

**Davacılar** : 1- Türk Tabipleri Birliği Merkez Konseyi

2 - Türk Dişhekimleri Birliği

**Vekili** : Av. Mustafa Güler (Davacılar Vekili)

Mebusevleri Mahallesi Anıt Caddesi No:6/7

Tandoğan (Anadolu Meydanı) / ANKARA

**Davalılar** : 1- Sağlık Bakanlığı

**Vekilleri** : Hukuk Müşavirleri Zeliha Sarı- Av. Ercümen Ergün

Sağlık Bakanlığı Ek hizmet Binası Mahmut Esat Bozkurt Cad.

Umut sok. No:19 K:11 - Kolej / ANKARA

2- Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu

**Vekilleri** : Hukuk Müşavirleri Ayfer Özbek - Melahat Elmas Gazi

Nasuh Akar Mah. Ziyabey Cad. 1407. Sokak No:4

BalgatANKARA

**Davanın Özeti** : Davacılar tarafından, 14.02.2013 tarihli ve 28559 (mükerrer)

sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin "Tanımlar" başlıklı 4. maddesinin birinci fıkrasının (ç), (m), (n), (o), (ö), (p), (r), (s) ve (t), bentleri ile (z) bendinin (çç) alt bendi,5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesinin, (b) bendinin ikinci ve beşinci cümlesinin, (ç) ve (ı) bendinin; 6. maddesinin üçüncü fıkrasının birinci cümlesindeki **"ikinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler Başhekim tarafından"** ibaresinin; 8. maddesinin birinci fıkrasının son cümlesinin; 9, 10. ve 11. maddelerinin ikinci fıkralarının; İkinci Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarının belirlendiği EK-2 sayılı cetvelin 3. satırında, **"...dışında kalan sağlık tesislerinde"** ibaresinin ve bu satırda yer alan (1,30) katsayısının; aynı cetvelin 4. satırında, tabip ve diş tabipleri için belirlenen (1,10) katsayısının; 7. satırında, yoğun bakım ve benzeri özellikli ünitelerde çalışan temel tıp bilimleri uzmanları ile pratisyen tabipler için belirlenen (1,20) katsayısının; 8. satırında, ilk ve acil yardım servis/polikliniklerinde görev yapan çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için belirlenen (1,40) katsayısının; 9. satırında sayılan tabip, diş tabibi, uzman tabip ve uzman diş tabibi ile temel tıp bilimleri uzmanları için belirlenen (0,80) katsayısının; Üçüncü Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarının belirlendiği EK-3 sayılı cetvelin 5., 6., 7., 8. ve 9.

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

satırlarında başasistan, yan dal asistanı ve Klinisyenler (uzman tabip ve yan dal uzman tabipleri) için belirlenen katsayıların; 10. satırında, "...dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve bu satırda yer alan (1,30) katsayısının; 11. ve 12. satırlarında asistan, tabip ve diş tabipleri için belirlenen (1,10) katsayısının; 13. satırında belirlenen (0,80) katsayısının; 14., 15., 16. ve 17. satırda belirlenen (2,40), (1,20) ve (1,40) katsayıların; EK-5 sayılı "Ek Puan Tablosu"nun 6. satırında sayılanlar arasında tıpta uzmanlık eğitiminde görev alan başasistanlar ile uzman hekimlere yer verilmemesine ilişkin eksik düzenlemenin iptali istenilmektedir.

**Sağlık Bakanlığının Savunmasının Özeti** : Ağız ve diş sağlığı hizmetlerinin iyileştirilmesi, kaliteli ve verimli hizmet sunumunun sağlanması için koruyucu, tedavi edici ve uzmanlık gerektiren diş işlemlerinin ölçülmesi suretiyle diş tabiplerinin, doktoralı ve uzman diş tabiplerinin ve diğer personelin birim performans katsayısının tespit edilmesine yönelik olarak hazırlanan "Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görev Yapan Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönerge" ile diş hekimliği hizmetlerinin önem sırasına göre; **koruyucu, tedavi edici ve protez işlemleri** olarak yer aldığı, Yönergenin uygulanmaya başlanması üzerine diş çekimi sayısının azaldığı, kanal tedavisi yapılan hasta ve diş sayısının arttığı, daha fazla diş kurtarıldığı ve daha az protez yapıldığı için de daha az maliyet oluştuğu; Türkiye Kamu Hastanelerine Bağlı İkinci Basamak Sağlık Tesislerinde Görev Yapan Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin 14.02.2013 tarihli Bakan onayı ile 01.01.2013 tarihinden geçerli olmak üzere yürürlüğe girdiği ve ikinci basamak sağlık kuruluşlarında sağlık hizmetlerinin iyileştirilmesi, kaliteli ve verimli sağlık hizmeti sunumunun sağlanması ve personelin bireysel verimliliğinin ölçülmesi amacının güdüldüğü, anılan Yönergenin uygulamaya konulması ile performansa dayalı ek ödemenin niteliksel boyutunun önem kazandığı; 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin ikinci fıkrasında "Nöbet hizmetleri hariç olmak üzere mesai saatleri dışında gelir getirici çalışmalarından doğan katkılarına karşılık olarak tabip, diş tabibi ve tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlara bu fıkradaki oranların yüzde 30'unu, diğer personele yüzde 20'sini geçmeyecek şekilde ayrıca ek ödeme yapılır." kuralın, 30.01.2010 tarihli ve 27478 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 5947 sayılı Üniversite ve Sağlık Personelinin Tam Gün Çalışmasına ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun" ile yapılan düzenlemelerin tamamlayıcısı olarak yürürlüğe konulduğu; 209 sayılı Kanun ile mesai dışı çalışma uygulamasına yer verildiğinden, iptali istenilen Yönetmelik kuralları ile bu hususa açıklık getirildiği; yıllık izin,

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

mazeret izni, doğum izni, şua izni gibi sebeplerle hizmete fiilen katkı sağlamayan personele 375 sayılı KHK'nın Ek 9. maddesi uyarınca, kadro ve görev unvanı veya pozisyon unvanı için belirlenmiş olan ek ödeme net tutarında ek ödeme yapılarak, personelin çalışmadığı dönemde de ek ödeme alabilmesinin sağlandığı; **mesai içi çalışılmayan günler** tanımı ile görevi sırasında veya görevinden dolayı şiddete, yaralanmaya maruz kalan personelin raporlu olduğu sürelerde ek ödemesinin aktif çalışmasını etkilememesi ve ek ödeme yönünden mağdur olmamasının sağlandığı; **sağlık tesisi kalite katsayısı** ile vatandaşın en iyi şekilde ve istenilen düzeyde sağlık hizmetini alması ve vatandaşa sunulan sağlık hizmetlerinde kalitenin artırılarak, hasta memnuniyetinin gerçekleştirilmesinin hedeflendiği; hizmetin aksamaması için sağlık tesisleri arasında geçici veya re'sen görevlendirilen personelin mağdur edilmemesi için hem kadrosunun bulunduğu sağlık tesisinden, hem de geçici görevlendirildiği sağlık tesisinden ek ödeme alabilmesinin sağlandığı; sendikal izin kapsamında haftada bir gün izinli sayılan personel çalışmış kabul edilerek, ek ödeme yönünden mağdur edilmemesi için puan elde etmesine gerek kalmaksızın sağlık tesisi puan ortalamasından ek ödeme yapıldığı; sağlık tesislerinde döner sermaye komisyonunun teşkili ile anılan komisyonda görev alacak personelin, sağlık tesisinde görevli tüm meslek gruplarını temsil edecek şekilde belirlendiği, seçilen personele farklı bir ek ödeme de yapılmadığı, tabip üyelerin başhekim tarafından belirlendiği; 663 sayılı KHK ile genel sekreterliğin, Kamu Hastaneleri Kurumu Birliğinin en üst karar ve yürütme organı olduğu, genel sekreterin ita amiri olarak belirlendiği; Yönetmeliğe ekli çizelgeler ile belirlenen katsayıların hizmet gereği ve takdir yetkisi çerçevesinde belirlendiği, anılan katsayıların iptali halinde sağlık tesislerinde görev yapan tabiplere ek ödemede bulunulamayacağı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumunun Savunmasının Özeti** : Ağız ve diş sağlığı hizmetlerinin iyileştirilmesi, kaliteli ve verimli hizmet sunumunun sağlanması için koruyucu, tedavi edici ve uzmanlık gerektiren diş işlemlerinin ölçülmesi suretiyle diş tabiplerinin, doktoralı ve uzman diş tabiplerinin ve diğer personelin birim performans katsayısının tespit edilmesi amacıyla hazırlanan "Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görev Yapan Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönerge" ile diş hekimliği hizmetlerinin önem sırasına göre belirlendiği ve Yönergenin uygulanmaya başlanması üzerine kanal tedavisi yapılan hasta ve diş sayısının arttığı; 01.01.2013 tarihinden itibaren yürürlüğe giren Türkiye Kamu Hastanelerine Bağlı İkinci Basamak Sağlık

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

Tesislerinde Görev Yapan Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin ile ikinci basamak sağlık kuruluşlarında sağlık hizmetlerinin iyileştirilmesi, kaliteli ve verimli sağlık hizmeti sunumunun sağlanması ve personelin bireysel verimliliğinin ölçülmesi amacının güdüldüğü ve anılan Yönergenin uygulamaya konulması ile performansa dayalı ek ödemenin niteliksel boyutunun da önem kazandığı; 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin ikinci fıkrasında "Nöbet hizmetleri hariç olmak üzere mesai saatleri dışında gelir getirici çalışmalarından doğan katkılarına karşılık olarak tabip, diş tabibi ve tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlara bu fıkradaki oranların yüzde 30'unu, diğer personele yüzde 20'sini geçmeyecek şekilde ayrıca ek ödeme yapılır." kuralının, 30.01.2010 tarihli ve 27478 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 5947 sayılı Üniversite ve Sağlık Personelinin Tam Gün Çalışmasına ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun" ile yapılan düzenlemelerin tamamlayıcısı olarak yürürlüğe konulduğunu ve 209 sayılı Kanun ile mesai dışı çalışma uygulamasına yer verildiğinden, iptali istenilen Yönetmelik kuralları ile bu hususa açıklık getirildiği; yıllık izin, mazeret izni, doğum izni, şua izni gibi sebeplerle hizmete fiilen katkı sağlamayan personele 375 sayılı KHK'nin Ek 9. maddesi uyarınca, kadro ve görev unvanı veya pozisyon unvanı için belirlenmiş olan ek ödeme net tutarında ek ödeme yapılarak, personelin çalışmadığı dönemde de ek ödeme alabilmesinin sağlandığı; görevi sırasında veya görevinden dolayı şiddete, yaralanmaya maruz kalan personelin raporlu olduğu sürelerde ek ödemesinin aktif çalışmasını etkilememesi ve ek ödeme yönünden mağdur olmamasının **mesai içi çalışılmayan günler** tanımı ile sağlandığı; vatandaşın en iyi şekilde ve istenilen düzeyde sağlık hizmetini alması ve vatandaşa sunulan sağlık hizmetlerinde kalitenin arttırılarak, hasta memnuniyetinin gerçekleştirilmesinin **sağlık tesisi kalite katsayısı** ile hedeflendiği; hizmetin aksamaması için sağlık tesisleri arasında geçici veya re'sen görevlendirilen personelin mağdur edilmemesi için hem kadrosunun bulunduğu sağlık tesisinden, hem de geçici görevlendirildiği sağlık tesisinden ek ödeme alabilmesinin sağlandığı; haftada bir gün sendikal faaliyetler nedeniyle izinli sayılan personel çalışmış kabul edilerek, ek ödeme yönünden mağdur edilmemesi için puan elde etmesine gerek kalmaksızın sağlık tesisi puan ortalamasından ek ödeme yapıldığı; sağlık tesislerinde oluşturulan döner sermaye komisyonunun, sağlık tesisinde görevli tüm meslek gruplarını temsil edecek şekilde belirlendiği komisyonda görevlendirilen personele farklı bir ek ödeme yapılmadığı, tabip üyelerin başhekim tarafından belirlenmesinde hukuka aykırılık bulunmadığı; 663 sayılı KHK ile genel sekreterliğin, Kamu Hastaneleri Kurumu Birliğinin en üst karar ve yürütme organı olduğu, genel sekreterin ita amiri olarak belirlendiği;

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

Yönetmeliğe ekli çizelgeler ile belirlenen katsayıların hizmet gereği ve takdir yetkisi çerçevesinde belirlendiği, anılan katsayıların iptali halinde sağlık tesislerinde görev yapan tabiplere ek ödemede bulunulamayacağı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**Danıştay Tetkik Hakimi** : Gülşen Akın

**Düşüncesi** : Dosyanın incelenmesinden, dava konusu 14.02.2013 tarihli ve 28559 mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendi ile 5. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesinin Dairemizin 23.12.2015 tarih ve E:2013/1008; K:2015/ 6514 sayılı kararı ile iptaline karar verildiğinden, dava konusu düzenlemenin bu kısmı hakkında karar verilmesine yer olmadığı; 6. maddesinin 3. fıkrasının ilk cümlesinde yer alan "ikinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler Başhekim tarafından" ibaresinin iptaline ve davanın diğer kısımlarının ise reddine karar verilmesi gerektiği düşünülmüştür.

