

DAVACI : Ergin Akkaya'yı Temsilen Türk Sağlık Sen

VEKİLİ : Av. Murat BAHADIR

Dr. Mediha Eldem Sokok No:85 Kocatepe/ANKARA

DAVALILAR : 1- Sağlık Bakanlığı -ANKARA

2- Atkaracalar Kaymakamlığı -Atkaracalar /ÇANKIRI

DAVANIN ÖZETİ : Çankırı İli, Atkaracalar İlçe Devlet Hastanesi'nde 4924 sayılı Kanununa tabi sözleşmeli sağlık memuru (Toplum Sağlığı Teknisyeni) olarak görev yapan davacının, 2003 yılında Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi İktisadi ve İdari Programlar Bölümü'nün iki yıl süreli Sağlık Kurumları İşletmeciliği Programından, 2006 yılında Anadolu Üniversitesi İşletme Fakültesi'nin dört yıl süreli İşletme Bölümü'nden mezun olması nedeniyle üst öğrenimlerinden dolayı intibakının yapılması ve öğrenim durumlarına göre mali haklarının belirlenmesi yolundaki başvurusunun reddine ilişkin Sağlık Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 27.10.2009 tarih ve 200410 sayılı işleminin; Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı tarafından Sağlık Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'ne hitaben yazılan 25.11.2009 tarih ve 038646 sayılı yazıda, Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi İşletme Bölümü'nün Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi Sağlık Kurumları İşletmeciliği Önlisans Programı'nın bir üst öğrenimi sayılmasına karar verildiği, kendi branşı ile ilgili veya branşları dışında sağlık hizmetleri ile ilgili bir üst öğrenimi bitiren sözleşmeli sağlık personelinin de kadrolu personeller gibi intibaklarının yapılması ve ücretlerinin en son öğrenim durumlarına göre belirlenmesi gerektiği ileri sürülerek iptali ile yoksun kaldığı maaş ve döner sermaye haklarının idareye başvuru tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istenilmektedir.

SAĞLIK BAKANLIĞI'NIN

SAVUNMASININ ÖZETİ : Davacının isteminin, mezun olduğu yüksekokulun görevi ile ilgili bir üst öğrenim olmaması sebebiyle reddedildiği ve dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

ATKARACALAR KAYMAKAMLIĞI'NIN

SAVUNMASININ ÖZETİ: Savunma dilekçesi verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Kastamonu İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek gereği görüldü:

Dava, Çankırı İli, Atkaracalar İlçe Devlet Hastanesi'nde 4924 sayılı Kanununa tabi sözleşmeli sağlık memuru (Toplum Sağlığı Teknisyeni) olarak görev yapan davacının, 2003 yılında Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi İktisadi ve İdari Programlar Bölümünün iki yıl süreli Sağlık Kurumları İşletmeciliği Programından, 2006 yılında Anadolu Üniversitesi İşletme Fakültesi'nin dört yıl süreli İşletme Bölümünden mezun olması nedeniyle üst öğrenimlerinden dolayı intibakının yapılması ve öğrenim durumlarına göre mali haklarının belirlenmesi yolundaki başvurusunun reddine ilişkin Sağlık Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 27.10.2009 tarih ve 200410 sayılı işleminin iptali ile yoksun kaldığı maaş ve döner sermaye haklarının idareye başvuru tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun "Tesis edilen sınıflar" başlıklı 36.maddesinin A bendinin 12-d fıkrasında: "Memuriyette iken veya memuriyetten ayrılarak(87 inci maddeye tabi kurumlarda çalışanlar dahil) üst öğrenimi bitirenler, aynı üst öğrenimi tahsile ara vermeden başlayan ve normal süre içinde bitirdikten sonra memuriyete giren emsallerinin ulaştıkları derece ve kademeyi aşmamak kaydıyla, bitirdikleri üst öğrenimin giriş derece ve kademesine memuriyette geçirdikleri başarılı hizmet sürelerinin tamamı her yıl bir kademe her üç yıl bir derece hesabıyla ilave edilmek suretiyle bulunacak derece ve kademeye yükseltirler." hükmü, aynı Kanununa ekli I sayılı Ek Gösterge

