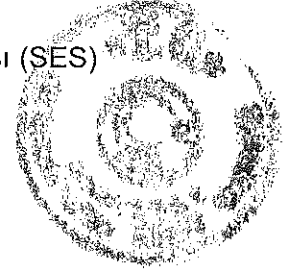


Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen

Vekili : Sağlık ve Sosyal Hizmet Emekçileri Sendikası (SES)
Necatibey Cad. No:82/4 - Kızılay / ANKARA



Davalılar : 1- Sağlık Bakanlığı

Vekilleri : Hukuk Müşavirleri Av. Recep Aydın Güleç - Olcay Kutlubay
Mahmut Esat Bozkurt Cad. Umut Sok. No:19 K:11
Kolej / ANKARA

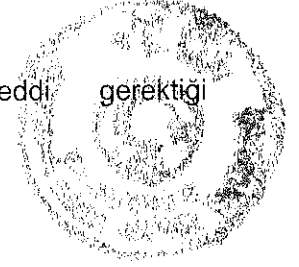
2- Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu

Vekilleri : Hukuk Müşavirleri Av. Erol Demirci - Av. Nazmiye Doğan
Nasuh Akar Mah. Ziyabey Cad. 1407 Sok. No:4
Balgat / ANKARA

İstemin Özeti : Davacı Sendika tarafından, sabit ek ödemeler toplamının dağıtılabilecek ek ödeme üst sınırını aştığı dönemlerde döner sermaye komisyonunca karar alınacak tutarın, her iki ödeme toplamının Kanundaki üst sınırını aşıp aşmadığının dikkate alınarak belirlenmesi, sabit ek ödemeler toplamının dağıtılabilecek ek ödeme üst sınırını aştığı dönemlerde ise; ek ödeme dağıtım kararı alınmaması hakkındaki Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu İzleme, Ölçme ve Değerlendirme Kurum Başkan Yardımcılığının 21.8.2015 tarih ve 628 sayılı, "Aylık Gelir ve Dağıtılacak Ek Ödeme" konulu yazısı ile 14.2.2013 tarihli ve 28559 sayılı mükerrer Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 8. maddesinin 1. fıkrasının, 9.8.2015 tarih ve 29440 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılması Hakkında Yönetmeliğin 2. maddesi ile "Genel sekreter sağlık tesisi döner sermaye komisyonunca belirlenen dağıtılacak ek ödeme tutarını aynen veya 209 sayılı Kanunun 5 inci maddesinin üçüncü fıkrasında belirlenen oranın sağlık tesisi kalite katsayısı ile çarpımı sonucu bulunan miktarı geçmeyecek şekilde kendi belirleyeceği tutar doğrultusunda değiştirerek onaylar ve bu şekilde verilen onay doğrultusunda karar kesinleşir." şeklinde değiştirilen son cümlesinin iptali istemiyle açılan davada yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hâkimi : Necdet Tanin

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği düşünülmektedir.



TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onbirinci Dairesince davalı İdarelerin birinci savunmaları alındıktan sonra incelenmesine karar verilen yürütmenin durdurulması istemi, savunmaların verildiği görülmüş olmakla dosya incelenerek, işin gereği görüldü:

Dava, Davacı Sendika tarafından, Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu Başkanlığı, İzleme Ölçme ve Değerlendirme Kurum Başkan Yardımcılığının Aylık Gelir ve Dağıtılacak Ek Ödeme konulu genel yazısı ile bu yazıya dayanak olan 9.8.2015 tarihli Resmi Gazetede yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna bağlı sağlık tesislerinde görevli personele ek ödeme yapılmasına dair yönetmelikte değişiklik yapılması hakkında yönetmeliğin 2. maddesi ile değişiklik yapılan 8. maddesinin 1. fıkrasının son cümlesinin iptali istemiyle açılmıştır.

Davanın durumu ve uyuşmazlığın hukuki niteliğine göre, dava konusu Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 8. maddesinin 1. fıkrasının, 9.8.2015 tarih ve 29440 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılması Hakkında Yönetmeliğin 2. maddesi ile **"Genel sekreter sağlık tesisi döner sermaye komisyonunca belirlenen dağıtılacak ek ödeme tutarını aynen veya 209 sayılı Kanunun 5 inci maddesinin üçüncü fıkrasında belirlenen oranın sağlık tesisi kalite katsayısı ile çarpımı sonucu bulunan miktarı geçmeyecek şekilde kendi belirleyeceği tutar doğrultusunda değiştirerek onaylar ve bu şekilde verilen onay doğrultusunda karar kesinleşir."** şeklinde değiştirilen son cümlesinin yürütülmesinin durdurulmasına yönelik olarak 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinde öngörülen koşulların bu aşamada gerçekleşmediği anlaşılmaktadır.