**Danıştay Savcısı** : Nilüfer Yılmaz

**Düşüncesi** : Dava; davacılar tarafından, 14.2.2013 tarihli ve 28559 (Mükerrer) sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 4. maddesinin (ç), (m), (n), (o), (ö), (p), (r), (s), (t) bentleri ile (z) bendinin (çç) alt bendinin; 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesinin, (b) bendinin ikinci ve beşinci cümlelerinin, (ç) ve (ı) bentlerinin; 6. maddesinin 3. fıkrasının ilk cümlesinde yer alan "ikinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler Başhekim tarafından" ibaresinin; 8. maddesinin birinci fıkrasının son cümlesinin; 9., 10. ve 11. maddelerinin ikinci fıkralarının; Yönetmelik ekindeki Ek-2 sayılı çizelgenin üçüncü satırındaki "dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve 1,30 katsayısının; EK-2 sayılı çizelgedeki hizmet alanı-kadro unvan katsayılarının 4. satırında tabip ve diş tabipleri için 1,10, 7. satırındaki özellikli ünitelerde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için 1,20,8. satırında ilk ve acil yardım hizmetlerinde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için 1,40 ve aynı çizelgenin 9. satırında belirlenen 0,80 katsayılarının, Ek-3 sayılı çizelgenin 5, 6, 7, 8 ve 9. satırlarında başasistanlar ve uzmanlar için belirlenen katsayıların; 10. satırda yer alan "dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve 1,30 katsayısının; 11. ve 12. satırlarında yer alan

T.C.  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

1,10 katsayısının; 13. satırındaki 0,80 katsayısının; 14, 15, 16 ve 17. satırlarında yer alan katsayıların ve Ek-5 sayılı çizelgenin 6. satırında tıpta uzmanlık eğitiminde görev alan başasistanlar ve uzman hekimlere yer verilmemesine ilişkin eksik düzenlemenin iptaline karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

Davanın açıldığı tarihte yürürlükte bulunan 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları İle Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. maddesinin 1. fıkrasında, döner sermaye gelirlerinden, döner sermayeli sağlık kurum ve kuruluşlarında görev yapan memurlar ve sözleşmeli personel ile açıktan vekil olarak atananlara mesai içi veya mesai dışı ayrımı yapılmaksızın ek ödeme yapılabileceği, sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri de dikkate alınmak suretiyle, bu ödemenin oranı ile esas ve usûllerinin; 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 belirleneceği kurala bağlanmış; anılan maddenin 2. fıkrasında ise nöbet hizmetleri hariç olmak üzere mesai saatleri dışında gelir getirici çalışmalarından doğan katkılarına karşılık olarak tabip, diş tabibi ve tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlara bu fıkradaki oranların yüzde 30'unu, diğer personele yüzde 20'sini geçmeyecek şekilde ayrıca ek ödeme yapılacağı belirtilmiştir.

Dava konusu Yönetmeliğin **4. maddesinin (m), (n), (o), (ö), (p), (r), (s) bentleri, 9 ve 10. maddelerinin 2. fıkralarında düzenlenen mesai dışı çalışma ile ilgili tanımlar ve mesai dışı çalışan personelin net performans puanının hesaplanmasına ilişkin formüller ile mesai dışı brüt ek ödeme puanının hesaplanmasına ilişkin 11. maddesinin 2. fıkrasının iptali istemi yönünden:**

14/02/2013 günlü, 28559 (mükerrer) sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 4. maddesinde "(1) Bu Yönetmelikte geçen;

m) Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı: O dönem içinde sınırları Hastane Yöneticisi tarafından belirlenen mesai dışı çalışma günlerinde çalışılan günlerin, mesai dışı olarak belirlenen günlere bölünmesi sonucu bulunan katsayıyı,

n) Mesai dışı çalışılmayan günler: O dönem içinde sınırları Hastane Yöneticisi tarafından

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

belirlenen mesai dışı çalışma günlerinde çalışılmayan günleri,

o) Mesai dışı çalışma: Mesai saatleri içinde yapılan çalışmalar ile nöbet ve icap nöbetlerinde yapılan çalışmalar hariç, sınırları Hastane Yöneticisi tarafından belirlenen çalışma günlerinde yapılan çalışmaları,

ö) Mesai dışı dönem ek ödeme katsayısı: Sağlık tesislerinde, 8 inci maddeye göre tespit edilen mesai dışı dağıtılacak döner sermaye miktarının, mesai dışı sağlık tesisi toplam puanına bölünmesi sonucu bulunan katsayıyı,

p) Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması: Üçüncü basamak sağlık tesislerinde bir klinikte çalışan tabiplerin mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanlarının toplamının, o klinikte çalışan asistanlar dâhil, tabiplerin mesai dışı aktif çalışılan gün katsayılarının toplamına bölünmesi sonucu bulunan puanı,

r) Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması: Sağlık tesislerinde her bir tabip için ayrı ayrı hesaplanan mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanları toplamının, mesai dışında çalışan ve tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı hesaplanan tabiplerin mesai dışı aktif çalışma gün katsayılarının toplamına (asistanlar dâhil) bölünmesi ile elde edilen puanı,

s) Mesai dışı sağlık tesisi toplam puanı: Birliğe bağlı her bir sağlık tesisinde mesai dışı çalışan tüm personelin mesai dışı net performans puanlarının toplamını, ifade eder";

İkinci basamak sağlık tesislerinde net performans puanının hesaplanması başlıklı 9. maddesinin 2. fıkrasında "(2) Mesai dışı çalışan personelin net performans puanları aşağıdaki şekilde hesaplanır.

a) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunan uzman tabip, tabip, uzman dış tabibi ve dış tabipleri: Net performans puanı = Mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı.

b) Enfeksiyon hastalıkları ve klinik mikrobiyoloji uzmanları: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

c) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunmayan biyokimya ve mikrobiyoloji laboratuvar hizmetlerinde çalışan uzman tabipler ile tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlar: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

ç) Sağlık tesisi puan ortalamasından ek ödeme alacak tabipler: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

d) Diğer personel (tabip dışı personel): Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.";

Üçüncü basamak sağlık tesislerinde net performans puanının hesaplanması başlıklı 10. maddesinin 2. fıkrasında; "

(2) Mesai dışı çalışan personelin net performans puanları aşağıdaki şekilde hesaplanır.

A) Bir kliniğe bağlı olarak çalışanlar:

1) Eğitim sorumlusu, eğitim görevlisi, başasistanlar ve uzman tabipler: Net performans puanı = [((Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x 0,75) + (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x 0,25)) x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı] + [(Mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı – (Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı)) x 0,5].

2) Asistanlar (laboratuvar hizmetlerinde çalışan asistanlar hariç): Net performans puanı = [(Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x 0,25) + (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x 0,75)] x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

3) Yan dal asistanları: Net performans puanı = ((Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x 0,60) + (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x 0,40)) x Hizmet alanı- kadro-unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

b) Bir kliniğe bağlı olarak çalışmayanlar:

1) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunan uzman tabip, tabip, uzman dış tabibi ve dış tabipleri: Net performans puanı = (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı) + [((Mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlem puanı – (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı)) x 0,5].

2) Sağlık tesisi puan ortalamasından ek ödeme alacak tabipler: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

3) Enfeksiyon hastalıkları ve klinik mikrobiyoloji uzmanları: Net performans puanı = Mesai



**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

4) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunmayan biyokimya ve mikrobiyoloji laboratuvar hizmetlerinde çalışan uzman tabipler ile tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlar: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

c) Diğer personel (tabip dışı personel): Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı." Ödenecek net ek ödeme tutarı başlıklı 11. maddesinin 2. fıkrasında; " Mesai dışı ödenecek brüt ek ödeme tutarı ise mesai dışı net performans puanının mesai dışı dönem ek ödeme katsayısı ile çarpımı sonucu bulunur. Bu tutar mesai dışı tavan ek ödeme tutarını geçemez. Tavan ek ödeme tutarını aşmayacak şekilde belirlenen mesai dışı brüt ek ödeme tutarından gelir vergisi ve damga vergisi düşülerek ödenecek net ek ödeme tutarı bulunur." kuralına yer verilmiştir.

209 sayılı Kanunun 5. maddesi ile Yönetmelik ve dosyanın birlikte incelenmesinden; dava konusu Yönetmelik hükümlerinin mesai dışı çalışma uygulamasına yönelik düzenlemeler olduğu, mesai dışı çalışmanın; mesai saatleri içinde yapılan çalışmalar ile nöbet ve icap nöbetlerinde yapılan çalışmalar hariç, sınırları hastane yöneticisi tarafından belirlenen çalışma günlerinde yapılan çalışmalar olarak tanımlandığı, 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin 2. fıkrasında "....Nöbet hizmetleri hariç olmak üzere mesai saatleri dışında gelir getirici çalışmalarından doğan katkılarına karşılık olarak tabip, diş tabibi ve tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlara bu fıkradaki oranların yüzde 30'unu, diğer personele yüzde 20'sini geçmeyecek şekilde ayrıca ek ödeme yapılır." kuralına yer verildiği, anılan Kanun hükmünün 30/01/2010 tarihli ve 27478 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 5947 sayılı "Üniversite ve Sağlık Personelinin Tam Gün Çalışmasına ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun" ile yapılan düzenlemenin tamamlayıcısı olarak yürürlüğe konulduğu, 5947 sayılı Kanun öncesi Bakanlığa bağlı hastanelerde çalışan tabiplerin mesai sonrası muayenehanelerinde çalışmaya devam ettiklerinden, anılan kanun sonrası muayenehanesini kapatan ve kamuda çalışmayı tercih eden hekimlerin mesai sonrası hasta bakabilmeleri ve mesai dışı çalışmalar sayesinde ayrıca gelir elde etmelerinin sağlanmasının amaçlandığı, 28/02/2013 tarihinde yürürlüğe konulan " Yeni Ek Ödeme Yönetmeliği" konulu 2013/2 sayılı Genelgenin 6. maddesinde mesai dışı çalışmalara ilişkin açıklamaların yer aldığı, mezkur Genelge uyarınca mesai dışı çalışmanın hastane yöneticisi tarafından belirlenen sürelerde her

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

sağlık tesisi için hizmet gerekleri ve kapasiteye bağlı olarak yapılacağı, mesai dışı çalışma yapacak personele ilişkin ilgili ayın başında personelin mesai dışı çalışma talebi doğrultusunda çalışma listesi hazırlanarak ilgili ay mesai dışı çalışma takviminin hastane yöneticisi tarafından belirlendiği, mesai dışı çalışmaların ikinci ve üçüncü basamak sağlık tesisleri için farklı düzenlendiği, mesai dışı çalışmalardan kaynaklı ek ödeme hesaplamalarının mesai içi çalışmalardan farklı olarak hesaplanmasının öngörüldüğü anlaşılmaktadır.

Bu durumda; mesai dışı çalışmanın personelin talebi doğrultusunda her sağlık tesisi için hizmet gerekleri ve kapasiteye bağlı olarak yapılan bir çalışma olduğu, sınırlarının hastane yöneticisi tarafından önceden belirlendiği ve bu belirlemenin hastane yöneticisinin yetkisi dahilinde olduğu, mesai dışı çalışmalardan kaynaklı ek ödeme hesaplamalarının mesai içi çalışmalardan farklı olarak hesaplandığı dikkate alındığında, söz konusu düzenlemenin angarya yasağını ve dinlenme hakkını ihlal ettiğinden bahsedilemeyeceği gibi, personel lehine bir düzenleme getirdiği sonucuna varıldığından, dava konusu düzenlemede mevzuata aykırılık bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 4. maddesinin (t) bendinin iptali istemi yönünden:**

Yönetmeliğin 4. maddesinin (t) bendinde, mesai içi çalışılmayan günler; resmî tatil günleri, nöbet izinleri ile görevi sırasında veya görevinden dolayı bir kazaya, yaralanmaya veya saldırıya uğrayanların bu durumlarını sağlık raporuyla belgelendirmesi ve hastane yöneticisinin onaylaması halinde kullandıkları hastalık izin süreleri hariç olmak üzere tüm çalışılmayan günler olarak tanımlanmıştır. Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (a) bendinde; " ek ödeme, personele sağlık tesisine fiilen katkı sağladığı sürece verilebilir." kuralına yer verilmiştir.

