

T.C.
KONYA
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2008/1485
KARAR NO : 2009/483

DAVACI : NURDAN ALTUNAY
VEKİLİ : AV. BÜYÜK MEHMET DURMAZ
Ankara Cad İlkem İşhanı Kat 3 Cihanbeyli/Konya

DAVALI : KONYA VALİLİĞİ

DAVANIN ÖZETİ : Konya İli, Cihanbeyli İlçesi, Gölyazı Sağlık Ocağında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 86. maddesi uyarınca vekaleten ebe olarak görev yapan davacının, vekil ebe olarak göreve başladığı tarihten bu yana ödenmeyen döner sermaye ek ödemelerinin göreve başladığı 25.07.2008 tarihinden itibaren hesaplanarak tarafına ödenmesi istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 13.10.2008 tarih ve 37407 sayılı Konya Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü işleminin; vekil ebe ve hemşirelere döner sermaye ödenmeyeceğine ilişkin olarak ilgili mevzuatta bir hüküm bulunmadığı, dava konusu işlemin uluslararası sözleşmelere ve eşitlik ilkesine aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ile ödenmeyen döner sermaye ek ödemelerinin göreve başlama tarihinden itibaren davacıya ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Sağlık Bakanlığına Bağlı Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinde Ek Ödeme Yapılmasına dair Yönetmelikte kimlerin döner sermaye ödemelerinden yararlanacağına tahdidi olarak sayıldığı, mevzuatta hüküm bulunmaması nedeniyle vekil ebe ve hemşirelere döner sermayeden ek ödeme yapılmasının mümkün olmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Konya 2. İdare Mahkemesi'nce gereği görüldü:

Dava, Konya İli, Cihanbeyli İlçesi, Gölyazı Sağlık Ocağında 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 86. maddesi uyarınca vekaleten ebe olarak görev yapan davacının, vekil ebe olarak göreve başladığı tarihten bu yana ödenmeyen döner sermaye ek ödemelerinin göreve başladığı 25.07.2008 tarihinden itibaren hesaplanarak tarafına ödenmesi istemiyle yaptığı başvurunun reddine ilişkin 13.10.2008 tarih ve 37407 sayılı Konya Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

05.07.2005 günlü ve 25866 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 5371 sayılı Kanunun 5. maddesiyle 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 86. maddesinin üçüncü fıkrasına "eczacılık" ibaresinden sonra gelmek üzere "köy ve beldelerdeki ebelik ve hemşirelik," ibaresi eklenerek, köylerde açıktan vekil ebe ve hemşire istihdamına olanak tanınmıştır.

Öte yandan 657 sayılı Yasanın 175. maddesinin birinci fıkrasında, "Bir göreve vekaleten atanan memurlara vekalet edilen görevin kadro derecesinin birinci kademesinin üçte biri, açıktan atanarlara ise (Köy ve kasaba imamlığı kadrolarına atanarlara 146. maddede yazılı asgari ücret aylık tutarından aşağı olmamak üzere) üçte ikisi verilir." hükmüne yer verilmiş, aynı maddenin dördüncü fıkrasında da; açıktan vekil olarak atanarlara bu Kanunla memurlara tanınan sosyal haklardan da yararlanacakları ve bunlara ödenecek vekalet aylığının hesabına memuriyet taban aylığının da dahil edileceği belirtilmiştir.

09.01.1961 tarihli ve 209 sayılı Sağlık ve Sosyal Yardım Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları İle Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanunun 5. maddesinde; "... Personelin katkısıyla elde edilen döner sermaye gelirlerinden, döner sermayeli sağlık kurum ve kuruluşlarında görevli olan memurlar ile bu kurum ve kuruluşlarda 10/7/2003 tarihli ve 4924 sayılı Kanun uyarınca sözleşmeli olarak istihdam edilen sağlık personeline ve 13/12/1983 tarihli ve 181 sayılı Sağlık Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin

T.C.
KONYA
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2008/1485

KARAR NO : 2009/483

ek 3 üncü maddesine göre istihdam edilen sözleşmeli personele 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, serbest çalışıp çalışmaması 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..." hükmüne yer verilmiştir.

