinden sonra bu Yasa altında olmak  üzere, sigortalılık süresi kadınlar için  12 yıldan ve erkekler için 15 yıldan  fazla olanlar ve yıllık ortalama en az  yüz elli gün malullük, yaşlılık ve ölüm  sigortaları primi ödemiş ve yaşlılık  aylığı bağlanması isteğinde bulunduğu  tarihten önceki son 5 takvim yılında en az altı yüz gün malullük, yaşlılık ve  ölüm sigortaları primi ödemiş ve 60  yaşını doldurmuş olmaları halinde,  işten durmuş olmaları koşuluyla yaşlılık aylığı  bağlanmasına hak kazanırlar.” | |  |  |  |  | | Esas Yasaya  Yeni 61A  Maddesi  Eklenmesi | 12. Esas Yasa, 61’inci maddesinden hemen sonra aşağıdaki yeni 61A  maddesi eklenmek suretiyle değiştirilir: | | | | | | | |  |  |
|  | | | | |  |  |
| |  |  |  | | --- | --- | --- | | 1 Şubat 2012  Tarihinden Önce  Sigortalı  Olarak  Çalışanlara  Uygulanacak  Yaşlılık  Aylığından  Yararlanma  Koşullarına  İlişkin Kurallar | 61A. | 1 Şubat 2012 tarihinde:   1. Bu Yasa kurallarına göre yaşlılık   aylığı bağlanmasına hak kazanmış olanlar, toplam en az dokuz bin gün malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primi ödemiş olanlar ile 45 yaşını doldurmuş olanlar;   1. 25 yıldan beri sigortalı   bulunmak ve beş bin dört yüz günü 1.6.1977 tarihinden sonra bu Yasa altında olmak üzere en az dokuz bin gün malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları  primi ödenmiş ve 50 yaşını doldurmuş veya;  (B)Kadın ise en az 20 yıldan beri  sigortalı bulunmak ve üç bin  günü 1.6.1977 tarihinden  sonra bu Yasa altında olmak üzere en az yedi bin iki yüz  gün, erkek ise en az 25 yıldan  beri sigortalı bulunmak ve üç  bin günü 1.6.1977 tarihinden  sonra bu Yasa altında olmak üzere en az dokuz bin gün malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primi ödemiş; veya 1.6.1977 tarihinden sonra bu Yasa altında en az beş bin dört yüz gün malûllük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primi ödemiş ve yaşlılık aylığı bağlanması isteğinde bulunduğu tarihten önceki son 5 takvim yılında en az altı yüz gün malûllük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primi ödenmiş ve 55 yaşını doldurmuş veya,  (C)1.6.1977 tarihinden sonra bu  Yasa altında olmak üzere,  sigortalılık süresi kadınlar için  12 yıldan ve erkekler için 15  yıldan fazla olanlar ve yılllık ortalama en az yüz elli gün malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primi ödemiş ve  yaşlılık aylığı bağlanması  isteğinde bulunduğu tarihten  önceki son 5 takvim yılında en  az altı yüz gün malullük,  yaşlılık ve ölüm sigortaları  primi ödenmiş ve 60 yaşını  doldurmuş,  olmaları koşuluyla yaşlılık aylığı bağlanmasına hak kazanırlar. | |  |  | 1. Bu Yasaya tabi sigortalılardan   55 yaşını doldurmuş ve malullük, yaşlılık ve ölüm sigortalarına bağlı çalışanların  en az bin sekiz yüz gününü  yeraltı madenlerinde veya solunum veya cilt yoluyla vücuda geçen gaz veya diğer zehirleyici maddelerle çalışan  işyerlerinde geçirmiş bulunanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın (B) veya (C)  bendlerinde belirtilen  koşullarla yaşlılık aylığından  yararlanırlar. | |  |  | 1. Bu Yasaya tabi 45 yaşını doldurmamış olan sigortalılardan; | |  |  | 1. 44 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın (A) bendindeki koşulları 51 yaşında, (B) bendindeki   koşulları 56 yaşında veya (C) bendindeki koşulları 60 yaşında, | |  |  | 1. 