Yönetmeliğin 4. maddesinin (t) bendinde yer alan hüküm ile mesai içi çalışılmayan günlerin tanımı ile birlikte mesai içi çalışılmayan günlere getirilen istisnalar da belirtilmiştir.

Bu kapsamda; görevi sırasında veya görevinden dolayı bir kazaya, yaralanmaya veya saldırıya uğrayanların bu durumlarını sağlık raporuyla belgelendirmesi ve hastane yöneticisinin onaylaması halinde kullandıkları hastalık izin sürelerinde ilgili personele fiilen katkı sağlayan personel gibi ek ödemeden yararlanma imkanı sağlanmış ve ilgili personele lehine bir istisna getirilmiş ve bu raporlu geçirilen süreler bakımından tüm personelin ek ödemelerinin sağlık tesisi puan ortalaması üzerinden ve kendi kadro unvan katsayıları esas alınarak hesaplanması öngörülmüştür. Hastane yöneticisi tarafından verilen onay sağlık personeline verilen raporun süresi veya geçerliliğine dair bir onay olmayıp, personelin görevinden dolayı veya görevi sırasında bir

yaralanmaya, kazaya veya saldırıya uğradığının tespiti niteliğinde bir onaydır.

Bu durumda; bu onay ile istisna hükmü kapsamında aktif çalışmada bulunmadığı halde aktif çalışmış sayılan raporlu personelin raporlu olduğu sürelerde ek ödemesinin yapılmasının sağlandığı, söz konusu onayın personelin aldığı sağlık raporunun görevi sırasında veya görevinden dolayı uğradığı bir kaza ya da saldırıdan kaynaklandığını tanımlama niteliğinde olduğu,hekim raporunu tıbbi açıdan onaylama anlamına gelmediği içinhastane yöneticisinin onaylama yetkisi kapsamında bulunduğu dikkate alındığında, dava konusu düzenlemede hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinin “İnceleme heyetlerinin yapısı, çalışma usul ve esasları Kurumca çıkarılacak yönerge ile belirlenir” şeklindeki ikinci cümlesinin iptali istemi yönünden:**

Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinde, “Tabiplerce gerçekleştirilen tabip muayene ve girişimsel işlemleri incelemek amacıyla birliğe bağlı her bir sağlık tesisinde inceleme heyeti oluşturulur. İnceleme heyetlerinin yapısı, çalışma usul ve esasları Kurumca çıkarılacak yönerge ile belirlenir. Gerekli hallerde Kurum ve birlik bünyesinde de inceleme heyeti oluşturulabilir. Aynı ödeme dönemi için birlik bünyesindeki inceleme heyeti tarafından değerlendirme yapılması halinde bu değerlendirme sonuçları, Kurum bünyesindeki inceleme heyeti tarafından değerlendirme yapılması halinde de bu heyetin değerlendirme sonuçları esas alınır. İnceleme heyetinin raporuna istinaden hakkında disiplin soruşturması açılıp, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125. maddesine göre cezalandırılanlardan; uyarma cezası alanlara bir ay, kınama cezası alanlara iki ay, aylıktan kesme cezası alanlara üç ay, kademe ilerlemesinin durdurulması cezası alanlara altı ay süreyle ek ödeme yapılmaz. Ek ödeme yapılmaması işlemine, kesinleşen cezanın ilgiliye tebliğ tarihinden itibaren başlanır.” kuralına yer verilmiştir.

Davacılar söz konusu düzenlemenin; bugüne kadar henüz bir Yönerge yayımlanmadığı, 209 sayılı Kanunun 5. maddesi ile verilen Yönetmelik çıkarma yetkisinin teknik konulara ilişkin olmadığı hallerde yönetmelik dışında daha alt düzenleyici işlem tesis etmek yoluyla kullanılmasının Anayasa'ya aykırılık teşkil edeceğini ileri sürerek iptalini istemektedir.

Anılan kural uyarınca, yapısı, çalışma usul ve esasları yönerge ile belirlenecek olan inceleme heyeti;tabiplerin muayene ve girişimsel işlemlerini incelemekle görevli bir kurul olup, bu kurulun raporları tabipler hakkında açılacak disiplin soruşturmalarınındayanağını oluşturmaktadır.

15/02/2013 günlü ve 459 sayılı Bakan Onayı ile 01/01/2013 tarihinden itibaren yürürlüğe

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

giren Girişimsel İşlemler Yönergesi ile inceleme heyetinin yapısı, çalışma usul ve esasları kurala bağlanmış olup, inceleme heyetinin girişimsel işlemler ile ilgili şikayet ve itirazları inceleyerek karara bağlayacağı, girişimsel işlemlerde usulsüzlük olduğunun tespit edilmesi halinde başhekimlik tarafından soruşturma başlatılabileceği, başhekimin inceleme heyeti raporlarının uygulanmasından sorumlu olduğu belirtilmiştir.

Tabiplerin girişimsel işlemlerinin düzenlendiği Yönerge'nin konusunun tıbbi-teknik mahiyette olduğu ve başlıbaşına özel ve teknik incelemeye ve bu inceleme sonucuna göre ek ödeme hakkının objektif ve hakkaniyete uygun bir şekilde belirlenmesine yönelik olduğu, dayanağı Yönetmeliğe ve 209 sayılı Kanunun belirlediği esasa ve hizmet gereklerine uygun bulunan Yönerge ile "spesifik" bir konunun düzenlenmesinin idari işleyişi de kolaylaştıracağı dikkate alındığında, "İnceleme heyetlerinin yapısı, çalışma usul ve esasları Kurumca çıkarılacak yönerge ile belirlenir." kuralında Kanuna ve hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesinde yer alan "İnceleme heyetinin raporuna istinaden hakkında disiplin soruşturması açılıp, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125 inci maddesine göre cezalandırılanlardan; uyarma cezası alanlara bir ay, kınama cezası alanlara iki ay, aylıktan kesme cezası alanlara üç ay, kademe ilerlemesinin durdurulması cezası alanlara altı ay süreyle ek ödeme yapılmaz. Ek ödeme yapılmaması işlemine, kesinleşen cezanın ilgiliye tebliğ tarihinden itibaren başlanır." ibaresi yönünden:**

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125. maddesinde disiplin suçları ile bu suçlara karşılık verilecek disiplin cezaları sayma yolu ile belirlenmiş bulunmaktadır.

Dava konusu Yönetmeliğin dayanağını oluşturan 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. maddesinin 1. fıkrasında personele ek ödeme yapılırken esas alınacak kriterler arasında disiplin kriterine yer verilmemiştir.

Bu itibarla, disiplin cezasına konu eylemler için uygulanacak yaptırımların 657 sayılı Kanunla belirlendiği; idari düzenlemeyle disiplin cezasının yanında aynı eylemden dolayı bir de gelir mahrumiyetine yol açacak biçimde ikinci kez yaptırım uygulanması niteliğinde düzenleme yapılmasına olanak tanıyan bir hükmü gerek 657 ve gerekse 209 sayılı Kanunda yer almadığı dikkate alındığında, disiplin cezası alan personelin belli bir süre ek ödemediği yararlandırılmamasına ilişkin dava konusu Yönetmelik hükmünde hukuka uygunluk

bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (ı) bendinin iptali istemi yönünden:**

Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (ı) bendinde; "25/6/2001 tarihli ve 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanunu'nun 18. maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca haftada bir gün izinli sayılan yönetim kurulu üyeleri, izinli sayıldığı bu günlerde sağlık tesisi puan ortalaması esas alınarak değerlendirilir." 5. maddenin 1. fıkrasının (a) bendinde: "Ek ödeme, personele sağlık tesisine fiilen katkı sağladığı sürece verilebilir", 4. maddesinin h bendinde; "girişimsel işler; tabip muayene ve girişimsel işlemler puanına esas olan işlemleri," y) bendinde; "mesai içi sağlık tesisi puan ortalaması; sağlık tesisinde her tabip için ayrı ayrı hesaplanan mesai içi tabip muayene ve girişimsel işlemler puanları toplamının, tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı hesaplanan tabiplerin mesai içi aktif çalışılan gün katsayılarının ( asistanlar dahil) bölünmesi ile elde edilen puanı ifade edeceği" kuralı yer almıştır.

Anayasamızın "Sendika Kurma Hakkı" başlıklı 51. maddesinde, kamu görevlilerinin de sendika kurma hakkı güvence altına alınmış; 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları ve Toplu Sözleşme Kanunu'nun "Sendika üyelerinin ve yöneticilerinin güvencesi" başlığını taşıyan 18. maddesinde ise, kamu görevlilerinin, iş saatleri dışında veya işverenin izni ile iş saatleri içinde sendika veya konfederasyonların 4688 sayılı Kanunda belirtilen faaliyetlerine katılmalarından dolayı farklı bir işleme tâbi tutulamayacağı ve görevlerine son verilemeyeceği, kamu işverenin kamu görevlileri arasında sendika üyesi olmaları veya olmamaları nedeniyle bir ayırım yapamayacağı, sendika veya konfederasyonu ilk genel kurula kadar sevk ve idare edecek yönetim kurulu üyeleri ile genel kurulda yönetim kuruluna seçilenlerin ve sendika şube yönetim kurulu üyelerinin seçildikleri tarihten itibaren durumlarını en geç otuz gün içinde kurumlarına yazılı olarak bildirecekleri, söz konusu yöneticilerin sendika tüzüğünde belirtilen hükümlere göre, ayrıca yazılı talepte bulunmaları halinde bu görevleri süresince aylıksız izine ayrılacakları, talepte bulunmayanların ise kurumlarındaki görevlerine devam edecekleri, izine ayrılmayan yönetim kurulu üyelerinin haftada bir gün kurumlarından izinli sayılacakları belirtilmiştir.

Davacılar tarafından, dava konusu Yönetmelik kuralı uyarınca, sendika yönetim kurulu üyelerinin izinli sayıldıkları güne ilişkin döner sermaye ek ödemelerinin, performans puanları yerine sağlık tesisi puan ortalaması esas alınarak hesaplanmakta olduğu; böylece, sendika kurma hakkının bir parçası olan sendika yönetiminde yer almaları nedeniyle daha düşük ek ödemeden yararlandırılmakta oldukları için ayrımcılığa uğradıklarını, bu durumun örgütlenme özgürlüğüne

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

açıkça aykırılık oluşturduğunu ileri sürerek dava konusu düzenlemenin iptaline karar verilmesi istenilmektedir.

Yönetmelik hükümlerinin birlikte incelenmesinden; ek ödemenin, personele sağlık tesisine fiilen katkı sağladığı sürece ödenebileceği, sağlık tesisinde fiilen çalışantabip sınıfı personelden girişimsel işlemi bulunanların kendi tabip muayene ve girişimsel işlem puanı üzerinden, diğer personelin ise sağlık tesisi puan ortalaması üzerinden ek ödeme aldığı halde sendika izni kapsamında haftada bir gün izinli sayılan personel çalışmış kabul edilmek suretiyle ek ödemedен mahrum kalmamaları için sağlık tesisi puanı üzerinden ek ödeme yapılabileceğinin düzenlendiği, böylece tabip sınıfı personele sendika izni kapsamında görevlendirilmesi halinde girişimsel işlem puanı elde etmesine gerek kalmaksızın sağlık tesisi puan ortalaması üzerinden ek ödeme yapılması yönünde söz konusu personel lehine bir istisna getirildiği anlaşılmaktadır.

