T.C.
ANKARA
4. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2016/3615
KARAR NO : 2017/1878

DAVACI : ÜMİT DOĞAN adına SAĞLIK VE SOSYAL HİZMET ÇALIŞANLARI SENDİKASI (SAĞLIK-SEN)
VEKİLİ : AV. EROL ÇAĞATAY DEMİRTAŞ
Gmk Bulvarı Özveren Sokak No:23 Demirtepe Çankaya/ANKARA

DAVALI : TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU
VEKİLİ : AV. FİLİZ ARAS
Hattat Emin Cad.Bolu İl Sağlık Müdürlüğü 4.Kat /BOLU

DAVANIN ÖZETİ : Abant İzzet Baysal Üniversitesi Tıp Fakültesi Göz Hastalıkları Anabilim Dalında öğretim üyesi olarak görev yapan davacı tarafından, nöbet ücretinin ödenmesi istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin 29/02/2016 tarih ve E.1420 sayılı işlemin; eşitlik ilkesine, hakkaniyete, hukuka aykırı olduğu iddialarıyla iptali ile yoksun kalınan parasal hakların yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ :Usule ilişkin olarak; davanın süresinde açılmadığı, Sendikanın ehliyetinin bulunmadığı, esasta ise; Maliye Bakanlığı'nın ve Sağlık Bakanlığı Strateji Daire Başkanlığının yazılarına istinaden icap nöbet ücretinin ödenemeyeceği, 657 sayılı ve 2547 sayılı Kanun uyarınca başvurunun reddedildiği, dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 4. İdare Mahkemesince, davalı idarenin usule ilişkin itirazı yerinde görülmeyerek, dava dosyası incelenerek işin gereği düşünüldü:

Dava, Abant İzzet Baysal Üniversitesi Tıp Fakültesi Göz Hastalıkları Anabilim Dalında öğretim üyesi olarak görev yapan davacı tarafından, nöbet ücretinin ödenmesi istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin 29/02/2016 tarih ve E.1420 sayılı işlemin iptali ile yoksun kalınan parasal hakların yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

Anayasa'nın 128. maddesinin 2. fıkrasında, "Memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir...."hükmü yer almaktadır.

2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu'nun, 3.maddesinin 1.fıkrasının (l) bendinde, öğretim elemanları, "Yükseköğretim kurumlarında görevli öğretim üyeleri, öğretim görevlileri, okutmanlar ile öğretim yardımcılarıdır.", (m) bendinde öğretim üyeleri; "Yükseköğretim kurumlarında görevli profesör, doçent ve yardımcı doçentlerdir." şeklinde tanımlanmış, 50.maddesinin 1.fıkrasının (e) bendinde, "Tıpta uzmanlık öğrenimi yapanlara verilecek aylık veya ödeneklerin tespitinde, aynı durumda bulunan Sağlık ve Sosyal Yardım Bakanlığındaki personelin aylık ve ödenekleri gözönünde tutulur." hükmüne, "Özlük Hakları" başlıklı 62.maddesinde, "Üniversite öğretim elemanları ve üst kuruluşlar ile üniversitelerdeki memur ve diğer görevlilerin özlük hakları için bu kanun, bu kanunda belirtilmeyen hususlar için Üniversite Personel Kanunu, Üniversite Personel Kanununda bulunmayan hususlar için ise genel hükümler uygulanır." hükmüne yer verilmiştir.

2914 sayılı Yükseköğretim Personel Kanunu'nun "Kapsam" başlıklı 2.maddesinde, "Bu Kanun 04/11/1981 tarih ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununa tabi üniversite öğretim elamanlarının aylık, ödenek ve sair özlük haklarını kapsar." kuralına yer verilmiş olup, aynı Kanun'un 20.maddesinde ise, "Bu Kanunda hüküm bulunmayan hallerde 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu ile 657 sayılı Devlet

UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana http://vatandas.uyap.gov.tr adresinden Sr1xEsW - L8eA05V - 8XJ7gF/ - 8fenI8= ile erişebilirsiniz.

Memurları Kanunu hükümleri uygulanır." hükmü yer almaktadır.