43 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın, 2. bendindeki koşulları 52   yaşında, (B) bendindeki koşulları 57 yaşında veya (C) bendindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,  (C)42 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın,   1. bendindeki koşulları 53 yaşında, (B) bendindeki koşulları 58 veya (C) bendindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,   (Ç)41 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın, (A) bendindeki koşulları 54 yaşında, (B) bendindeki koşulları 59 veya (C) bendindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,  (D)40 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın, (A) bendindeki koşulları 55 yaşında, (B) veya (C) bendlerindeki koşulllardan herhangi birisini 60 yaşında,  (E)39 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın, (A) bendindeki koşulları 56 yaşında, (B) veya (C) bendlerindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,  (F) 38 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın , (A) bendindeki koşulları 57 yaşında, (B) veya (C) bendlerindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,  (G) 37 yaşını doldurmuş olanlar,  yukarıdaki (1)’inci fıkranın, (A) bendindeki koşulları 58 yaşında, (B) veya (C) bendlerindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,  (Ğ) 36 yaşını doldurmuş olanlar,  yukarıdaki (1)’inci fıkranın, (A) bendindeki koşulları 59 yaşında, (B) veya (C) bendlerindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,  (H) 35 yaşını doldurmuş olanlar, yukarıdaki (1)’inci fıkranın,  (A), (B) veya (C) bendlerindeki koşullardan herhangi birisini 60 yaşında,  yerine getirmeleri koşuluyla yaşlılık aylığına hak kazanırlar. Bu madde de belirtilen sigortalılar dışında kalan sigortalılar ise 61’inci madde çerçevesinde yaşlılık aylığı almaya  hak kazanırlar.” |  |  |  | | --- | --- | | Esas Yasanın  62’nci  Maddesinin  Değiştiril-  Mesi | 13. Esas Yasa, 62’nci maddesi kaldırılmak ve yerine aşağıdaki yeni 62’nci madde konmak suretiyle değiştirilir: |  |  |  |  | | --- | --- | --- | | “Yaşlılık  Aylığının  Hesaplanması | 62. | Yaşlılık aylığına hak kazanan sigortalıların aylığı,  ortalama aylık kazancı ile aylık bağlama oranının çarpımı sonucunda bulunan tutardır. | |  |  | Her bir takvim yılı için prim yatırımı yapan tüm sigortalıların prim ödeme gün sayıları ve prime esas kazançları dikkate alınarak o yıl için geçerli olacak genel aylık prime esas kazanç ortalaması bu Yasanın 118A maddesindeki yönteme göre hesaplanır. | |  |  | Yaşlılık aylığı başvurusunda bulunan sigortalının, yaşlılık aylığı bağlanması isteğinde bulunduğu  tarihten önceki malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları  primi ödenmiş her takvim yılındaki aylık prime esas  kazançları toplanıp on ikiye bölünmek suretiyle o takvim yılı için aylık prime esas kazanç ortalaması hesaplanır. | |  |  | Sigortalının geçmiş her takvim yılındaki aylık prime esas kazanç ortalaması o yıldaki genel aylık prime esas kazanç ortalamasına bölünerek yıllık oranı bulunur. Her takvim yılı için ayrı ayrı bulunacak bu  oranlar toplanarak, hesaplamada dikkate alınan takvim yıllarına bölünmek suretiyle sigortalının ortalama oranı bulunur. | |  |  | Sigortalının ilk takvim yılı ve yaşlılık aylığı başvurusunda bulunduğu son takvim yılı, sigortalının ortalama oranının hesaplanmasında