Bu durumda, söz konusu kuralın, sendika yönetiminde yer alması nedeniyle personeli daha düşük ek ödemedен yararlanarak Anayasa ile güvence altına alınan sendikal örgütlenme hakkını kullanmaktan caydırıcı nitelik taşıdığından ve 4688 sayılı Kanun'un 18. maddesi ile belirtilen kamu görevlilerinin sendikal faaliyette bulunmaları nedeniyle farklı bir işleme tabi tutulmamaları yolundaki ilkeye aykırı bulunduğundan bahsedilemeyeceği sonucuna varıldığından, dava konusu düzenlemede hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Yönetmeliğin 6. maddesinin 3. fıkrasının ilk cümlesinde yer alan “ ikinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler başhekim tarafından” ibaresinin iptali istemi yönünden:

Yönetmeliğin “Sağlık Tesislerinde Döner Sermaye Komisyonunun Teşkilî” başlığını taşıyan 6. maddesinin 2. fıkrasında, her bir sağlık tesisinde Yönetmelik kapsamında verilen görevleri yerine getirmek üzere bir döner sermaye komisyonu oluşturulacağı ve bu komisyonun üyelerinin; hastane yöneticisi, başhekim, idari ve mali hizmetler müdürü, sağlık bakım hizmetleri müdürü, dahili ve cerrahi klinikleri ile laboratuvar ve röntgen birimlerini temsilen birer sorumlu uzman tabip, üçüncü basamak sağlık tesislerinde ise birer eğitim sorumlusu/eğitim görevlisi veya uzman tabip, bir pratisyen tabip, bir asistan, bir diş tabibi, bir sağlık lisansiyeri (psikolog, diyetisyen, fizyoterapist, sosyal hizmet uzmanı, biyolog gibi), bir sağlık hizmetleri sınıfı temsilcisi (hemşire, ebe veya sağlık memuru gibi), bir teknik hizmetler sınıfı temsilcisi, bir yardımcı hizmetler sınıfı temsilcisi, bir genel idare hizmetleri sınıfı temsilcisi, Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı tarafından sağlık ve sosyal hizmetler kolunda faaliyet gösteren sendikalardan o kurumda en çok üyeye sahip sendikanın

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

temsilcisi olduğu belirtilmiş; anılan maddenin 3. fıkrasında, döner sermaye komisyonu üyesi uzman tabiplerin, pratisyen tabip, asistan ve dış tabibinin başhekim tarafından seçileceği; sağlık lisansiyeri vesağlık hizmetleri, teknik hizmetler, yardımcı hizmetler ile genel idare hizmetleri sınıfı temsilcilerinin ise ilgili personelin kendi aralarında yapacağı seçimle belirleneceği ve ayrıca her üye için bir yedek üye seçileceği, seçimin usul ve esaslarının hastane yöneticisi tarafından yazılı olarak belirlenerek ilgili personele duyurulacağı kurala bağlanmıştır.

Anılan maddede yapılan düzenleme uyarınca, döner sermaye komisyonunun ilk dört üyesinin atanmış personelden oluştuğu, tabip kökenli komisyon üyesi personelin başhekim tarafından seçildiği, tabip kökenli personel dışında kalan sağlık tesisi çalışanlarının ise döner sermaye komisyonuna kendilerini temsilen katılacak üyeyi kendilerinin seçtikleri görülmektedir.

31.10.2012 tarihli ve 3131 sayılı Bakan onayı ile yürürlüğe konulan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu Taşra Teşkilatı Çalışma Usul ve Esasları Hakkında Yönergenin, 17. maddesinde, başhekimin görevleri sayma yoluyla belirtilmiş; bunlar arasında döner sermaye komisyonu üyesi tabiplerin seçimine ilişkin bir düzenleme yer almamıştır.

Bu durumda, tabipler dışında kalan sağlık personelinin döner sermaye komisyonuna kendileri adına katılacak üyeyi seçmelerine olanak tanınmış iken, tabipler adına katılacak üyenin başhekim tarafından seçilmesi yolundaki dava konusu düzenlemenin; başhekimin görev tanımında böyle bir görevinin de yer almadığı dikkate alındığında, objektif kriterlere dayanmadığı, eşit konumda olanlar arasında eşitsizliğe yol açtığı ve hukuka aykırı olduğu sonucuna varılmıştır.

Dava konusu Yönetmeliğin 4. maddesinin (ç) bendinde yer alan birim performans katsayısı ile aynı maddenin (z) bendinin (çç) alt bendinde yer alan sağlık tesisi kalite katsayısı tanımının; 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesinin; 5. maddesinin 1. fıkrasının (ç) bendinin; 8. maddesinin 1. fıkrasının son cümlesinin; Yönetmelik ekindeki Ek-2 sayılı çizelgenin üçüncü satırındaki "dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve 1,30 katsayısının, Ek-2 sayılı çizelgedeki hizmet alanı-kadro unvan katsayılarının 4. satırında tabip ve dış tabipleri için 1,10, 7. satırındaki özellikli ünitelerde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için 1,20, 8. satırında ilk ve acil yardım hizmetlerinde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için 1,40 ve aynı çizelgenin 9. satırında belirlenen 0,80 katsayılarının; Ek-3 sayılı çizelgenin 5, 6, 7, 8 ve 9. satırlarında başasistanlar ve uzmanlar için belirlenen katsayıların, 10. satırda yer alan

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

"dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve 1,30 katsayısının, 11. ve 12. satırlarında yer alan 1,10 katsayısının, 13. satırındaki 0,80 katsayısının, 14, 15, 16 ve 17. satırlarında yer alan katsayıların ve Ek-5 sayılı çizelgenin 6. satırında tıpta uzmanlık eğitiminde görev alan başasistanlar ve uzman hekimlere yer verilmemesine ilişkin eksik düzenlemenin iptali istemine gelince:

209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları İle Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. maddesinin 1. fıkrasında yer alan, sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri de dikkate alınmak suretiyle, bu ödemenin oranı ile esas ve usûllerinin; 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 Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikle belirleneceği yolundaki hükümlerle verilen yetki kapsamında çıkarılan dava konusu Yönetmeliğin anılan düzenlemelerinde de mevzuata ve hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; 14.2.2013 tarihli ve 28559 (Mükerrer) sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin dava konusu 5. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesinin ve 6. maddesinin 3. fıkrasının ilk cümlesinde yer alan "ikinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler Başhekim tarafından" ibaresinin **İPTALİ**; Yönetmeliğin 4. maddesinin (ç), (m), (n), (o), (ö), (p), (r), (s), (t) bentleri ile (z) bendinin (çç) alt bendinin; 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesinin, (b) bendinin ikinci cümlesinin, (ç) ve (ı) bentlerinin; 8. maddesinin birinci fıkrasının son cümlesinin; 9., 10. ve 11. maddelerinin ikinci fıkralarının; Yönetmelik ekindeki Ek-2 sayılı çizelgenin üçüncü satırındaki "dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve 1,30 katsayısının; EK-2 sayılı çizelgedeki hizmet alanı-kadro unvan katsayılarının 4. satırında tabip ve diş tabipleri için 1,10, 7. satırındaki özellikli ünitelerde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için 1,20, 8. satırında ilk ve acil yardım hizmetlerinde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için 1,40 ve aynı çizelgenin 9. satırında belirlenen 0,80 katsayılarının, Ek-3 sayılı çizelgenin 5, 6, 7, 8 ve 9. satırlarında başasistanlar ve uzmanlar için belirlenen katsayıların; 10. satırda yer alan "dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve 1,30 katsayısının; 11. ve 12. satırlarında yer alan 1,10 katsayısının; 13. satırındaki 0,80 katsayısının; 14, 15, 16 ve 17. satırlarında yer alan katsayıların ile ek puan tablosuna ilişkin Ek-5 sayılı çizelgenin 6. satırında tıpta uzmanlık eğitiminde görev alan başasistanlar ve uzman



hekimlere yer verilmemesine ilişkin eksik düzenlemenin iptali istemi yönünden **DAVANIN REDDİ** gerektiği, düşünülmektedir.

### TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onbirinci Dairesince, duruşma için önceden belirlenen 28.12.2016 tarihinde, davacıları temsilen Av. Mustafa Güler'in geldiği, davalı Sağlık Bakanlığını temsilen gelen olmadığı, davalı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumunu temsilen Hukuk Müşavirleri Ayfer Özbek ve MelahatElmas Gazi'nin geldiği; Danıştay Savcısı Nilüfer Yılmaz'ın dosya içerisinde mevcut düşüncesinin taraflara usulüne uygun olarak tebliğ edildiği, kendisinin Ankara Bölge İdare Mahkemesi Üyeliğine atanması nedeniyle Danıştay Savcısı Nilüfer Yılmaz'ın yazılı düşüncesini okumak üzere Danıştay Savcısı Şenol Bolat'ın katılımıyla duruşmaya başlandı. Taraflara usulüne uygun söz verilip dinlenildikten ve Danıştay Savcısının düşüncesi alınarak, taraflara son kez söz verildikten sonra duruşmaya son verildi. Dosya incelenerek, işin gereği görüldü:

Üye Mahmut Doğan'ın, Türk Tabipleri Birliği ileTürkDişhekimleri Birliği'nin üyeleri, organları ve bu üyelerin hak ve menfaatleri arasında maddi ya da hukuki yönden bir bağıllık ya da sebep sonuç ilişkisi bulunmaması nedeniyle Türk Tabipleri Birliği ve TürkDişhekimleri Birliği tarafından 14.02.2013 tarihli ve 28559 mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin ilgili maddelerinin iptali istemiyle tek dilekçe ile açılan davada, 2577 sayılıİdari Yargılama Usulü Kanunu'nu 5. maddesi uyarınca **dava dilekçesinin reddine** karar verilmesi gerektiği yolundaki usule ilişkin azlık oyuna karşılık, oyçokluğu ile işin esasına geçildi:

Dava, davacılar tarafından, 14.02.2013 tarihli ve 28559 (mükerrer) sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin "Tanımlar" başlıklı 4. maddesinin birinci fıkrasının (ç), (m), (n), (o), (ö), (p), (r), (s) ve (t) bentleri ile (z) bendinin (çç)alt bendi, 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesinin, (b) bendinin ikinci ve beşinci cümlesinin, (ç) ve (ı) bendinin; 6. maddesinin üçüncü fıkrasının birinci cümlesindeki **"ikinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler Başhekim tarafından"** ibaresinin; 8. maddesinin birinci fıkrasının son cümlesinin; 9, 10. ve 11. maddelerinin ikinci fıkralarının; İkinci Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarının belirlendiği EK-2 sayılı cetvelin3. satırında, **"...dışında kalan sağlık tesislerinde"** ibaresinin ve bu satırda yer alan (1,30) katsayısının; aynı çizelgenin 4. satırında, tabip ve diş tabipleri için belirlenen (1,10) katsayısının; 7.

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

satırında, yoğun bakım ve benzeri özellikli ünitelerde çalışan temel tıp bilimleri uzmanları ile pratisyen tabipler için belirlenen (1,20) katsayısının; 8. satırında, ilk ve acil yardım servis/polikliniklerinde görev yapan çalışan temel tıp bilimleri uzmanları için belirlenen (1,40) katsayısının; 9. satırında sayılan tabip, dış tabibi, uzman tabip ve uzman dış tabibi ile temel tıp bilimleri uzmanları için belirlenen (0,80) katsayısının; Üçüncü Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarının belirlendiği EK-3 sayılı cetvelin 5., 6., 7., 8. ve 9. satırlarında başasistan, yan dal asistanı ve Klinisyenler (uzman tabip ve yan dal uzman tabipleri) için belirlenen katsayıların; 10. satırında "...dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresinin ve bu satırda yer alan (1,30) katsayısının; 11. ve 12. satırlarında asistan, tabip ve dış tabipleri için belirlenen (1,10) katsayısının; 13. satırında belirlenen (0,80) katsayısının; 14., 15., 16. ve 17. satırda belirlenen (2,40), (1,20) ve (1,40) katsayıların; EK-5 sayılı "Ek Puan Tablosu" nun 6. satırında sayılanlar arasında tıpta uzmanlık eğitiminde görev alan başasistanlar ile uzman hekimlere yer verilmemesine ilişkin eksik düzenlemenin iptali istemiyle açılmıştır.