Öte yandan, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun, 5947 sayılı Üniversite ve Sağlık Personelinin Tam Gün Çalışmasına ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'un 10.maddesiyle değişik Ek-33.maddesinin ilk fıkrasında, "Yataklı tedavi kurumları, seyyar hastaneler, ağız ve diş sağlığı merkezleri, aile sağlığı merkezleri, toplum sağlığı merkezleri ve 112 acil sağlık hizmetlerinde haftalık çalışma süresi dışında normal, acil veya branş nöbeti tutarak, bu nöbet karşılığında kurumunca izin kullanmasına müsaade edilmeyen memurlar ile sözleşmeli personele, izin suretiyle karşılanamayan her bir nöbet saati için (nöbet süresi kesintisiz 6 saatten az olmamak üzere), aşağıda gösterilen gösterge rakamlarının aylık katsayısı ile çarpılması sonucu hesaplanacak tutarda nöbet ücreti ödenir. (Ek cümle:2/1/2014 - 6514/10 md.) Bu ücret yoğun bakım, acil servis ve 112 acil sağlık hizmetlerinde tutulan söz konusu nöbetler için yüzde elli oranında artırımlı ödenir. Ancak ayda aile sağlığı ve toplum sağlığı merkezlerinde 60 saatten, diğer yerlerde ve hiçbir şekilde 130 saatten fazlası için ödeme yapılmaz. Bu ücret damga vergisi hariç herhangi bir vergi ve kesintiye tabi tutulmaz." hükmüne yer verilmiş, fıkranın devamında, bu madde kapsamına giren personele ödenecek nöbet ücretinin hesaplanmasında kullanılacak göstergelerin yer aldığı tablo düzenlenmiş olup, maddenin ikinci fıkrasında, "Bu madde hükmü, üniversitelerin yataklı tedavi kurumlarında çalışan ve 4/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununun 50 nci maddesinin (e) bendi kapsamında bulunanlar ile yataklı tedavi kurumlarında çalışan ve 11/4/1928 tarihli ve 1219 sayılı Kanunun ek 14 üncü maddesinin dördüncü fıkrası kapsamında bulunanlar hakkında da uygulanır." hükmü, 3.fıkrasında ise, "İcap nöbeti tutan ve bu nöbet karşılığında kurumunca izin kullanmasına müsaade edilmeyen memurlar ile sözleşmeli personele, izin suretiyle karşılanamayan her bir icap nöbeti saati için, icap nöbeti süresi kesintisiz 12 saatten az olmamak üzere, yukarıda nöbet ücreti için belirlenen ücretin yüzde 40'ı tutarında icap nöbet ücreti ödenir. Bu şekilde ücretlendirilebilecek toplam icap nöbeti süresi aylık 120 saati geçemez." hükmü bulunmaktadır.

3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun Ek-1.maddesinin 2.fıkrasında, "Tıpta ve diş hekimliğinde uzmanlık eğitimi, ilgili dalda tıpta uzmanlık mevzuatına göre uzman olan profesör, doçent, yardımcı doçent, eğitim görevlisi ve başasistanlar tarafından verilir. Yardımcı doçent ve başasistanların tıpta uzmanlık eğitim verebilmeleri için bu kadrolarda bir yıl çalışmaları şarttır." hükmüne, Yataklı Tedavi Kurumları İşletme Yönetmeliği'nin 42.maddesinin 1.fıkrasında, "Nöbet hizmetleri evde nöbet, normal, acil, branş nöbeti olarak dört şekilde yürütülür. Acil ve branş nöbetlerinin hangi hallerde, tutulacağı hastanenin türüne, iş durumuna, personel mevcuduna, hizmetin gereklerine göre baştabib tarafından tesbit edilir. Eğitim Hastanelerinde de uzman ve uzmanlık eğitimi görenlerden kimlerin hangi nöbete gireceklerini ve ne nöbeti tutacaklarını da baştabib tesbit eder." hükmüne, aynı maddenin (A) bendinde ise, icap nöbeti ile ilgili olarak, "İcapçı nöbeti (Ev nöbeti): Uzman adedi nöbet tutacak miktarlardan az, fakat birden fazla olan kurumlarda uzmanlar sırayla ev nöbetini tutarlar. Bunun için aylık ev nöbet listeleri hazırlanır. Ev nöbetçisi mesai saatleri dışında kurumun idari ve tıbbi her türlü gereklerinden sorumludur. Ev nöbetçisi akşam vizitlerini yapmaya, mesai dışında bulunduğu yeri bildirmeye, kuruma her davette gelmeye mecburdur." düzenlemesine yer verilmiştir.