dikkate alınmaz. | |  |  | Bulunan bu ortalama oran yaşlılık aylığı başvurusundan önceki takvim yılındaki genel aylık prime esas kazanç ortalaması ile çarpılarak, sigortalının güncelleştirilmiş ortalama aylık kazancı hesaplanır. | |  |  | Aylık bağlama oranı, sigortalının malullük, yaşlılık ve ölüm sigortalarına tabi olarak geçen toplam prim ödeme gün sayısının, ilk beş bin dört yüz günün her üç yüz altmış günü için %2,5 ve ondan sonraki her üç yüz altmış günü için de %2 olup, bu oranların toplanması suretiyle tesbit edilir. Bu hesaplamada, üç yüz altmış günden eksik süreler orantılı olarak dikkate alınır. | |  |  | Bu Yasanın 12’nci maddesinde belirtilen süreler, sigortalının aylık bağlama oranının saptanmasında dikkate alınır. | |  |  | Hesaplanan yaşlılık aylığı, aylık bağlanması için yazılı başvurunun yapıldığı yılın Ocak ayı ile aylığın başlangıç tarihi arasında geçen her ay için aylıklara uygulanan artış oranı kadar artırılarak bağlanır.” | |  |  |  |  |  |  | | --- | --- | | Esas Yasanın  83’üncü  Maddesinin  Değiştirilmesi | 27. Esas Yasa, 83. maddesi kaldırılmak ve yerine aşağıdaki yeni 83’üncü madde konmak suretiyle değiştirilir: | | | | | |  |  |
|  | | | | |  |  |
| |  |  |  | | --- | --- | --- | | “Prim  Oranları | 83. | Bu Yasanın uygulanmasında:   1. Tarifesine göre tespit edilecek iş kazalarıyla meslek hastalıkları sigortası priminin tamamı işverenler tarafından verilir. Bu primin oranı %6’yı geçemez. | |  |  | 1. Hastalık sigortası primi, sigortalının kazancının %6’sıdır. Bunun 1/3 oranında miktarı sigortalı hissesi, 1/3 oranında miktarı işveren hissesidir. Bakiye 1/3 oranında hisse miktarı Devlet bütçesinden karşılanır. | |  |  | 1. Analık sigortası primi, sigortalının kazancının %1’idir. Bu primin 1/2 oranında miktarı işveren hissesidir. Bakiye 1/2 oranında hisse miktarı Devlet bütçesinden karşılanır. | |  |  | 1. Malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primi sigortalının kazancının; %6’sı sigortalı hissesi, %7’si işveren hissesi ve %3’ü de Devlet bütçesinden karşılanmak üzere toplam %16’dır. | |  |  | 1. İşsizlik sigortası primi sigortalının kazancının %3’üdür. Bunun 1/3 oranında miktarı sigortalı hissesi, 1/3 oranında miktarı işveren hissesidir. Bakiye 1/3 oranında hisse miktarı Devlet bütçesinden karşılanır. | |  |  | 1. Bu Yasanın 4’üncü maddesinin (3)’üncü ve (4)’üncü fıkralarında gösterilen sigortalılar, beyan ettikleri gelir basamağı üzerinden: 2. İş kazalarıyla meslek hastalıkları sigortası priminin tamamını, 3. Analık sigortası priminin 1/2 oranındaki miktarını, 4. Hastalık sigortaları için bu maddenin (2)’nci fıkrasında belirtilen prim toplamı oranında hesaplanacak   tutarın 2/3 oranındaki miktarını ve malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları için de %12 oranındaki miktarını  kendileri öderler. | |  |  | Analık sigortası priminin 1/2 oranında  hisse miktarı hastalık sigortasının (c)  bendinde belirtilen şekilde hesaplanan  prim tutarının bakiye 1/3 oranındaki  miktarı ile malullük, yaşlılık ve ölüm  sigortasında sigortalı kazancının %4’ü  Devlet bütçesinden karşılanır. | |  |  | Ancak Bakanlar Kurulu yukarıdaki prim oranlarını, toplam prim oranlarının iki katını aşmamak koşuluyla, her sigorta kolu için  Bakanlığın önerisi ile gerektiği oranda artırıp  azaltabilir.” | | | | | |  |  |
|  | | | | |  |  |
|  | | | | |