209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 663 ve 666 sayılı Kanun Hükmünde Kararnameler ile 6354 ve 6428 sayılı Kanunlar ile yapılan değişiklikler de dikkate alınarak dava konusu işlem tarihi itibarıyla yürürlükte bulunan 5. maddesinin **birinci fıkrasında**, ".... 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; **ikinci fıkrasında**, "Bakanlık merkez teşkilatı ile Türkiye Halk Sağlığı Kurumu (laboratuvarlar hariç) ve Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumunun merkez teşkilatında görev yapanlar dışındaki personele, .... döner sermaye gelirlerinden bir ayda yapılacak ek ödemenin tutarı, ilgili personelin bir ayda alacağı aylık (ek gösterge dâhil), yan ödeme ve her türlü tazminat (makam, temsil ve görev tazminatı ile yabancı dil tazminatı hariç) toplamının; eğitim görevlisi ile uzman tabip kadrosuna atanan profesör ve doçentlerde yüzde 800'ünü, uzman tabip ve tıpta uzmanlık mevzuatında belirtilen dallarda bu

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

mevzuat hükümlerine göre uzman olanlar ile uzman dış tabiplerinde yüzde 700'ünü, pratisyen tabip ve dış tabiplerinde yüzde 500'ünü, idarî sağlık müdür yardımcısı, idari halk sağlığı müdür yardımcısı, hastane müdürü ve eczacılarda yüzde 250'sini, başhemşirelerde yüzde 200'ünü, diğer personelde ise yüzde 150'sini geçemez. İşin ve hizmetin özelliği dikkate alınarak yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, ameliyathane, enfeksiyon, özel bakım gerektiren ruh sağlığı, organ ve doku nakli, acil servis ve benzeri sağlık hizmetlerinde çalışan personel için yüzde 150 oranı, yüzde 200 olarak uygulanır. Nöbet hizmetleri hariç olmak üzere mesai saatleri dışında gelir getirici çalışmalarından doğan katkılarına karşılık olarak tabip, dış tabibi ve tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlara bu fıkradaki oranların yüzde 30'unu, diğer personele yüzde 20'sini geçmeyecek şekilde ayrıca ek ödeme yapılır. Sözleşmeli olarak istihdam edilen personele yapılacak ek ödemenin tutarı ise, aynı birimde aynı unvanlı kadroda çalışan ve hizmet yılı aynı olan emsali personel esas alınarak belirlenir ve bunlara yapılacak ek ödeme hiçbir şekilde emsaline yapılabilecek ek ödeme üst sınırını geçemez. Bu fıkra uyarınca personele her ay yapılacak ek ödeme net tutarı, 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin ek 9 uncu maddesi uyarınca kadro ve görev unvanı veya pozisyon unvanı itibarıyla belirlenmiş olan ek ödeme net tutarından az olamaz. Bu madde uyarınca yapılacak ödeme sigorta prim kesintisine tabi tutulmaz." kuralına; **yedinci fıkrasında**, "04.11.1981 tarihli ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu'nun 38 inci maddesine göre Sağlık Bakanlığı merkez teşkilatı ve bağlı sağlık kurum ve kuruluşlarında görevlendirilenler, aynı maddede belirtilen ilave ödemelerden yararlanmamak kaydıyla, Bakanlık merkez veya bağlı sağlık kurum ve kuruluşlarında görev yaptıkları unvan için belirlenen ek ödemedan faydalandırılır. Sağlık kurum ve kuruluşlarında ihtiyaç duyulması halinde, ilgilinin isteği ve kurumlarının muvafakatiyle diğer kamu kurum ve kuruluşlarında görevli sağlık personeli haftanın belirli gün veya saatlerinde veyahut belirli vakalar ve işler için görevlendirilebilirler. Yıl veya ay itibarıyla belirli bir süre için görevlendirme halinde bu kişilere, sadece görevlendirildikleri sağlık kuruluşundaki döner sermaye işletmesinden ödeme yapılır. Belirli bir vaka ve iş için görevlendirilenlere ise, kadrosunun bulunduğu kurumdaki döner sermaye işletmesinden yapılan ödemenin yanı sıra, katkı sağladıkları vaka ve iş dolayısıyla görevlendirildiği sağlık kuruluşundaki döner sermaye işletmesinden, birinci ve ikinci fıkra esasları çerçevesinde ve toplamda tavan oranları geçmemek üzere döner sermayeden ek ödeme yapılır. Bu görevlendirmeye ilişkin usûl ve esaslar Sağlık Bakanlığınca belirlenir." kuralına yer verilmiştir.

Yukarıda açık metinlerine yer verilen 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrası ile

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

verilen yetkiye dayanılarak, Sağlık Bakanlığınca hazırlanan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik, 14.02.2013 tarihli ve 28559 (mükerrer) sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak, 01.01.2013 tarihinden geçerli olmak üzere yayımı tarihinde yürürlüğe girmiş; bu Yönetmeliğin 1. maddesinde, 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 belirtilmiş ve aynı Yönetmeliğin Tanımlar başlıklı **4. maddesinin birinci fıkrasının;**

(ç) bendinde, "**Birim performans katsayısı:** Sağlık tesislerinde görev yapan personelin görev yaptığı birim için Kurum tarafından çıkarılacak yönerge ile belirlenen ve personele ödenecek ek ödemenin hesaplanmasında kullanılacak olan (0) ilâ (1) arasında değişen katsayısı,

(m) bendinde, "**Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı:** "O dönem içinde sınırları Hastane Yöneticisi tarafından belirlenen mesai dışı çalışma günlerinde çalışılan günlerin, mesai dışı olarak belirlenen günlere bölünmesi sonucu bulunan katsayısı,"

(n) bendinde, "**Mesai dışı çalışılmayan günler:** "O dönem içinde sınırları Hastane Yöneticisi tarafından belirlenen mesai dışı çalışma günlerinde çalışılmayan günleri,"

(o) bendinde, "**Mesai dışı çalışma:** "Mesai saatleri içinde yapılan çalışmalar ile nöbet ve icap nöbetlerinde yapılan çalışmalar hariç, sınırları Hastane Yöneticisi tarafından belirlenen çalışma günlerinde yapılan çalışmaları,"

(ö) bendinde, "**Mesai dışı dönem ek ödeme katsayısı:** Sağlık tesislerinde, 8 inci maddeye göre tespit edilen mesai dışı dağıtılacak döner sermaye miktarının, mesai dışı sağlık tesisi toplam puanına bölünmesi sonucu bulunan katsayısı,

(p) bendinde, "**Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması:** "Üçüncü basamak sağlık tesislerinde bir klinikte çalışan tabiplerin mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanlarının toplamının, o klinikte çalışan asistanlar dâhil, tabiplerin mesai dışı aktif çalışılan gün katsayılarının toplamına bölünmesi sonucu bulunan puanı,"

(r) bendinde, "**Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması:** "Sağlık tesislerinde her bir tabip için ayrı ayrı hesaplanan mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanları toplamının,

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

mesai dışında çalışan ve tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı hesaplanan tabiplerin mesai dışı aktif çalışma gün katsayılarının toplamına (asistanlar dâhil) bölünmesi ile elde edilen puanı,"

(s) bendinde, **Mesai dışı sağlık tesisi toplam puanı:** "Birliğe bağlı her bir sağlık tesisinde mesai dışı çalışan tüm personelin mesai dışı net performans puanlarının toplamını,"

(t) bendinde, **"Mesai içi çalışılmayan günler:** Resmî tatil günleri, nöbet izinleri ile görevi sırasında veya görevinden dolayı bir kazaya, yaralanmaya veya saldırıya uğrayanların bu durumlarını sağlık raporuyla belgelendirmesi ve hastane yöneticisinin onaylaması halinde kullandıkları hastalık izin süreleri hariç olmak üzere tüm çalışılmayan günleri,"

(z) bendinin, (çç) alt bendinde, **"Sağlık tesisi kalite katsayısı:** Kurum tarafından yayımlanacak yönerge ile belirlenecek usul ve esaslara göre hesaplanan ve sağlık tesislerinde dağıtılabilecek döner sermaye tutarının belirlenmesinde kullanılacak olan (0) ilâ (1) arasında değişen katsayıyı,"

İfade eder şeklinde tanımlanmıştır.

Uyuşmazlık, **Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendi yönünden incelendiğinde;**

Dava konusu Yönetmeliğin "Tanımlar" başlıklı 4. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendinde yer alan "birim performans katsayısı" tanımının iptali istemiyle açılan davada,

Dairemizin 23.12.2015 tarihli ve E:2013/1008; K:2015/6514 sayılı kararı ile "209 sayılı Kanunun 5. maddesiyle, davalı idareye ek ödemenin oran ve miktarı ile bu ödemeye ilişkin usul ve esasları belirleme ve düzenleme yetkisi "**yönetmelik**"e verilmiş iken, bu yetkinin "**yönerge**" ile düzenlenmesi hukuka uygun bulunmayarak, "**birim performans katsayısı**"nın Kurum tarafından çıkarılacak yönerge ile belirlenmesine ilişkin düzenleme ve 209 sayılı Kanun'da yer almayan disiplin cezası kriteri esas alınarak disiplin cezası alan personelin belirlenen süreler kadar ek ödemediği yararlandırılmamasına ilişkin düzenlemede hukuka uygunluk bulunmadığı" gerekçesiyle anılan düzenlemenin iptaline karar verilmiş olduğundan, iptali istenilen aynı düzenleme hakkında ayrıca karar verilmesine yer bulunmamaktadır.

**Aynı Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (m), (n), (o), (ö), (p), (r), (s) bentleri ile 9., 10. ve 11. maddelerinin ikinci fıkraları yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (m) ilâ (s) bentlerinde mesai dışı çalışmaya ilişkin düzenlemelere; Yönetmeliğin 9., 10. ve 11. maddelerinin ikinci fıkralarında, "**ek ödeme hesabına**" yer verildiğinden, anılan düzenlemeler birlikte incelenmiştir.

Yönetmeliğin "**İkinci basamak sağlık tesislerinde net performans puanının hesaplanması**" başlıklı 9. maddesinin ikinci fıkrasında; "(2) Mesai dışı çalışan personelin net performans puanları aşağıdaki şekilde hesaplanır.

a) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunan uzman tabip, tabip, uzman dış tabibi ve dış tabipleri: Net performans puanı = Mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı.

b) Enfeksiyon hastalıkları ve klinik mikrobiyoloji uzmanları: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

c) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunmayan biyokimya ve mikrobiyoloji laboratuvar hizmetlerinde çalışan uzman tabipler ile tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlar: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

ç) Sağlık tesisi puan ortalamasından ek ödeme alacak tabipler: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

d) Diğer personel (tabip dışı personel): Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı."

**"Üçüncü basamak sağlık tesislerinde net performans puanının hesaplanması"** başlıklı 10. maddesinin ikinci fıkrasında; "(2) Mesai dışı çalışan personelin net performans puanları aşağıdaki şekilde hesaplanır.

a) Bir kliniğe bağlı olarak çalışanlar:

1) Eğitim sorumlusu, eğitim görevlisi, başasistanlar ve uzman tabipler: Net performans puanı = [((Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x 0,75) + (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x 0,25)) x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı] + [(Mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı – (Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı)) x 0,5].

2) Asistanlar (laboratuvar hizmetlerinde çalışan asistanlar hariç): Net performans puanı = [(Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x 0,25) + (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

0,75]] x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

3) Yan dal asistanları:Net performans puanı = ((Mesai dışı klinik hizmet puan ortalaması x 0,60) + (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x 0,40)) x Hizmet alanı- kadro-unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

b) Bir kliniğe bağlı olarak çalışmayanlar:

1) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunan uzman tabip, tabip, uzman dış tabibi ve dış tabipleri:Net performans puanı = (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı) + [((Mesai dışı tabip muayene ve girişimsel işlem puanı – (Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı)) x 0,5].

2) Sağlık tesisi puan ortalamasından ek ödeme alacak tabipler:Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

3) Enfeksiyon hastalıkları ve klinik mikrobiyoloji uzmanları: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

4) Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunmayan biyokimya ve mikrobiyoloji laboratuvar hizmetlerinde çalışan uzman tabipler ile tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlar: Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Kriter katsayısı x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı.

c) Diğer personel (tabip dışı personel): Net performans puanı = Mesai dışı sağlık tesisi puan ortalaması x Hizmet alanı-kadro unvan katsayısı x Mesai dışı aktif çalışılan gün katsayısı."

**"Ödenecek net ek ödeme tutarı"** başlıklı 11. maddesinin ikinci fıkrasında;" (2) Mesai dışı ödenecek brüt ek ödeme tutarı ise mesai dışı net performans puanının mesai dışı dönem ek ödeme katsayısı ile çarpımı sonucu bulunur. Bu tutar mesai dışı tavan ek ödeme tutarını geçemez. Tavan ek ödeme tutarını aşmayacak şekilde belirlenen mesai dışı brüt ek ödeme tutarından gelir vergisi ve damga vergisi düşülerek ödenecek net ek ödeme tutarı bulunur."düzenlemelerine yer verilmiştir.

209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. maddesinin ikinci fıkrasının ikinci cümlesinde,"Nöbet hizmetleri hariç olmak üzere mesai saatleri dışında gelir getirici

T.C.  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

çalışmalarından doğan katkılarına karşılık olarak profesör, doçent ve eğitim görevlilerine bu fıkradaki oranların yüzde 50'sini, tabip, diş tabibi ve tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlara bu fıkradaki oranların yüzde 30'unu, diğer personele yüzde 20'sini geçmeyecek şekilde ayrıca ek ödeme yapılır." kuralına yer verilmiş olup; bu düzenleme ile 30.01.2010 tarihli ve 27478 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "5947 sayılı Üniversite ve Sağlık Personelinin Tam Gün Çalışmasına ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun" ile yapılan düzenlemelere uyumlu hale getirildiği anlaşılmaktadır.