Davanın, Sağlık ve Sosyal Hizmet Çalışanları Sendikası tarafından, sabit ek ödemeler toplamının dağıtılabilecek ek ödeme üst sınırını aştığı dönemlerde döner sermaye komisyonunca karar alınacak tutarın, her iki ödeme toplamının Kanundaki üst sınırını aşp aşmadığının dikkate alınarak belirlenmesi, sabit ek ödemeler toplamının dağıtılabilecek ek ödeme üst sınırını aştığı dönemlerde ise ek ödeme dağıtım kararı alınmaması hakkındaki Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu İzleme, Ölçme ve Değerlendirme Kurum Başkan Yardımcılığının 21.8.2015 tarih ve 628 sayılı **"Aylık Gelir ve Dağıtılacak Ek Ödeme"** konulu yazısına yönelik olarak yürütmenin durdurulması istemine gelince:

209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 11.10.2011 tarihli ve 663 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 58. maddesi ile değişik 5. maddesinde, "(...) döner sermaye gelirlerinden, döner sermayeli sağlık kurum ve kuruluşlarında görev yapan memurlar ve sözleşmeli personel ile açıktan vekil olarak atanarlara mesai içi veya mesai dışı ayrımı yapılmaksızın ek ödeme yapılabilir. Sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri de dikkate alınmak suretiyle bu ödemenin oranı ile esas ve usûlleri; personelin unvanı, görevi, çalışma şartları ve süresi, hizmete katkısı, performansı, tetkik, eğitim-öğretim ve araştırma faaliyetleri ile muayene, ameliyat, anestezi, girişimsel işlemler ve özellik arz eden riskli bölümlerde çalışma gibi unsurlar esas alınarak Maliye Bakanlığının uygun görüşü üzerine **Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikle belirlenir.**" kuralına yer verildikten sonra aynı maddenin devamında da ek ödemede dikkate alınacak genel esaslara yer verilmiştir.

Anılan Kanunla verilen yetkiye dayanılarak 1.1.2013 tarihinden geçerli olmak üzere 14.2.2013 gün ve 28559 sayılı (Mükerrer) Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik yürürlüğe konulmuş olup, Yönetmeliğin "Amaç" başlıklı 1. maddesinde, bu yönetmeliğin amacının, Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumunca belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri dikkate alınmak suretiyle, personelin unvanı, görevi, çalışma şartları ve süresi, hizmete katkısı, performansı, tetkik, eğitim, öğretim ve araştırma faaliyetleri, yapılan muayene, ameliyat, anestezi ve girişimsel işlemler ile özellik arz eden birimlerde çalışma gibi unsurlar esas alınarak, döner sermayeden yapılacak ek ödemenin oran, usul ve esaslarını belirlemek, sağlık hizmetlerini iyileştirmek, kaliteli ve verimli hizmet sunumunu teşvik etmek olduğu belirtilmiştir.

Yönetmeliğin "**Tanımlar**" başlıklı 4. maddesinin (z) bendinin (bb) alt bendinde, ödeme döneminin, bir yıl içerisinde döner sermaye ek ödemesinin yapılacağı aylık dönemleri ifade ettiği; "**Sağlık tesislerinde ek ödeme hesaplama usul ve esasları**" başlıklı 5. maddesinde, birliğe bağlı sağlık tesislerinde görevli personele yapılacak ek ödemeye ilişkin temel esaslar belirlenmiş, (a) fıkrasında da, ek ödemenin, personele sağlık tesisine fiilen katkı sağladığı sürece verilebileceği, sağlık tesisinin o dönemde elde ettiği gayrisafi hasılatın öncelikle Hazine payı, 24/5/1983 tarihli ve 2828 sayılı Sosyal Hizmetler Kanunu'nun 18 inci maddesinin birinci fıkrasının (k) bendi gereğince ayrılacak pay ile Bakanlık merkez payı ayrıldıktan sonra kalan miktarın, 209 sayılı Kanun'un 5 inci maddesinin üçüncü fıkrasında belirlenen oranları geçmemek üzere personele ek ödeme olarak dağıtılabileceği, bağış, faiz, kira gelirinden elde edilen döner sermaye gelirlerinin hiçbir şekilde personele ek ödeme olarak dağıtılamayacağı; "**Dağıtılabilecek döner sermaye tutarının belirlenmesi**" başlıklı 8. maddesinin (1). fıkrasında, döner sermaye