İhlal edildiği iddia edilen Anayasa Maddeleri:

**Devletin Şekli ve Nitelikleri**

**Madde 1**

Kuzey Kıbrıs Türk Cumhuriyeti Devleti, demokrasi, sosyal adalet ve hukukun üstünlüğü ilkelerine dayanan laik bir Cumhuriyettir.

**Eşitlik**

**Madde 8**

(1) Herkes, hiçbir ayırım gözetilmeksizin, Anayasa ve yasa önünde eşittir, Hiçbir kişi, aile, zümre veya sınıfa ayrıcalık tanınamaz.

(2) Devlet organları ve yönetim makamları, bütün işlemlerinde yasa önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek ve ayrıcalık yapmamak zorundadırlar.

(3) Ekonomik bakımdan güçsüz olanların Anayasa ve yasalar ile elde ettikleri veya edecekleri kazanımlar, bu madde ileri sürülerek ortadan kaldırılamaz.

**Temel Hakların Niteliği ve Korunması**

**Madde 10**

(1) Herkes, kişiliğine bağlı, dokunulmaz, devredilmez, vazgeçilmez temel hak ve özgürlüklere sahiptir.

(2) Devlet, kişinin temel hak ve özgürlüklerini, kişi huzuru, sosyal adalet ve hukuk devleti ilkeleriyle bağdaşmayacak biçimde sınırlayan siyasal, ekonomik ve sosyal bütün engelleri kaldırır, insanın maddi ve manevi varlığının gelişmesi için gerekli koşulları hazırlar.

(3) Devletin yasama, yürütme ve yargı organları, kendi yetki sınırları içinde, bu Kısım kurallarının tam olarak uygulanmasını sağlamakla yükümlüdürler.

**Kişi dokunulmazlığı**

**Madde 14**

(1) Herkes, barış, güven ve huzur içinde yaşama, maddi ve manevi varlığını koruma ve geliştirme hakkına sahiptir.

(2) ..............................................................................

(3) ..............................................................................

(4) ..............................................................................

**Çalışma Hakkı ve Ödevi**

**Madde 49**

(1) Çalışma her yurttaşın hakkı ve ödevidir.

(2) Devlet, çalışanların insanca yaşaması ve çalışma hayatının kararlılık içinde gelişmesi için, sosyal, ekonomik ve mali önlemlerle çalışanları korur ve çalışmayı destekler; işsizliği önleyici önlemleri alır.

(3) ..............................................................................

(4) ..............................................................................

**Ücrette Adalet Sağlanması**

**Madde 52**

Devlet, çalışanların, yaptıkları işe uygun ve insanlık onuruna yaraşır bir yaşam düzeyi sağlamalarına elverişli, adaletli bir ücret elde etmeleri için gerekli önlemleri alır.

**Sosyal Güvenlik Hakkı**

**Madde 55**

Herkes, sosyal güvenlik hakkına sahiptir. Bu hakkı sağlamak için sosyal sigortalar ve benzeri sosyal güvenlik kurumları ile sosyal yardım örgütleri kurmak ve kurdurmak Devletin ödevlerindendir.

**Özel Olarak Korunma Hakkı**

**Madde 57**

(1) .....................................................................................

(2) Devlet, ruhen ve bedenen özürlülerin topluma uyumlarını

sağlamak amacı ile onların eğitim, rehabilitasyon, istihdam ve sosyal yardımları için gerekli kurum ve kuruluşların kurulmasını sağlar.

(3) .......................................................................................

(4) .......................................................................................

**Güçsüzlerin Esenlendirilmesi**

**Madde 58**

Devlet, sosyal ve ekonomik bakımdan güçsüz olanların esenlendirilmesi, kendilerine, ailelerine ve topluma yararlı duruma getirilmeleri için gerekli sosyal, ekonomik, mali ve diğer önlemleri alır.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası ile esas yasa diyebileceğimiz 16/1976 sayılı “1976 Kıbrıs Türk Sosyal Sigortalar Yasası’nın” bazı maddeleri değiştirilmiştir.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 2. maddesi ile, 16/1976 sayılı Yasa’nın 8. maddesi değiştirilmiştir. 16/1976 sayılı Yasa’nın 4. maddesine göre, aday kamu görevlileri, bir hizmet veya çıraklık aktine dayanarak çalıştırılanlar, bağımsız çalışanlar ve işverenler, Yasa’ya göre sigortalı olurlar; aynı Yasa’nın 8. maddesine göre, aday kamu görevlileri ile hizmet veya çıraklık aktine dayanarak çalıştırılanlar göreve veya işe alınmalarıyla, bağımsız çalışanlar ile işverenler de herhangi bir işte çalışmaya başlamalarıyla kendiliğinden sigortalı olurlar. 8. maddenin devamında, bağımsız çalışan veya işveren olarak, sigortalı olmasını gerektiren bir işte çalışmakta olduğu halde, bu durumu müfettiş raporları ile daha önceden saptanmamış veya gerekli tescil işlemlerini yaptırmamış veya bu Yasa uyarınca aleyhine yasal kovuşturma işlemi yapılmamış 50 ve daha yukarı yaştaki kişilerin, sigortalı olmak için başvurdukları takdirde, daha önce sigortalı olup olmadıklarına ve bu madde kurallarına bakılmaksızın, başvurdukları tarihten en çok 3 yıl geriye dönük sigortalı olabilecekleri düzenlenmiştir. Davacı, geriye dönük sigortalı olabilmeyi 3 yıl ile kısıtlayan bu düzenlemenin, Anayasa’nın 1 ve 8. maddelerine aykırı olduğu iddiasındadır. Davalı ise, bu düzenlemenin Anayasa’nın herhangi bir kuralını ihlal etmediğini savunmakta ancak öncelikle, Davacının bu düzenlemenin iptali için Anayasa Mahkemesinde dava açmaya yetkili olmadığını ileri sürmektedir.