209 sayılı Kanun'da; **mesai dışı çalışma**, nöbet ve icap nöbeti dışında yapılan çalışmalar olarak tanımlanmış; 28.02.2013 tarihli Bakanonayı yürürlüğe konulan "**Yeni Ek Ödeme Yönetmeliği**" konulu **2013/2 sayılı Genelge** ile personelin isteği doğrultusunda, mesai dışı çalışma yapacak personele ilişkin çalışma listesinin hazırlandığı; mesai dışı çalışma uygulamasına katılacak tabiplerin ve çalışma saatlerinin düzenlenmesi hususunda hizmet gerekleri ve kapasiteye bağlı olarak bulunduğu ayın başında hastane yöneticisi tarafından belirlendiği anlaşılmaktadır.

Bu duruma göre mesai dışı çalışma, ilgili sağlık personelinin tamamen isteğine bağlı bir çalışma olduğu, personelden bu yönde bir isteğin gelmemesi halinde mesai dışı çalışma mecburiyetinin bulunmadığı, mesai dışı uygulama ile mesai dışında hastalara sağlık hizmeti verilmek suretiyle sağlık hizmetinin daha etkin ve verimli bir şekilde sunulması ve bu şekilde hastaların sağlık hizmetlerine kolayca ulaşabilmeleri, ihtiyaç duyulan sağlık hizmet talebinin öncelikle karşılanmasının amaçlandığı anlaşıldığından, anılan düzenlemenin Anayasanın 18. maddesinde ifadesini bulan angarya yasağı kapsamında değerlendirilemeyeceği açıktır.

Öte yandan, mesai dışı çalışmaların, ikinci ve üçüncü basamak sağlık tesisleri için farklı düzenlendiği, mesai dışı çalışmalardan kaynaklı ek ödeme hesaplamaların mesai içi çalışmalardan farklı olması gerektiğinde kuşku yeri bulunmadığından, iptali istenilen Yönetmelik kuralları ile mesai dışı çalışmaya ilişkin hususlara açıklık getirilmiş olup, anılan düzenlemelerin dayanağı ve üst normu olan 209 sayılı Kanun hükümlerine aykırılık görülmemiştir.

**Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (t) bendi yönünden incelendiğinde;**

Dava konusu Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (t) bendinde yer alan "**Mesai içi çalışılmayan günler**" e ilişkin düzenlemeyle, mesai içi çalışılmayan günlerin tanımı ile birlikte mesai içi çalışılmayan günlere getirilen istisnalar belirlenmiştir.

Yönetmelik kapsamında bulunan personelin görevi sırasında veya görevinden dolayı bir kazaya, yaralanmaya veya saldırıya uğrayanların bu durumlarını sağlık raporuyla belgelendirmesi



T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

ve hastane yöneticisinin onaylaması halinde kullandıkları hastalık izin sürelerinde ilgili personele fiilen katkı sağlayan personel gibi ek ödemededen yararlanmalarına olanak sağlanarak bu durumda olanların ek ödemededen yararlanabilmesi, söz konusu raporun hastane yöneticisi tarafından uygun görülerek onaylanmış olmasına bağlanmıştır.

Hekimler tarafından verilen raporların tıbbi değerlendirmesinin sadece bu konuda yetkili hekimler veya sağlık kurullarınca yapılacağı tartışmasız olduğundan, raporun hastane yöneticisi tarafından onaylanması, hekim raporunun tıbbi açıdan içeriği, süresi veya geçerliliğine dair bir onay olmayıp, söz konusu raporun personelin görevinden dolayı veya görevi sırasında bir yaralanmaya, kazayaveyasaldırı üzerine alındığının tespitine ilişkin başka bir deyimle idari denetim niteliğinde bir onay olduğu sonucuna ulaşıldığından, dava konusu düzenlemede yer alan ve iptali istenilen düzenlemede hukuka aykırılık görülmemiştir.

**Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (z) bendinin (çç) alt bendi yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin4. maddesininbirincifıkrasının (z) bendinde yer alan "**Mesai içi sağlık tesisi toplam puanı**" tanımıyla; Sağlık tesislerinde mesai içi çalışan tüm personelin mesai içi net performans puanlarının toplamına"

"(çç) alt bendinde yer alan "**Sağlık tesisi kalite katsayısı**" tanımı ile Kurum tarafından yayımlanacak "**yönerge**" ile belirlenecek usul ve esaslara göre hesaplanan ve sağlık tesislerinde dağıtılabilir döner sermaye tutarının belirlenmesinde kullanılacak olan (0) ilâ (1) arasında değişen katsayıya"

İlişkin açıklamalara yer verilmiş olup; bu bent ile verilen yetkiye dayanılarak;

"Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinin Kalite Katsayısının Belirlenmesine İlişkin Yönerge" hazırlanmış ve14.02.2013 tarihliBakanonayı ile 01.01.2013 tarihinden itibaren geçerli olmak üzere yürürlüğe konulmuştur.

Anılan Yönerge ile Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna bağlı kurumlarda sağlık hizmetlerinde kalitenin artırılmasının amacıyla belirlenmiş olan kalite kriterlerinin periyodik olarak sorgulanması ve bunun sonucu olarak kurumsal performans üzerinde etkili olan uygulamaların değerlendirilmesi ve kurumlardaki sağlık hizmetlerinde sürekli iyileştirmenin yapılarak, vatandaşlara sunulan sağlık hizmetlerinin hasta memnuniyetini en üst düzeye taşıyacak şekilde verilebilmesini temin amacıyla ölçülmekte olan "**kalite standartları katsayısı**" ve "**memnuniyet katsayısı**"nın personelin performansı ile birleştirildiği, böylece sağlık hizmetlerinde kalite, verimlilik,

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

etkililik, hasta memnuniyeti, çalışanların finansal açıdan teşviki, çalışanların memnuniyeti ve sistemin performansının izlenip değerlendirilmesine yönelik düzenlemede mevzuata aykırılık bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesi yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde "**Ek ödeme, personele sağlık tesisine fiilen katkı sağladığı sürece verilebilir (birinci cümle)**". Sağlık tesisinin o dönemde elde ettiği gayrisafi hasıllardan öncelikle Hazine payı, 24.05.1983 tarihli ve 2828 sayılı Sosyal Hizmetler Kanununun 18 inci maddesinin birinci fıkrasının (k) bendi gereğince ayrılacak pay ile Bakanlık merkez payı ayrıldıktan sonra kalan miktar, 209 sayılı Kanunun 5 inci maddesinin üçüncü fıkrasında belirlenen oranları geçmemek üzere personele ek ödeme olarak dağıtılabilir. Bağış, faiz, kira gelirinden elde edilen döner sermaye gelirleri hiçbir şekilde personele ek ödeme olarak dağıtılamaz."düzenlemesine yer verilmiştir.

Nitekim, 209 sayılı Kanun kapsamında yapılan ek ödemeler, performansa dayalı olarak, 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 belirlenmektedir.

209 sayılı Kanun'un 5. maddesinde yer alan "**personelin katkısıyla elde edilen**" ibaresi, her ne kadar 6428 sayılı Kanun ile maddemettinden çıkarılmış ise de, ek ödemenin belirlemede "**hizmete katkı**"nın esas olduğu anlaşılmaktadır.

Nitekim, 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin ikinci fıkrasında, "Bu fıkra uyarınca personele her ay yapılacak ek ödeme tutarı, 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3 üncü maddesi uyarınca kadro ve görev unvanı veya pozisyon unvanı itibarıyla belirlenmiş olan ek ödeme tutarından az olamaz. Bu kapsamdaki personel için 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 3 üncü maddesinin üçüncü fıkrası hükmü uygulanmaz." kuralı ile yıllık izin, mazeret izni, doğum izni, şua izni gibi sebeplerle hizmete fiilen katkı sağlamayan personele 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Ek 9. maddesi uyarınca, kadro ve görev unvanı veya pozisyon unvanı için belirlenmiş olan ek ödeme net tutarında ek ödeme yapılarak, personelin çalışmadığı dönemde de ek ödeme alabilmesi sağlandığından, Yönetmeliğin iptali istenilen "Sağlık tesislerinde ek ödeme hesaplama usul ve esasları" başlıklı 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesinde

yer alan "Ek ödeme, personele sağlık tesisine fiilen katkı sağladığı sürece verilebilir."düzenlemesinde hukuka aykırılık bulunmamıştır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin ikinci cümlesi yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde,"Tabiplerce gerçekleştirilen tabip muayene ve girişimsel işlemleri incelemek amacıyla birliğe bağlı her bir sağlık tesisinde inceleme heyeti oluşturulur. **İnceleme heyetlerinin yapısı, çalışma usul ve esasları Kurumca çıkarılacak yönerge ile belirlenir** (ikinci cümle). düzenlemesine yer verilmiştir.

Yapısı, çalışma usul ve esasları "yönerge" ile belirlenecek olan inceleme heyeti, tabiplerin muayene ve girişimsel işlemlerini incelemekle görevli bir kurul olup, bu kurulun raporları tabipler hakkında açılacak disiplin soruşturmalarının dayanağını oluşturmaktadır.

15.02.2013 tarihli ve 459 sayılı Bakan onayı ile 01.01.2013 tarihinden geçerli olmak üzere yürürlüğe konulan Girişimsel İşlemler Yönergesinde, inceleme heyetinin, girişimsel işlemler ile ilgili şikayet ve itirazları inceleyerek karara bağlayacağı belirtilmek suretiyle, bu kurulun denetleme görevi vurgulanmıştır.

Anayasanın 124. maddesinde,Başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzel kişilerinin, kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla yönetmelikler çıkarabilecekleri hükme bağlanmıştır.

3046 sayılı Bakanlıkların Kuruluş ve Görev Esasları Hakkındaki Kanun'da da; kamu hizmetlerinin düzenli, süratli, etkili, verimli ve ekonomik bir şekilde yürütülebilmesi için, bakanlıkların kurulmasına, teşkilat, görev ve yetkilerine ilişkin esas ve usuller düzenlenmiş;bu Kanun çerçevesinde bakanlıkların, bakanlıklara bağlı kuruluşların ve hizmet özelliklerine göre bazı ilgili kuruluşların kanunlarında "Teftiş Kurullarına" yer verilmiştir.

663 sayılı Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin 16. maddesinde ise, Sağlık Bakanlığı Teftiş Kurulu Başkanlığının görevlerini yerine getirmek üzere kurulan Denetim Hizmetleri Başkanlığının, Bakanlık teşkilatı ve bağlı kuruluşların performans denetimini yapmakla görevli olduğu belirtilmiştir.

Tabiplerin muayene ve girişimsel işlemlerinin incelenmesi ve bu incelenme raporu esas alınarak tabipler hakkında disiplin soruşturması açılabilmesini mümkün kılan bir kurula 209 sayılı Kanun'da yer verilmediği gibi, böyle bir kurulun oluşturulması durumunda, bu kurulun kimlerden oluşacağı, üyelerin atanma biçimleri ve görev süreleri ile kararların ne şekilde alınacağı, kurulan

çalışma usul ve esaslarının ilgili kanunda veya kanunun düzenleme yetkisi öngördüğü yönetmelik ile objektif kurallarla belirlenmesi gerekeceği açıktır.

Bu durumda, denetim yetkisinin ancak Kanunla düzenlenebileceğine ilişkin Anayasal ilke ve bu ilkenin aşılmasının Anayasanın 2. maddesinde yer verilen "hukuk devleti ilkesi"ni zedeleyeceği hususu göz önünde bulundurulduğunda, kanunda öngörülmeyen bir inceleme kurulunun yönetmelik ile oluşturulmasında ve kurulun yapısı ile çalışma usul ve esaslarının ise yönerge ile düzenleneceğine ilişkin anılan düzenlemede hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesi yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesinde; "...Gerekli hallerde Kurum ve birlik bünyesinde de inceleme heyeti oluşturulabilir. Aynı ödeme dönemi için birlik bünyesindeki inceleme heyeti tarafından değerlendirme yapılması halinde bu değerlendirme sonuçları, Kurum bünyesindeki inceleme heyeti tarafından değerlendirme yapılması halinde de bu heyetin değerlendirme sonuçları esas alınır. **İnceleme heyetinin raporuna istinaden hakkında disiplin soruşturması açılıp, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 125 inci maddesine göre cezalandırılanlardan; uyarma cezası alanlara bir ay, kınama cezası alanlara iki ay, aylıktan kesme cezası alanlara üç ay, kademe ilerlemesinin durdurulması cezası alanlara altı ay süreyle ek ödeme yapılmaz** (beşinci çümle) ." düzenlemesine yer verilmiştir.