komisyonunun, dağıtılacak tutarı (karar alınan tutar), sağlık tesisinin o dönemde elde ettiği gayrisafi hasılatı öncelikle Hazine payı, 24/5/1983 tarihli ve 2828 sayılı Sosyal Hizmetler Kanunu'nun 18 inci maddesinin birinci fıkrasının (k) bendi gereğince ayrılacak pay ile Bakanlık merkez payı ayrıldıktan sonra kalan miktarın 209 sayılı Kanun'un 5 inci maddesinin üçüncü fıkrasında belirlenen oranın sağlık tesisi kalite katsayısı ile çarpımı sonucu bulunan miktarı geçmeyecek şekilde belirleyeceği, (Değişik cümle:RG-9/8/2015-29440) Genel sekreterin sağlık tesisi döner sermaye komisyonunca belirlenen dağıtılacak ek ödeme tutarını aynen veya 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin 3. fıkrasında belirlenen oranın sağlık tesisi kalite katsayısı ile çarpımı sonucu bulunan miktarı geçmeyecek şekilde kendi belirleyeceği tutar doğrultusunda değiştirerek onaylayacağı ve bu şekilde verilen onay doğrultusunda kararın kesinleşeceği; 12. maddesinde ise, ek ödemenin aylık dönemler halinde yapılacağı düzenlemelerine yer verilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden, Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu İzleme, Ölçme ve Değerlendirme Kurum Başkan Yardımcılığının 21.8.2015 tarih ve 628 sayılı, "Aylık Gelir ve Dağıtılacak Ek Ödeme" konulu "Kurum Başkanı" imzalı genel yazısı ile, sabit ek ödemeler toplamının dağıtılabilecek ek ödeme üst sınırını aştığı dönemlerde döner sermaye komisyonunca karar alınacak tutarın, her iki ödeme toplamının Kanundaki üst sınırını aşp aşmadığının dikkate alınarak belirlenmesi, sabit ek ödemeler toplamının dağıtılabilecek ek ödeme üst sınırını aştığı dönemlerde ise; ek ödeme dağıtım kararı alınmaması gerektiği şeklinde düzenleme yapıldığı, bu işleme karşı bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

209 sayılı Yasa'nın 5. maddesiyle döner sermayeye ilişkin genel esaslar belirlenerek, ayrıntıya ilişkin usul ve esasların yönetmelik ile düzenleneceği kuralına yer verilmiş olup, Kanun'un verdiği yetkiye dayanılarak ödemenin usul ve esasları ise anılan yönetmelik ile düzenlenmiştir. Yönetmeliğin 8. maddesiyle belirlenen usul ve esaslar doğrultusunda, sadece döner sermaye tutarının belirlenmesi konusunda döner sermaye komisyonuna yetki verilmiştir.

Dava konusu genel yazı incelendiğinde, sabit ek ödemeler toplamının dağıtılabilecek ek ödeme üst sınırını aştığı dönemlerde ödemenin ne şekilde yapılacağına ilişkin kural getirildiği görülmektedir.

Buna göre, "209 sayılı Kanun'da ve bu Kanun uyarınca çıkarılan anılan yönetmelikte Kurum Başkanına döner sermaye ödenmesine ilişkin usul ve esas belirleme konusunda yetki" verilmediği dikkate alındığında, dava konusu işlemde yetki yönünden hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna bağlı sağlık tesislerinde görevli personele ek ödeme yapılmasına dair yönetmelikte değişiklik yapılması hakkında yönetmeliğin 2. maddesi ile değişiklik yapılan 8. maddesinin 1. fıkrasının son cümlesine yönelik 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 6352 sayılı Yasa ile değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında sayılan koşullar gerçekleşmemiş olduğundan **YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMİNİN REDDİNE**; T.C. Sağlık Bakanlığı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu İzleme, Ölçme ve Değerlendirme Kurum Başkan Yardımcılığının 21.8.2015 tarihli ve "Aylık Gelir ve Dağıtılacak Ek Ödeme" başlıklı yazısına yönelik ise 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 6352 sayılı Yasa ile değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında sayılan koşullar gerçekleşmiş olduğundan **YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMİNİN KABULÜNE**, bu kararın tebliğ tarihini izleyen 7 (yedi) gün içinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kuruluna itiraz yolu açık olmak üzere, 7.4.2016 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Orhan Cem	Mustafa	Bedrettin	Vecdi	Oktay
ERBÜK	DÖNER	İŞILDAK	KARANFİL	AYDIN