Anayasa’nın 147. maddesi altında, sendikalar, sadece kendi varlık ve görevlerini ilgilendiren alanlarda, bir yasa kuralının Anayasa’nın herhangi bir kuralına aykırı olduğu gerekçesi ile Anayasa Mahkemesinde iptal davası açabilirler. 2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 2. maddesi ile 16/1976 sayılı Yasa’nın 8. maddesine getirilen değişiklikte yer alan 3 yıl kısıtlaması, bağımsız çalışanlar ile işverenleri ilgilendirmektedir; bağımsız çalışanlar ile işverenlerin Davacının üyesi olamayacakları ve bağımsız çalışanlar ile işverenlerin sigortalı olmaları ile ilgili yasa kuralları Davacının varlık ve görevlerini ilgilendirmediği açıkça görüldüğü cihetle, Davacının bağımsız çalışanlar ile işverenlerin geriye dönük sigortalı olabilmelerini 3 yıl ile kısıtlayan yasa kuralının iptali için Anayasa Mahkemesinde dava açmaya yetkili olmadığı kararına varırız.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 3. maddesi ile 16/1976 sayılı Yasa’nın 12. maddesi değiştirilmiştir. Değişiklikten önce sigortalıya iş kazaları ve meslek hastalıkları sigortası ve analık sigortasından geçici işgörmezlik ödeneği, işsizlik sigortası ödeneği ve hastalık sigortasından geçici işgörmezlik ödeneği ödendiği günler malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları için prim günü olarak hesaplanır, sigortalı çalışmadığı sürece ödeneğini alır, çalışmadığı günlerin primleri de ödenmiş gibi işlem görürdü. Getirilen değişiklikle, sigortalı işsizlik sigortası ödeneği ile hastalık sigortasından geçici işgörmezlik ödeneği aldığında, çalışmadığı günlerin primlerinin yatırılmış gibi gösterilmesi 1080 günle sınırlandırılmıştır.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 11. maddesi ile 16/1976 sayılı Yasa’nın 61. maddesi değiştirilmiş, 61. maddede yaşlılık aylığından yararlanma koşulları yeniden düzenlenmiştir. 2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 12. maddesi ile 16/1976 sayılı Yasa’ya 61 A maddesi eklenerek,

1 Şubat 2012 tarihinden önce sigortalı olarak çalışanlara uygulanacak yaşlılık aylığından yararlanma koşulları düzenlenmiş, bir kademelendirme yapılarak, değişik koşullarda ve değişik yaşlarda yararlandırma sağlanmıştır. Konu Değişiklik Yasası’nın 13. maddesi ile yaşlılık aylığının hesaplanmasını düzenleyen 16/1976 sayılı Yasa’nın 62. maddesi değiştirilmiştir. Konu Değişiklik Yasası’nın 27. maddesi de 16/1976 sayılı Yasa’nın prim oranlarını gösteren 83. maddesini değiştirmiştir. Değişiklik Yasası’nın ilgili maddeleri tam metin halinde yukarıda verilmiştir.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın yukarıda anılan maddeleri ile yaşlılık aylığından yararlanabilmek için yaş yukarıya çekilmiş, sigortalıya daha uzun bir çalışma hayatı ve beraberinde daha uzun prim ödeme süreleri, aynı zamanda daha yüksek prim oranları getirilmiştir. Davacı, bu düzenlemelerin, özellikle kazanılmış hakları gözetmediğinden, Anayasa’nın 1. maddesine, eşitlik ilkesine yer veren Anayasa’nın 8. maddesine ve yine Anayasa’nın yukarıda anılan maddelerine aykırı oldukları iddiasındadır.