Yukarıda belirtilen mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden, kamu görevlilerinin mali ve parasal haklarının, özlük hakları kapsamında kabul edildiği ve bu kapsam içinde değerlendirildiği, üniversitelerde görev yapan öğretim üyelerinin (akademik personelin) özlük hakları konusunda da, yükseköğretime ilişkin genel düzenlemeler içeren 2547 ve 2914 sayılı Kanunlarla düzenlenmeyen hususlarda genel hükümlerin (657 sayılı Devlet Memurları Kanunu hükümlerinin) uygulanması gerektiği sonucuna ulaşılmaktadır.

Dava dosyasının incelenmesinden; Abant İzzet Baysal Üniversitesi Tıp Fakültesi Göz Hastalıkları Anabilim Dalında öğretim üyesi olarak görev yapan davacı tarafından, nöbet ücretinin ödenmesi istemiyle başvuruda bulunduğu, yapılan başvurunun reddi üzerine de bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, 657 sayılı Kanun'un nöbet ücretlerini düzenleyen Ek-33.maddesinde, üniversite öğretim üyeleri (akademik personel) ile ilgili açık bir kural bulunmamakta ise de, 2547 sayılı Kanun'un

UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana http://vatandas.uyap.gov.tr adresinden Sr1xEsW - L8eA05V - 8XJ7gF/ - 8fenI8= ile erişebilirsiniz.

T.C.
ANKARA
4. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2016/3615
KARAR NO : 2017/1878

62.maddesi ve 2914 sayılı Kanun'un 20.maddesi uyarınca, öğretim üyelerinin özlük haklarıyla ilgili olarak anılan Kanunlarda düzenleme bulunmayan hususlarda, 657 sayılı Kanun hükümlerinin uygulanması gerektiğinden, öte yandan Yataklı Tedavi Kurumları İşletme Yönetmeliği'nin nöbet esaslarını düzenleyen kısmında yer alan 42.maddesinin 1.fıkrasının (A) bendinde, icap (ev) nöbeti, sadece uzmanların (uzman tabiplerin) tutabileceği bir nöbet türü olarak düzenlendiğinden, icap nöbetinin tutulmuş olması ve bu nöbetler karşılığında nöbeti tutan personelin izin kullanmasına müsaade edilmemiş olması şartlarının gerçekleşmesi halinde, aynı zamanda bir uzman tabip olan akademik personele de 657 sayılı Kanun'un Ek-33.maddesi kapsamında icap nöbeti ücreti ödenmesi gerektiği anlaşıldığından dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Davacının tazminat istemine gelince, Anayasa'nın 125. maddesinde idarenin kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu kurala bağlandığından, ödenmeyen nöbet ücretlerinin idareye başvuru tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin **iptaline**, ödenmeyen nöbet ücretlerinin idareye başvuru tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte **ödenmesine**, aşağıda dökümü yapılan 104,70-TL yargılama giderinin ve kararın verildiği tarihte yürürlükte olan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 990,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta avansının karar kesinleştikten sonra davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren otuz (30) gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde istinaf yolu açık olmak üzere 23/06/2017 tarihinde karar verildi.

HAKİM
YASEMİN KARACA ZOR
191948

YARGILAMA GİDERLERİ	:	
Başvurma Harcı	:	29,20 TL
Karar Harcı	:	29,20 TL
Vekalet Harcı	:	4,30 TL
Posta Gideri	:	42,00 TL
TOPLAM	:	104,70 TL

UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana http://vatandas.uyap.gov.tr adresinden Sr1xEsW - L8eA05V - 8XJ7gF/ - 8fenI8= ile erişebilirsiniz.