

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/97

KARAR NO : 2017/1425

DAVACI : MEHMET ÜNSAL'I TEMSİLEN SAĞLIK VE SOSYAL HİZMET
ÇALIŞANLARI SENDİKASI

VEKİLİ : AV. KÜBRA YILDIRIM Gmk Bulvarı Özveren Sokak No:23 Demirtepe /ANKARA

DAVALI : TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU

VEKİLİ : AV. HİLAL YILMAZ

Erzurum İl Sağlık Müdürlüğü Hastaneler Caddesi No:21 Yakutiye/ERZURUM

DAVANIN ÖZETİ : Sarıkamış İlçe Devlet Hastanesi ameliyathane biriminde Anestezi ve Reanimasyon Uzmanı olarak görev yapan davacı tarafından; ameliyathanenin riskli birimler arasında yer aldığı bu nedenle kendisine riskli birim ve icap nöbet ücretlerinin verilen zamlı ücret doğrultusunda ödenmesi talebi ile davalı idareye yapmış olduğu başvurunun reddine yönelik Sarıkamış İlçe Devlet Hastanesi'nin 02.12.2015 tarih ve 1757 sayılı işleminin, Toplu iş sözleşmesinde de yoğun bakım, diyaliz, ameliyathane, acil servis ve 112 acil sağlık hizmetlerinde tutulan nöbetler için nöbet ücretinin %50 artırımlı ödeneceğinin yer aldığı, davacı ile emsal pozisyonda olan kişilere bu artırımlı ücretin ödenmesine rağmen kendisine yapılmadığı, Anayasa'nın eşitlik ve sosyal devlet ilkesine aykırı olduğu, angaryanın yasak olduğu iddia edilerek iptaline ve mahrum kaldığı hakların yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ :Yoğun bakım, diyaliz, ameliyathane, acil servis ve 11 acil sağlık hizmetlerine özgü olarak tutulan nöbetler için nöbet ücretlerinin %50 artırımlı ödenmesi gerektiği, davacının kurumda sadece icap nöbeti tuttuğu, tutmuş olduğu icap nöbetinin ameliyathaneye özgü bir nöbet olmadığı, diğer uzman doktorlar gibi hastane geneli için icap nöbeti tuttuğu, dolayısıyla söz konusu yerlere özgü nöbet tutulmadığından %50 artırımlı ödeme istemesinin hukuka ve mevzuata aykırı olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Erzurum 2. İdare Mahkemesi'nce uyuşmazlığın, Sarıkamış İlçe Devlet Hastanesi ameliyathane biriminde Anestezi ve Reanimasyon Uzmanı olarak görev yapan davacının riskli birimlerde tutmuş olduğu icap nöbetleri nedeniyle nöbet ücretinin %50 artırımlı ödenip ödenmeyeceğinden kaynaklanan ve ileriye yönelik olmak üzere davacıya tutmuş olduğu nöbet nedeniyle %50 zamlı ödeme yapılması istemini içeren, diğer bir deyişle, kıst döneme ilişkin belirli bir miktar alacağın tazmini istemine yönelik olmadığı anlaşıldığından heyetçe görüşülmesine karar verilerek işin gereği görüldü:

Dava; Sarıkamış İlçe Devlet Hastanesi ameliyathane biriminde Anestezi ve reanimasyon Uzmanı olarak görev yapan davacı tarafından; ameliyathanenin riskli birimler arasında yer aldığı bu nedenle kendisine riskli birim ve icap nöbet ücretlerinin verilen zamlı ücret doğrultusunda ödenmesi talebi ile davalı idareye yapmış olduğu başvurunun reddine yönelik Sarıkamış İlçe Devlet Hastanesi'nin 02.12.2015 tarih ve 1757 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunun Ek 33/1. maddesinde ise, "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 verilmiştir.

13.01.1983 günlü ve 17927 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Yataklı Tedavi Kurumları İşletme Yönetmeliği'nin "Nöbet türleri" başlıklı 42. maddesinde, "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



T.C.
ERZURUM

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/97

KARAR NO : 2017/1425

tutacaklarını da baştabib tesbit eder.