Davalı, 16/1976 sayılı Yasa’nın bazı kurallarının Sosyal Sigortalar Dairesini sıkıntıya soktuğunu, Sosyal Sigortalar Dairesinin ödemelerinin gelirlerinden çok daha fazla olduğunu, Dairenin borçlanmaya gitmek zorunda kaldığını ve borçlarının her yıl arttığını, önlem alınmadığı takdirde Dairenin asli görevlerini yerine getiremeyeceğini, bu nedenle 2/2012 sayılı Değişiklik Yasası ile aktüeryaldengeler gözetilerek, bazı kuralların değiştirildiğini, yaşlılık aylığından yararlanma yaşının yukarıya çekildiğini, yine de bu yaşın çağımızda ve diğer ülkelerdeki düzenlemeler ile kıyaslandığında yüksek olmadığını, daha uzun süre çalışma hayatı ve daha çok prim ödemenin gündeme geldiğini, ancak daha uzun süre ve daha çok prim ödemenin sonuçta daha yüksek ödenek olarak sigortalıya döndüğünü, yeni sistemin az yatırana az, çok yatırana daha çok yarar getirdiğini, değişikliklerle gelen hiçbir kuralın kazanılmış hakları veya eşitlik ilkesini veya Anayasa’nın herhangi bir kuralını ihlal etmediğini savunmaktadır.

Anayasa’nın 1. maddesi, Kuzey Kıbrıs Türk Cumhuriyeti Devletinin bir hukuk devleti olduğunu söylemektedir. Hukuk devletinde kişinin kazanılmış haklarının gözetilmesi, kazanılmış hakların saygı görüp korunması esastır. Hangi haklar, gözetilmesi, saygı gösterilmesi ve korunması gereken “kazanılmış hak” kavramı kapsamındadır? Kazanılmış hak kavramı, bugüne dek kavrama getirilen tüm tanımlamalara rağmen, halen belirsizlikten tümü ile kurtulmuş, kesin olarak tanımlanabilmiş, kapsamı, sınırları belirlenebilmiş bir kavram değildir.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasa Mahkemesinin kazanılmış hak kavramına yaklaşımını, bu kavram tanımlamasını, bazı kararları ışığında belirlemeye çalışalım.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasa Mahkemesi, E.1989/11, K.1989/48 sayılı ve 12.12.1989 tarihli karar:

“Temelde asli bir yetkiye dayanılarak yürürlüğe konulan yasa ile bağlı bir yetkiyle çıkarılan tüzük, yönetmelik, kararname gibi yürütmenin genel düzenleyici işlemlerini içeren kural işlemler, nesnel ve genel hukuksal oluşumlar yaratırken düzenledikleri konularda statü oluştururlar. Kişilerin bu statülere alınmaları özel ve kişisel bir işlemle (şart işlemle) olanaklıdır. Nesnel ve genel hukuksal durumun bu şart işlemle özel hukuksal duruma dönüşmesi kazanılmış hak yönünden yeterli değildir. Nitekim bir kişinin memur yada emeklilik statüsüne sokulması, bu statüde hiçbir halde değişiklik yapılmayacağı anlamına gelmez. Kural işlemler her zaman değiştirilebilir. Kural işlemin değişmesi ona bağlı kişi ile ilgili şart işlemi de etkiler. Bu durumda ilerisi için kazanılmış haktan söz edilemez; ancak kişi, yeni kural tasarrufa göre oluşan statüde yerini alır. Kazanılmış hak; kişinin bulunduğu statüden doğan, tahakkuk etmiş ve kendisi yönünden kesinleşmiş, kişisel alacak niteliğine dönüşmüş haklar için söz konusudur.”

Türkiye Cumhuriyeti Anayasa Mahkemesi, E.1989/14, K.1989/49 sayı ve 19.12.1989 tarihli karar:

“Yasaların önceye etki ilkesi, kazanılmış hak kuralını öne çıkarır. Bir hukuk kuralının yürürlüğü sırasında, bu kurala uygun biçimde tüm sonuçları ile kesin olarak edinilmiş hakların korunması hukuk devletinin gereğidir. Yasa koyucunun bu haklara el atması, değiştirip geri alması düşünülemezse de, önceki yasaya göre sağlanmış bir hak, kamusal düzen, toplumsal yarar açısından ‘kazanılmış hak’ korumasındansonsuza değin yararlanamaz.”

Türkiye Cumhuriyeti Anayasa Mahkemesi, E.2005/10, K.2005/111 sayı ve 29.12.2005 tarihli karar:

“Kazanılmış hak, özel hukuk ve kamu hukuku alanlarında genel olarak, bir hak sağlamaya elverişli nesnel yasa kurallarının bireylere uygulanması ile onlar için doğan öznel hakkın korunması anlamında kabul edilmelidir. Ancak, kazanılmış bir haktan söz edilebilmesi için bu hakkın yeni yasadan önce yürürlükte olan kurallara göre bütün sonuçlarıyla fiilen elde edilmiş olması gerekmektedir ............ Kazanılmış hak, kişinin bulunduğu statüden doğan, tahakkuk etmiş ve kendisi yönünden kesinleşmiş, kişisel alacak niteliğine dönüşmüş haktır.”