Anılan Yasa hükmü uyarınca 12/05/2006 günlü ve 26166 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe konulan Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum Ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 25.7.2008 günlü ve 26624 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 5. maddesinin (a) fıkrasında, bu Yönetmelik kapsamındaki sağlık kurum ve kuruluşlarının, sağlık hizmetlerinden elde edilen gelirlerinin tamamının döner sermayeye gelir kaydedileceği, ilgili kurum ve kuruluşun o dönemde elde ettiği gayrisafi hasılatın öncelikle Hazine payı, Sosyal Hizmetler ve Çocuk Esirgeme Kurumu payı ve Bakanlık merkez payı ayrıldıktan sonra kalan miktarın kurumlarda asgari %50'si, kuruluşlarda ise %35'i, 2/9/1961 tarihli ve 10896 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkındaki 209 Sayılı Kanun Gereğince İşletme, İdare ve Muhasebe İşlerine Dair Yönetmelik hükümleri doğrultusunda kurum ve kuruluşların ihtiyaçlarının karşılanması ve vadesi gelen borçların ödenmesi için ayrılacağı, kalan kısım personele ek ödeme olarak dağıtılabileceği, (b) fıkrasında ise, ek ödemenin, personelin kurum ve kuruluşa fiilen katkı sağladığı sürece verilebileceği, personelin katkısıyla elde edilen döner sermaye gelirlerinden, o kurumda görevli personele yapılabilecek ek ödeme toplamının (ilgili kurum veya kuruluşun o dönemdeki) döner sermaye gelirinden, Hazine payı, Sosyal Hizmetler ve Çocuk Esirgeme Kurumu payı ve Bakanlık merkez payı ayrıldıktan sonra kalan miktarın kurumlarda %50'sini, kuruluşlarda ise %65'ini aşamayacağı belirtilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının Konya Valiliğinin 25.07.2008 tarih 245 sayılı oluru ile Konya İli, Cihanbeyli İlçesi, Gölyazı Kasabası Sağlık Ocağına 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 86. Maddesi uyarınca vekaleten ebe olarak görevlendirildiği ve 25.07.2008 tarihinden bu yana anılan görevi yürüttüğü 08.10.2008 tarihinde davalı idareye başvurarak, ödenmeyen döner sermaye ek ödemelerinin göreve başladığı 25.07.2008 tarihinden itibaren hesaplanarak tarafına ödenmesini istediği, davacının bu başvurusunun dava konusu işlemle reddedilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer alan Yasa ve Yönetmelikte döner sermaye ek ödemesinden fiilen görev yapan personelin yararlandırılmasının öngörüldüğü, açıktan vekil ebe veya hemşire olarak atanmaların döner sermaye ek ödemesinden yararlandırılmaması yönünde gerek 209 sayılı Yasada gerekse yukarıda anılan Yönetmelikte sınırlayıcı bir hükme yer verilmediği, 657 sayılı Yasanın 175. maddesinde de açıktan vekil olarak atanmaların memurlara tanınan haklardan yararlanacağı hususunun belirtildiği, bu hususlar birlikte değerlendirildiğinde, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 86. maddesi uyarınca Maliye Bakanlığında tespit edilen belli sayıdaki kadrolar için alınan izin üzerine vekil ebe veya hemşire olarak istihdam edilenlerin hakkaniyet ilkesinin bir gereği olarak öngörülen döner sermaye ek ödemesinden yararlandırılması gerektiği sonucuna varılmaktadır.

Davacı, 657 sayılı Yasanın 86. maddesine göre sağlık personeli olarak istihdam edildiğine ve vekil ebe olarak fiilen görev yaptığına göre döner sermaye ek ödemesinden yararlandırılması gerektiği sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 7. maddesinde; dava açma süresinin, özel kanunlarında ayrı süre gösterilmeyen hallerde Danıştayda ve idare mahkemelerinde altmış gün olduğuna işaret edilmiş, 11. maddesinde ise; "İlgililer tarafından idari dava açılmadan önce, idari işlemin kaldırılması, geri alınması değiştirilmesi veya yeni bir işlem yapılması üst makamdan, üst makam yoksa işlemi yapmış olan makamdan, idari dava açma süresi içinde istenebilir. Bu başvurma, işlemeye başlamış olan idari dava açma süresini durdurur. Altmış gün içinde bir cevap verilmezse istek reddedilmiş sayılır. İsteğin reddedilmesi veya reddedilmiş sayılması halinde dava açma süresi yeniden işlemeye başlar ve başvurma tarihine kadar geçmiş süre de hesaba katılır."