A) 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.**" hükmüne yer verilmiştir.

Öte yandan 14.08.2013 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanan Kamu Görevlilerinin Geneline ve Hizmet Kollarına Yönelik Mali ve Sosyal Haklara İlişkin 2014-2015 yıllarını kapsayan 2. Dönem Toplu Sözleşmenin "Sağlık ve Sosyal Hizmet Koluna ilişkin toplu sözleşme" başlıklı maddesinin "nöbet ücreti alt başlıklı 7. Maddesi"; 657 sayılı Kanunun ek 33. Maddesi uyarınca ödenen nöbet ücretleri dini bayram günleri için %20 artırımlı ödenir. Ayarica yoğun bakım, diyaliz, ameliyathane, acil servis ve 112 acil sağlık hizmetlerinde tutulan nöbetler için ödenen nöbet ücretleri de % 50 artırımlı ödenir." şeklindedir.

Dava dosyasının incelenmesinden Sarıkamış İlçe Devlet Hastanesi ameliyathane biriminde Anestezi ve Reanimasyon Uzmanı olarak görev yapan davacının riskli birimlerde icap nöbeti tutmasına rağmen icap nöbetlerinin zamlı karşılığının tarafına ödenmesi talebiyle Sarıkamış Devlet Hastanesi'ne yapmış olduğu başvurunun 02.12.2015 tarih ve 1757 sayılı işlemle reddedilmesi üzerine söz konusu işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı görülmektedir.

Dosyadaki bilgi belgelerden anlaşıldığı üzere; taraflar arasında davacının hastanenin ameliyathane biriminde çalıştığı ve hastane genelinde icap nöbeti tuttuğu hususunda bir ihtilaf bulunmamakla birlikte, uyuşmazlık konusunun, davacının ameliyathane ve riskli birimlerde tutmuş olduğu icap nöbetleri için % 50 zamlı ücret ödenip ödenmeyeceğidir.

Yukarıda yer alan yönetmelik hükmünden, icapçı nöbetinin, zorunluluktan doğan bir nöbet şekli olduğu, söz konusu nöbetin hastane yerine evde geçirilmesinin sebebinin, görev yapılan hastanedeki uzman doktor sayısının az olmasından kaynaklandığı, aksi durumda yani normal nöbet tutulması halinde doktorların sürekli olarak hastanede kalmak zorunda kalacakları için bu nöbet şeklinin getirildiği, anılan nöbetin isminin icapçı nöbeti (evde nöbet) olmasına rağmen sorumluluk anlamında normal nöbetten bir farkının olmadığı ve icapçı nöbeti tutan doktorun her ihtiyaç duyulduğunda hastaneye gitmek zorunda olduğu tartışmasızdır.

Bununla birlikte; yine yukarıda yer verilen mevzuat ve toplu sözleşme hükümleri gereğince, yoğun bakım, diyaliz, ameliyathane, acil servis ve 112 acil sağlık hizmetlerin özgü olarak tutulan nöbet ücretlerinin % 50 artırımlı ödenmesi gerektiği de açıktır.

Bu durumda davacıya, riskli birimlerde tuttuğu icap nöbetleri için %50 oranında artırımlı nöbet ücreti ödenmesi gerekirken aksi yönde tesis edilen dava konusu işlemden hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 105,65 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesine göre belirlenen 990,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin karar kesinleştikten sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Erzurum Bölge İdare Mahkemesi nezdinde istinaf yolu açık olmak üzere 27/04/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
SADIK ULUŞAHİN
107208

Üye
ARDA KARA
124799

Üye
SALİHA ÖZÇELİK
191937

YARGILAMA GİDERLERİ :	
Başvurma Harcı :	29,20 TL
Karar Harcı :	29,20 TL
Vekalet Harcı :	4,30 TL
Posta Gideri :	42,95 TL
TOPLAM :	105,65 TL