Yasalar, objektif hukuk alanında yeni bir durum yaratan veya varolan durumları yeniden düzenleyen veya ortadan kaldıran kural işlemlerdendir. Yasama yetkisinin asliliği ve genelliği ışığında, yasa koyucu, takdirine göre daha önce düzenlenmemiş bir konuyu yasa ile düzenleyip hak ve ödevler yaratabilir, daha önce düzenlenmiş bir konuda yeniden düzenleme yaparak hak ve ödevlerde değişikliğe gidebilir veya yasayı tümden kaldırarak hak ve ödevleri sonlandırabilir; Anayasal ilkeler çerçevesinde kalmak koşulu ile yasa koyucu takdirine göre bu yetkisini kullanabilir. Yasa koymak, değiştirmek veya kaldırmak yasama yetkisi kapsamındadır, yasama yetkisi de Cumhuriyet Meclisinindir.

Kural işlemlerle getirilen düzenlemelerin hep aynı kalacağı, ileride değişikliğe uğramayacağı söylenemez, böyle bir beklenti de olmamalıdır; sosyal ve ekonomik değişimler, kural işlemlerle hukuk aleminde yerini alabilir, hak ve ödevleri etkileyebilirler. Kural işlemlerin kişiler lehine yarattığı düzenleyici durumlar yeni bir düzenleme ile değiştirilebilir veya kaldırılabilir; kişilerin, lehlerine olan kural işlemin aynı kalması için kazanılmış hakka sahip oldukları söylenemez, değişen kurallar, kapsadıkları ya da ilişkili oldukları kişiler üzerinde, yürürlülük tarihinden itibaren, ileriye dönük etkili olur. Hukuken korunması gereken; değiştirilebilen, kaldırılabilen nesnel bir yasa kuralı ile tanınan, yaratılan hak değil, bu nesnel yasa kuralının, kural yürürlükte olduğu sürece kişiye uygulanması ile bu kural altında tüm sonuçları ile edinilen, kişiselleşmiş, öznelleşmiş olan haktır. Nesnel bir yasa kuralı ile yaratılan, sağlanan hakkın kazanılmış hak olabilmesi için beklenti olmaktan çıkması, kişi tarafından tüm sonuçları ile edinilmesi, öznelleşmesi gerekir.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 3,11,12,14, ve 27. maddelerindeki kurallara göz atıldığında, yukarıda kazanılmış hak kavramı ile ilgili belirttiklerimiz ışığında kazanılmış hak ihlali görülmemektedir.

İş kazalarıyla meslek hastalıkları, hastalık, işsizlik, analık, malullük, yaşlılık, evlenme, ölüm hallerinde sosyal sigorta yardımları sağlamakla görevli Sosyal Sigortalar Dairesi, ödeme ve giderlerinin gelirlerinden çok daha fazla olması, borçlanma durumunda kalması ve borçlarının her yıl artması nedeni ile çalışanların sosyal güvenlik haklarını karşılayamayacak, işlevini yerine getiremeyecek bir konuma sürüklenmektedir. Sosyal Sigortalar Dairesinin ciddi finansman sorunuyla karşı karşıya kaldığı taraflarca kabul edilen bir olgudur.

Sosyal güvenlik kuruluşlarının işlevlerini yerine getirebilmeleri için saptanan olumsuzlukların ortadan kaldırılması, çalışanların yaş haddinin yükseltilmesi, yaşlılık aylığının hesaplanma metodunun değiştirilmesi, sosyal sigorta gereklerine uygun ve adil ölçüler içinde prim miktar ve oranlarının yeniden belirlenmesi, kanun koyucunun yetkisindedir. Yaşlılık aylığının hesaplanmasında getirilen değişikliğin, çalışma hayatının her döneminde ücretlerin doğru olarak beyan edilmesini sağlama amacına yönelik olduğu, son yıllarda paranın, geçmişe kıyasla, ciddi değer kaybına uğramadığı göz önüne alındığında, yasa koyucunun günümüzde bu kuralın değişiklik öncesi kuraldan daha makul, akla uygun ve adil olduğu değerlendirmesi, sahip olduğu takdir yetkisi içerisindedir ve yargının saygı gösterip müdahale etmemesi gereken, kabul edilebilir bir dayanağı vardır. Sosyal sigorta sisteminin sağlıklı olarak çalışması için aktüeryal dengelerin korunması zorunludur; kanun koyucu aktüeryal dengeleri dikkate alarak sosyal güvenlik sisteminde değişikliğe gitmiştir. Kanun koyucu, 2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nda getirdiği kurallarla, 73/2007 sayılı Sosyal Güvenlik Yasası tahtındaki sigortalıların yaşlılık aylığından yararlanma koşulları ile uyum sağlamıştır.