Dava konusu Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesinde yer alan bu düzenlemenin iptali istemiyle Türkiye Sağlık ve Sosyal Hizmetler Kolu

Kamu Görevlileri Sendikası tarafından açılan davada, Dairemizin 23.12.2015 tarihli ve E:2013/1008; K:2015/6514 sayılı kararıyla, "dava konusu Yönetmeliğin dayanağını oluşturan 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasında, 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 yapılabileceği, sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri de dikkate alınmak suretiyle, bu ödemenin oranı ile esas ve usûllerinin; 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 belirleneceği kurala bağlanmış;

ancak, anılan personele ek ödeme yapılırken esas alınacak unsurlar arasında **disiplin cezası** kriterine yer verilmediği ve bu nedenle 209 sayılı Kanun'da yer almayan disiplin cezası kriteri esas alınarak disiplin cezası alan personelin belirlenen süreler kadar ek ödemeden yararlandırılmamasına ilişkin anılan Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesinde yapılan düzenlemede üst hukuk normlarına uygunluk bulunmadığı gerekçesiyle **iptaline** karar verilmiş olduğundan, bu konuda ayrıca karar verilmesine yer bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendi yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendinde; " Sağlık tesisleri arasında geçici veya re'sen görevlendirilen personele, görevlendirildiği sağlık tesisinden ek ödeme yapılır." düzenlemesi yer almaktadır.

Aynı fıkranın (g) bendinde ise, "Kurumca oluşturulacak komisyon tarafından ihtiyaç planlaması yapılan yerlerde re'sen geçici olarak görevlendirilen uzman tabip, uzman dış tabibi, tabip ve dış tabiplerine görevlendirildikleri sağlık tesisinden yapılacak ek ödemenin yanında asıl kadrosunun bulunduğu sağlık tesisinden, sağlık tesisi puan ortalaması ve kendi kadro-unvan katsayısı esas alınarak ek ödeme yapılır. Bu şekilde yapılan ek ödeme tutarı toplamı, tavan ek ödeme tutarını geçemez." kuralına yer verilmiştir.

Öte yandan, 26.03.2013 tarihli ve 28599 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin "Geçici Görevlendirme" başlıklı 11. maddesinin birinci fıkrasında, (1) Bakanlık ve bağlı kuruluşlar önceden duyurmak suretiyle talepte bulunan personeli geçici olarak görevlendirebileceği gibi ihtiyaç hâlinde re'sen de görevlendirebilir. Re'sen yapılan geçici görevlendirme süresi bir mali yılda iki ayı geçemez." hükmüne yer verilmiştir.

Sağlık hizmetin aksamaması açısından, 01.03.2013 tarihli ve 623 sayılı Bakanonayı ile Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumunda çalışandı dış tabibi, uzman dış tabibi, tabip ve uzman tabiplerin re'sen geçici olarak görevlendirilmesi amacıyla "**Re'sen Geçici Tabip Görevlendirme Komisyonu**" kurulmuş; personelin kendi talebi bulunması halinde iller arasında geçici görevlendirme Bakanlık tarafından yapılmış; personelin kendi talebinin bulunmaması halinde ise, re'sen geçici tabip görevlendirmesi yalnızca Re'sen Geçici Tabip Görevlendirme Komisyonu tarafından gerçekleştirilmiştir.

Her ne kadar davacılar tarafından, idarenin geçici görevlendirme adıyla ortaya koyduğu

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

keyfi işlemleriyle çalışanlar üzerindeki etkisinin ölçüsüz biçimde ağırlaşabileceği, zaten mağdur edilen personelin, mali olarak da cezalandırılması sonucunun da doğabileceği ileri sürülmekte ise de, re'sen görevlendirmeler nedeniyle personelin mağdur edilmemesi için hem kadrosunun bulunduğu sağlık tesisinden, hem de geçici görevlendirildiği sağlık tesisinden ek ödeme alabilmesi sağlanarak; re'sen geçici görevlendirilme nedeniyle meydana gelebilecek mağduriyetin önlenmesinin amaçlandığı anlaşılmış olup; anılan Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendinde yer alan düzenlemede, hizmet gereklerine ve hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (ı) bendi yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (ı) bendinde; " 25.06.2001 tarihli ve 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanununun 18 inci maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca haftada bir gün izinli sayılan yönetim kurulu üyeleri, izinli sayıldığı bu günlerde sağlık tesisi puan ortalaması esas alınarak değerlendirilir." düzenlemesi yer almaktadır.

Anayasanın "Sendika Kurma Hakkı" başlıklı 51. maddesinde, kamu görevlilerinin sendika kurma hakkı güvence altına alınmış; 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları ve Toplu Sözleşme Kanunu'nun "Sendika üyelerinin ve yöneticilerinin güvencesi" başlığını taşıyan 18. maddesinde ise, kamu görevlilerinin, iş saatleri dışında veya işverenin izni ile iş saatleri içinde sendika veya konfederasyonların 4688 sayılı Kanun'da belirtilen faaliyetlerine katılmalarından dolayı farklı bir işleme tâbi tutulamayacağı ve görevlerine son verilemeyeceği, kamu işverenin kamu görevlileri arasında sendika üyesi olmaları veya olmamaları nedeniyle bir ayırım yapamayacağı, sendika veya konfederasyonu ilk genel kurula kadar sevk ve idare edecek yönetim kurulu üyeleri ile genel kurulda yönetim kuruluna seçilenlerin ve sendika şube yönetim kurulu üyelerinin seçildikleri tarihten itibaren durumlarını en geç otuz gün içinde kurumlarına yazılı olarak bildirecekleri, söz konusu yöneticilerin sendika tüzüğünde belirtilen hükümlere göre, ayrıca yazılı talepte bulunmaları halinde bu görevleri süresince aylıksız izine ayrılacakları, talepte bulunmayanların ise kurumlarındaki görevlerine devam edecekleri, izine ayrılmayan yönetim kurulu üyelerinin haftada bir gün kurumlarından izinli sayılacakları belirtilmiştir.

Ek ödemenin, personele sağlık tesisine fiilen katkı sağladığı sürece ödenebildiği, sağlık tesisinde fiilen çalışantabip sınıfı personelden girişimsel işlemi bulunanların kendi tabip muayene ve girişimsel işlem puanı üzerinden, diğer personelin ise sağlık tesisi puan ortalaması üzerinden ek ödeme aldığı halde sendika izni kapsamında haftada bir gün izinli sayılan personel çalışmış kabul edilmek suretiyle ek ödemedен mahrum kalmamaları için sağlık tesisi puanı üzerinden ek ödeme

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

yapılabileceğinin düzenlendiği, böylece tabip sınıfı personele sendika izni kapsamında görevlendirilmesi halinde girişimsel işlem puanı elde etmesine gerek kalmaksızın sağlık tesisi puan ortalaması üzerinden ek ödeme yapılması yönünde söz konusu personel lehine bir istisna getirildiği anlaşılmaktadır.

Bu durumun, anılan kural ile sendika yönetiminde yer alması nedeniyle personeli daha düşük ek ödemedden yararlandırarak Anayasa ile güvence altına alınan sendikal örgütlenme hakkını kullanmaktan caydırıcı nitelik taşımadığı ve 4688 sayılı Kanun'un 18. maddesi ile belirtilen kamu görevlilerinin sendikal faaliyette bulunmaları nedeniyle farklı bir işleme tabi tutulmamaları yolundaki ilkeye aykırılık olmadığından, dava konusu düzenlemede hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 6. maddesinin üçüncü fıkrasının birinci cümlesi yönünden incelendiğinde;**

Yönetmeliğin 6. maddesinin ikincive üçüncü fıkralarında;

“(2) Döner sermaye komisyonu aşağıdaki üyelerden oluşur:

a) Hastane Yöneticisi,

b) Başhekim,

c) İdari ve Mali Hizmetler Müdürü,

ç) Sağlık Bakım Hizmetleri Müdürü,

d) Dâhili ve cerrahi klinikleri ile laboratuvar ve röntgen birimlerini temsilen birer sorumlu uzman tabip, üçüncü basamak sağlık tesislerinde ise birer eğitim sorumlusu/eğitim görevlisi veya uzman tabip,

e) Bir pratisyen tabip,

f) Bir asistan,

g) Bir dış tabibi,

ğ) Bir sağlık lisansiyeri (psikolog, diyetisyen, fizyoterapist, sosyal hizmet uzmanı, biyolog gibi),

h) Bir sağlık hizmetleri sınıfı temsilcisi (hemşire, ebe veya sağlık memuru gibi),

ı) Bir teknik hizmetler sınıfı temsilcisi,

i) Bir yardımcı hizmetler sınıfı temsilcisi,

j) Bir genel idari hizmetler sınıfı temsilcisi,

k) Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı tarafından sağlık ve sosyal hizmetler kolunda

faaliyet gösteren sendikalardan o kurumda en çok üyeye sahip sendikanın temsilcisi.

**(3) İkinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler Başhekim tarafından, (ğ), (h), (ı), (i) ve (j) bentlerinde belirtilen üyeler, ilgili personelin kendi aralarında yapacakları seçimle belirlenir ve ayrıca her üye için birer yedek üye seçilir. Seçimin usul ve esasları hastane yöneticisi tarafından yazılı olarak belirlenerek ilgili personele duyurulur.”** düzenlemesine yer verilmiştir.

Anılan maddede yapılan düzenleme ile döner sermaye komisyonunun ilk dört üyesinin atanmış personelden oluştuğu, tabip kökenli komisyon üyesi personelin başhekim tarafından seçildiği, tabip kökenli personel dışında kalan sağlık tesisi çalışanlarının ise, döner sermaye komisyonuna katılacak üyeyi, kendilerini temsilen seçtikleri görülmektedir.

31.10.2012 tarihli ve 3131 sayılı Bakan onayı ile yürürlüğe konulan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu Taşra Teşkilatı Çalışma Usul ve Esasları Hakkında Yönergenin, 17. maddesinde,başhekimin görevleri sayma yoluyla belirtilmiş; bunlar arasında döner sermaye komisyonu üyesi tabiplerin seçimine ilişkin bir düzenlemeye yer verilmemiştir.

Bu durumda, tabipler dışında kalan sağlık personelinin döner sermaye komisyonunakendileri adına katılacak üyeyi seçmelerine olanak tanınmış iken,tabipler adına katılacak üyenin başhekim tarafından seçilmesi yolundaki dava konusu düzenlemenin; başhekimin görev tanımında böyle bir görevinin yer almadığıda dikkate alındığında, objektifkriterlere dayanmadığı ve eşit konumda olanlar arasında eşitsizliğe yol açtığı anlaşıldığından hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

**Yönetmeliğin 8. maddesinin birinci fıkrasının son cümlesi yönünden incelendiğinde:**

Yönetmeliğin 8. maddesinin birinci fıkrasında, “Döner sermaye komisyonu, dağıtılacak tutarı (karar alınan tutar), sağlık tesisinin o dönemde elde ettiği gayrisafi hasıllattan öncelikle Hazine payı, 24.05.1983 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 belirler. **Sağlık tesisi döner sermaye komisyonunca belirlenen dağıtılacak ek ödeme tutarı genel sekreterin onayıyla kesinleşir.**” kuralına yer verilmiştir.



663 sayılı Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin 29. maddesinin birinci fıkrası ile Bakanlık politika ve hedeflerine uygun olarak, ikinci ve üçüncü basamak sağlık hizmetlerini vermek üzere hastanelerin, ağız ve diş sağlığı merkezlerinin ve benzeri sağlık kuruluşlarının açılması, işletilmesi, faaliyetlerinin izlenmesi, değerlendirilmesi ve denetlenmesi, bu hastanelerde her türlü koruyucu, teşhis, tedavi ve rehabilite edici sağlık hizmetlerinin verilmesini sağlamakla görevli, Bakanlığa bağlı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu kurulduğunu; "Kamu hastaneleri birliklerinin kuruluşu" başlıklı 30. maddesinin üçüncü fıkrasında, genel sekreterliğin, birliğin en üst karar ve yürütme organı olduğu; "Genel Sekreterin ve hastane yöneticisinin görev, yetki ve sorumlulukları" başlıklı 31. maddesinin birinci fıkrasının (g) bendinde ise, genel sekretere, ilgili mevzuat çerçevesinde birlik gelirlerinin tahakkuk ettirilmesini, gelir ve alacakların takip ve tahsili ile harcama işlemleri ve muhasebe hizmetlerinin yürütülmesini sağlamak görevi verilmekle ita amiri olarak belirlendiği anlaşılmaktadır. Bu durumda, Türkiye Kamu Hastaneleri Birliğinin üst yöneticisi olmakla birlikte, ita amiri olarak da belirlenen genel sekreterin, döner sermaye ek ödeme tutarını onaylayarak kesinleşmesine ilişkin düzenlemede hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Yönetmeliğin Eki **İKİNCİ BASAMAK SAĞLIK TESİSLERİ HİZMET ALANI KADRO UNVAN KATSAYILARINA** ilişkin EK - 2 sayılı Cetvel yönünden incelendiğinde:

Yönetmeliğin Eki, Ek-2 sayılı Cetvelin " Hizmet - Alanları, Kadroları ve Unvanların" belirlendiği;

**3. satırında**, "Uzman diş tabipleri, ağız ve diş sağlığı merkezleri ile diş hastaneleri dışında kalan sağlık tesislerinde çalışan diş tabipleri" için **(1,30)** oranında katsayı,

**4. satırında**, "tabip ve diş tabipleri "için **(1,10)** oranında katsayı,

**7. satırında**, "yoğun bakım, yeni doğan, yanık, diyaliz ve kemik iliği nakil ünitelerde çalışan temel tıp bilimleri uzmanları ile pratisyen tabipler için tabipler" için **(1,20)** oranında katsayı,

**8. satırında**, "İlk ve acil yardım servis /polikliniklerinde görev yapan temel tıp bilimleri uzmanları ile pratisyen tabipler için **(1,40)** oranında katsayı,

**9. satırında**, " Tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunmayan tıbbi ve idari ünitelerde çalışan tabip, diş tabibi, uzman tabip ve uzman diş tabibi ile temel tıp bilimleri uzmanları (anatomî, fizyoloji ve benzeri)" için **(0,80)** oranında katsayı, öngörülmüştür.