T.C.
KONYA
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2008/1485

KARAR NO : 2009/483

hükmüne yer verilmiştir.

Kamu personelinin gerek görevde buldukları sırada gerekse emekliye ayrılmış olmaları hallerinde, parasal ve özlük hakları yönünden her ay hukuki sonuç yaratan, diğer bir ifadeyle süregelen etkiler doğuran idari işlemlere karşı ilk tesis edildikleri ya da ilk uygulandıkları anda dava açılmamış olmasının, başvuru tarihinden itibaren ileriye dönük sonuçlar doğurmak üzere sonradan yapılan başvuruya dayalı olarak tesis edilen işlemlerin dava konusu edilmelerine engel oluşturmayacağı açıktır.

Bu nedenle, ilgililerin 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 11.maddesi hükmü uyarınca, kendilerine en son ödeme yapılmamasından itibaren 60 gün içerisinde yada yukarıda yer verilen 11. Madde uyarınca idareye başvurularını üzerine tesis edilecek işleme karşı anılan maddede öngörülen usule uygun olarak dava açılabilceğini kabul etmek gerekir.

Bu durumda, süregelen etkiler doğuran bir işlemin icrası sebebiyle doğan zararların tazmini istemiyle açılan davalarda, hükmedilecek miktar hesaplanırken idareye yapılan başvurudan önceki 60 gün için yapılması gereken ödemelerin hesaba katılması, daha önceki dönemlere ilişkin istemlerin ise süre aşımı nedeniyle reddedilmesi gerekmektedir.

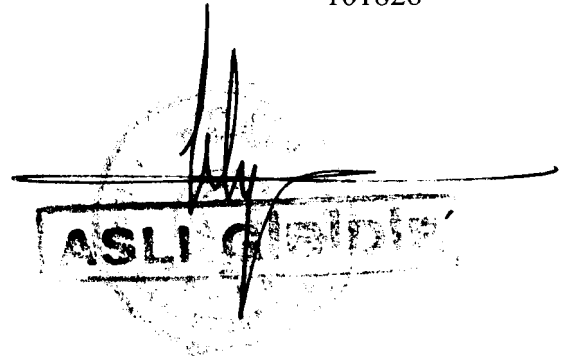
Bu durumda dava konusu işlemin, davacının 08.10.2008 tarihli başvurusundan önceki 60 günlük süreç ile başvurudan sonraki dönemlere ilişkin olan kısmında hukuka uygunluk bulunmamakta olup, bu dönemlerde ödenmeyen döner sermaye ek ödemelerinin hesaplanarak davacıya ödenmesi gerektiği, dava konusu işlemin davacının göreve başladığı 25.07.2008 tarihi ile idareye başvurunun yapıldığı 08.10.2008 tarihinden geriye doğru olan 60 günlük sürece ilişkin(yani 25.07.2008 tarihi ile 09.08.2008 tarihleri arasında geçen döneme ilişkin) kısmının ise süre aşımı nedeniyle esasının incelenmesine hukuken olanak bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin davacının 08.10.2008 tarihi başvurusundan önceki 60 günlük süreç ile başvurudan sonraki dönemlere ilişkin olan kısmının iptaline, davacının bu döneme ilişkin istemlerinin kabulüyle anılan dönemde ödenmeyen döner sermaye ek ödemelerinin davacıya ödenmesine, dava konusu işlemin davacının göreve başladığı 25.07.2008 tarihi ile idareye başvurunun yapıldığı 08.10.2008 tarihinden geriye doğru olan 60 günlük süreçten öncesi için (yani 25.07.2008 tarihi ile 09.08.2008 tarihleri arasında geçen döneme ilişkin) kısmı açısından ise davanın süre aşımı nedeniyle reddine, dava kısmen iptal- kabul kısmen süre ret ile sonuçlandığından, aşağıda dökümü yapılan 84,70 TL yargılama giderinin taktiren yarısı olan 42,35 TL nin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, kalan 42,35 TL yargılama giderinin davacı üzerinde bırakılmasına, AAÜT uyarınca belirlenen 400,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta giderinin istemi halinde davacıya iadesine, kararın tebliğinden itibaren 30 içinde Danıştay nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere 28.04.2009 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan
HANNAN YILBAŞI

Üye
BEKİR YILMAZ

Üye
VEDAT AYDOĞDU


ASLI GİDERİ