Yaşlılık aylığından yararlanabilmesi için yaş haddi yükseltilmiş, sigortalıya 60 yaşını doldurmuş olma koşulu getirilmiştir; bu düzenleme ile ülkemizdeki diğer ilgili yasalarla uyum sağlanmıştır. Yaşlılık aylığından yararlanma yaşı yükseltilmiş olmasına rağmen, değişikliğin yürürlüğe girdiği tarihten, yani 1 Şubat 2012 tarihinden önce sisteme girenler için bir kademelendirme yapılmış, daha düşük yaşlarda, belli koşulların karşılanması ile, yaşlılık aylığından yararlanma seçeneği tanınmıştır. Kademelendirmenin bir yaşta durması, sınırlandırma zorunluluğundan kaynaklanmakta olup, anlaşılırdır.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası ile sosyal güvenlik sisteminde yapılan değişikliklerin, sosyal güvenlik hakkını ortadan kaldıran veya onu kullanılamayacak ölçüde sınırlayan bir düzenleme olarak nitelendirilemeyeceği, aksine, konu değişikliklerin, sosyal güvenlik sistemini sıkıntılarından bir ölçüde kurtarıp sağlıklı bir zemine çekmeyi amaçlayan makul, ölçülü ve adil değişiklikler olduğu, hukuk devleti ve sosyal devlet olma gereklerini ihlal etmediği kanısındayız.

Özürlüleri Koruma, Rehabilite ve İstihdam Yasası’na göre istihdam edilen sigortalıların yaşlılık aylığından yararlanma koşulları, 2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 11. maddesinin

4. fıkrasında düzenlenmiştir. Davacı, bu fıkradaki düzenlemenin eşitlik ilkesine aykırı olduğu, özürlüler arasında ayrım yapıldığı iddiasındadır. Özürlüleri Koruma, Rehabilite ve İstihdam Yasası’na göre istihdam edilmiş özürlüler dışında başka bir yasaya göre istihdam edilmiş özürlüler olduğu ve farklı hak ve ödevlere bağlı oldukları hususunda herhangi bir tablo ortaya konabilmiş değildir; bunun yanında yasa önünde eşitlik, herkesin her yönden aynı kurallara bağlı olacağı anlamına gelmez. Durum ve konumlarındaki özellikler, kimi kişiler ya da topluluklar için değişik kuralları ve değişik uygulamaları gerektirebilir. Eşitlik ilkesi makul olmayan, keyfi ayrımlara karşı güvence oluşturmaktadır. 2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 11. maddesinin 4. fıkrasının eşitlik ilkesini ihlal ettiği ortaya konamadığı gibi, konu Değişiklik Yasası’nın yukarıda daha önce verilen maddelerinden herhangi birinin eşitlik ilkesini ihlal ettiği de görülmemektedir.

2/2012 sayılı Değişiklik Yasası’nın 3,11,12,13 ve 27. maddeleri ile konan kuralların Anayasa’nın 1 ve 8. maddelerini ihlal etmediği gibi, Anayasa’nın 10,14(1),49(1),49(2),52, 55,57(2) ve 58. maddelerini ihlal ettiği kanısında da değiliz.

Belirtilenlerin tümü ışığında sonuç olarak, 2/2012 sayılı Kıbrıs Türk Sosyal Sigortalar (Değişiklik) Yasası’nın 3,11,12, 13 ve 27. maddelerinin, Anayasa’nın 1,8,10,14(1),49(1),49(2), 52,55,57(2) ve 58. maddelerine aykırı olmadığına oybirliği ile karar verildi.

Nevvar Nolan Necmettin Bostancı

Başkan Yargıç

Talat D.Refiker Narin F.Şefik Hüseyin Besimoğlu

Yargıç Yargıç Yargıç

24 Ekim, 2013