Yönetmeliğin Eki, **ÜÇÜNCÜ BASAMAK SAĞLIK TESİSLERİ HİZMET ALANI - KADRO**

**UNVAN KATSAYILARINA ilişkin EK - 3 sayılı Cetvel yönünden incelendiğinde:**

Yönetmeliğin Eki, Ek-3 sayılı Çizelgenin " Hizmet - Alanları, Kadrolar ve Unvanların" belirlendiği;

**5, 6, 7, 8. ve 9. satırlarında**, "başasistanlar, yan dal asistanı ve klinisyenler (uzman tabip ve yan dal uzman tabipleri)" için **(1,30)** ila **(2,40)** oranlarında katsayı,

**10. satırda**, "Uzman diş tabipleri, ağız ve diş sağlığı merkezleri ile diş hastaneleri **dışında kalan sağlık tesislerinde çalışan diş tabipleri**" için **(1,30)** oranında katsayı,

**11. satırda**, yer alan "asistanlar" için **(1,10)** oranında katsayı,

**12. satırda**, yer alan "tabip, diş tabipleri" için **(1,10)** oranında katsayı,

**13. satırda**, yer alan, "tabip muayene ve girişimsel işlemler puanı bulunmayan tıbbi ve idari ünitelerde çalışan tabip, diş tabibi, uzman tabip ve uzman diş tabipleri ile temel tıp bilimleri uzmanları (anatomi, fizyoloji ve benzeri)" için belirlenen **(0,80)** oranında katsayı,

**14, 15, 16 ve 17. satırlarında, yer alan "Biyokimya ve mikrobiyoloji gibi laboratuvar hizmetlerinde çalışan uzman tabipler ve tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olanlar ile Üremeye Yardımcı Tedavi (ÜYTE) merkezlerinde görev yapan tıbbi histoloji ve embriyoloji uzmanları ;Yoğun bakım, yeni doğan, yanık, diyaliz ve kemik iliği nakil ünitelerinde çalışan klinisyen uzman tabipler; Yoğun bakım, yeni doğan, yanık, diyaliz ve kemik iliği nakil ünitelerinde çalışan temel tıp bilimleri uzmanları ile pratisyen tabipler; İlk ve acil yardım kliniklerinde, acil servis/polikliniklerinde görev yapan temel tıp bilimleri uzmanları ile pratisyen tabipler" için(2,40)ila(1,40) oranlarında katsayı, öngörülmüştür.**

Yönetmeliğin Eki, **EK - 5 sayılı EK PUAN TABLOSU** yönünden incelendiğinde;

Yönetmeliğin Eki, Ek-5 sayılı Cetvelin ,

**6. satırında;** "Eğitici destekleme puanı eğitim sorumlusu, eğitim görevlisi ile uzman tabip kadrosundaki profesörlere %40, uzman tabip kadrosundaki doçentlere %30 **oranında ek eğitici destekleme puanı** verilmesi, öngörülmüştür.

Davacılar tarafından, Yönetmeliğin Eki, Ek-5 sayılı Cetvelin 6. satırındaki düzenlemede, **"tıpta uzmanlık eğitiminde görev alan başasistanlar ve uzman hekimlere"** yer verilmemek suretiyle eksik düzenlemeyapıldığı vebu düzenlemeninise, hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları İle Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. Maddesinin birinci fıkrasında yer alan,

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2013/1812  
Karar No : 2016/5079

sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri de dikkate alınmak suretiyle, bu ödemenin oranı ile esas ve usûllerinin; 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 Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikle belirleneceği kuralına yer verilmiştir.

Bu duruma göre, 209 sayılı Kanun'un verdiği yetkiye dayanılarak, tabip olarak görev yapan personelin kadro unvan katsayılarının; görev yeri, performansı, çalışma koşulları ve sorumlulukları dikkate alınarak düzenlenen, Yönetmeliğe eki İkinci Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarına ilişkin Ek - 2 sayılı Cetvel ile Üçüncü Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarına İlişkin Ek - 3 sayılı Cetvelde belirlenen katsayılara ilişkin düzenlemede hukuka aykırılık görülmemiştir.

Öte yandan, Tıpta uzmanlık eğitiminin, ilgili alanda uzman olan eğitim sorumluları tarafından verildiğini ve başasistanların eğitim sorumlularının nezaretinde uzmanlık eğitiminde görev aldıkları, **eğitici destekleme puanının**; uzmanlık eğitiminden sorumlu olan eğitim sorumlusu, eğitim görevlisi, uzman tabip kadrosundaki profesör ve doçentlere verildiği, başasistan ve uzmanların, uzmanlık eğitimlerinden sorumlu olmadıkları ve uzmanlık eğitimine eğitim sorumlularının nezaretinde katıldıkları anlaşıldığından, Yönetmeliğin iptali istenilen Ek-5 sayılı Cetvelin 6. satırında, "tıpta uzmanlık eğitimini görenden başasistanlar ve uzman hekimlere" eğitici destekleme puanı öngörülmemesine ilişkin düzenleme yönünden de hukuka aykırılık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, 14.02.2013 tarihli ve 28559 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin "Tanımlar" başlıklı 4. maddesinin birinci fıkrasının (ç) bendinde yer alan "Birim performans katsayısı"na ilişkin düzenleme ile, 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin beşinci cümlesinde yer alan, "İnceleme heyetinin raporuna istinaden hakkında disiplin soruşturması açılıp, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 125 inci maddesine göre cezalandırılanlardan; uyarma cezası alanlara bir ay, kınama cezası alanlara iki ay, aylıktan kesme cezası alanlara üç ay, kademe ilerlemesinin durdurulması cezası alanlara altı ay süreyle ek ödeme yapılmaz." düzenlemesi yönünden oybirliği ile **KARAR VERİLMESİNE YER OLMADIĞINA**; Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (m), (n), (o), (ö), (p), (r), (s) ve (t) bentleri ile (z) bendinin (çç) alt bendi ile; 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinin birinci cümlesi ile (ç) ve (ı)

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

bendi; 8. maddesinin birinci fıkrasının son cümlesi; 9., 10. ve 11. maddelerinin ikinci fıkraları; Yönetmeliğin eki İkinci Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarının belirlendiği EK-2 sayılı Cetvelin 3. satırında yer alan "dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresi ve bu satırda yer alan (1,30) katsayısı; 4. satırında tabip ve diş tabipleri için belirlenen (1,10) katsayısına 7. satırında özellikli ünitelerde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için belirlenen (1,20) katsayısına, 8. satırında ilk ve acil yardım servis/polikliniklerinde çalışan pratisyen tabip ve temel tıp bilimleri uzmanları için belirlenen (1,40) katsayısı ile 9. satırında sayılan tabip diş tabibi, uzman tabip ve uzman diş tabibi ile temel tıp bilimleri uzmanları için belirlenen (0,80) katsayısına, Üçüncü Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı - Kadro Unvan Katsayılarına ilişkin EK - 3 sayılı Cetvelin 5., 6., 7., 8. ve 9. satırında başasistan, yan dal asistanı ve klinisyenler için belirlenen katsayılara; 10. satırında yer alan "dışında kalan sağlık tesislerinde" ibaresi ve (1,30) katsayısına; 11. ve 12. Satırlarında yer alan (1,10) katsayısına; 13. Satırındaki (0,80) katsayısına; 14., 15., 16. ve 17. Satırlarında yer alan katsayılara ilişkin istemler yönünden ve Ek Puan Tablosuna ilişkin EK-5 sayılı Cetvelin 6. satırında tıpta uzmanlık eğitiminde görev alan başasistanlar ve uzman hekimlere yer verilmemesine ilişkin eksik düzenlemenin iptali istemi yönünden oybirliği ile davanın **REDDİNE**; Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin ikinci cümlesinde yer alan "İnceleme heyetlerinin yapısı, çalışma usul ve esasları Kurumca çıkarılacak yönerge ile belirlenir." düzenlemesi hakkında oyçokluğu ile, 6. maddesinin üçüncü fıkrasının birinci cümlesinde yer alan "ikinci fıkranın (d), (e), (f) ve (g) bentlerinde belirtilen üyeler Başhekim tarafından" ibaresi yönünden oybirliği ile **İPTALİNE**; aşağıda dökümü yapılan 430,30 -TL yargılama giderinden 143,30-TL tutarındaki kısmının davacılar üzerinde bırakılmasına, geriye kalan 287,00 -TL tutarındaki kısmı ile kararın verildiği tarih itibarıyla yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret tarifesi uyarınca duruşmalı davalar için belirlenen 2.750,00-TL vekâlet ücretinin davalı idarelerden alınıp davacılara verilmesine; 2.750,00.-TL vekalet ücretinin davacılardan alınarak, takdiren 2.000,00-TL tutarındaki kısmının duruşmaya katılan Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna; 750,00-TL tutarındaki kısmının ise davalı Sağlık Bakanlığına verilmesine, bu kararın tebliğinden itibaren 30 (otuz) gün içerisinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunda temyiz yolu açık olmak üzere, 28.12.2016 tarihinde karar verildi.

<b>Başkan</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>
Orhan Cem	Emel	Mahmut	Birgül	Erhan
ERBÜK	CENGİZ	DOĞAN	KURT	ÇAKAN

(X)

**YARGILAMA GİDERLERİ :**

Yargı Harçları	196,30 -TL
<u>Posta Gideri</u>	<u>+ 234,00 -TL</u>
<b>TOPLAM</b>	<b>430,30- TL</b>

**(X) KARŞI OY :**

Anayasa'nın 123. maddesinde kamu tüzel kişiliğinin kanun veya kanunun verdiği yetkiye göre kurulacağı hükme bağlanmış isede işleyişe yardımcı olmak üzere oluşturulan; komisyon, inceleme heyeti vb. yönünden böyle bir zorunluluk bulunmamaktadır.

Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik' in 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin ikinci cümlesinde; "Tabiplerce gerçekleştirilen tabip muayene ve girişimsel işlemleri incelemek amacıyla birliğe bağlı her bir sağlık tesisinde inceleme heyeti oluşturulur. İnceleme heyetlerinin yapısı, çalışma usul ve esasları Kurumca çıkarılacak yönerge ile belirlenir. Gerekli hallerde Kurum ve birlik bünyesinde de inceleme heyeti oluşturulabilir. Aynı ödeme dönemi için birlik bünyesindeki inceleme heyeti tarafından değerlendirme yapılması halinde bu değerlendirme sonuçları, Kurum bünyesindeki inceleme heyeti tarafından değerlendirme yapılması halinde de bu heyetin değerlendirme sonuçları esas alınır." kuralına yer verilmiştir.

Yapısı, çalışma usul ve esasları yönerge ile belirlenecek olan inceleme heyetinin; tabiplerin muayene ve girişimsel işlemlerini incelemekle görevli olduğu, bu kapsamda yapılan inceleme ve tespitlerin kuruma veri oluşturacağı; bu verilerin ilgili birimlerce, mevcut kurallar çerçevesinde değerlendirilerek karar vereceği görülmektedir.

Bu durumda; iptali istenilen, Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik'in 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin ikinci cümlesinde mevzuata aykırılık bulunmadığı, bu bent yönünden davanın reddi gerektiği oyu ile çoğunluk kararına katılmıyorum.

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2013/1812**  
**Karar No : 2016/5079**

**Üye**  
Birgöl KURT