Cetvelinin III-Sağlık Hizmetleri Sınıfı bölümünün a) bendinde, uzman tabip, tabip, diş hekimi, uzman veteriner hekim, veteriner hekim, eczacı ve biyolog unvanını almış olanlara verilecek ek gösterge oranları belirlenmiş, b) bendinde, diğer sağlık bilimleri lisansiyelerine verilecek ek gösterge oranlarının gösterildiği, "Zam ve Tazminat Başlıklı" 152. maddesinde, Tazminatlar; Görevin önem, sorumluluk ve niteliği, görev yerinin özelliği, hizmet süresi, kadro unvan ve derecesi ve eğitim seviyesi gibi hususlar göz önüne alınarak bu Kanunda belirtilen en yüksek Devlet Memuru aylığının (ek gösterge dahil) brüt tutarının, (A-) Özel Hizmet Tazminatı (b) Sağlık Hizmetleri Sınıfına dahil kadrolarda görev yapanlardan dört yıldan aşağı yükseköğrenim veren okul mezunları için % 100'ü ancak, Sağlık Hizmetleri Sınıfına ait kadrolarda görevli olup da bu görevleri ile ilgili olmayan bir üst öğrenimi bitirenler için önceki durumlarına ait tazminat oranlarının esas alınacağı öngörülmüştür.

15.4.2004 gün ve 25434 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan 2004/6996 sayılı Bakanlar Kurulu kararının 4. maddesinin (F) bendinde yer alan "Kurumların teknik ve sağlık hizmetleri sınıflarına ait kadrolarında bulunanlara buldukları hizmet sınıflarına atanabilecek mesleki bir üst öğrenimi bitirenlere kariyerleri(mesleki üst öğrenimleri) esas alınarak özel hizmet tazminatı ödenir. Kadroları teknik ve sağlık hizmetleri sınıflarında bulunanlardan, buldukları hizmet sınıflarından bir kadroya atanılamayacak herhangi bir üst öğrenimi bitirenlere ise bitirdikleri üst öğrenimden dolayı özel hizmet tazminatı ödenmez" hükmü yer almaktadır.

Diğer yandan, 4924 sayılı eleman Temininde Güçlük Çekilen Yerlerde Sözleşmeli Sağlık Personeli Çalıştırılması İle Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanunun 6. maddesinde "Sözleşmeli olarak çalıştırılacak personele, 657 sayılı Kanunun 4. maddesinin (B) bendine göre çalışanlar için uygulanmakta olan tavan ücretinin 2,5 katını aşmamak üzere, ekli (2) sayılı cetvelde pozisyon unvanları itibarıyla belirlenmiş bulunan taban ve tavan ücreti oranları arasındaki oranlar üzerinden hesaplanan miktarlarda aylık ücret ödenir. Taban ve tavan oranları arasındaki aylık ücretin belirlenmesinde; sözleşmeli olarak çalıştırılacak personelin pozisyon unvanı, hizmet süresi, görev yerinin özelliği ve şartları ile eğitim seviyesi esas alınır.

Sözleşmeli personele ödenecek aylık ücret yukarıda belirtilen unsurlar çerçevesinde Maliye Bakanlığı ve Devlet Personel Başkanlığının görüşü üzerine Bakanlık tarafından belirlenir...." hükmü, aynı Kanunun eki (I) sayılı cetvelde, sözleşmeli personel pozisyon unvanları ve bu pozisyonlarda istihdam edileceklerde aranacak nitelikler belirtilmiştir.

Ayrıca, 2006/10344 sayılı Bakanlar Kurulu kararının uygulanmasına ilişkin açıklamaların yer aldığı ve 11.05.2006 tarih ve 26165 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanan 160 Seri No'lu Devlet Memurları Kanunu Genel Tebliğinin D- Uygulama İle İlgili Ortak Açıklamalar kısmının 3.bendinde de; "Sağlık ve teknik hizmetler sınıflarında yer alan personelin bitirdiği üst öğrenimin mesleki bir üst öğrenim olup olmadığı hususu, 2547 sayılı Yüksek Öğretim Kanunu'nun 43.maddesinin (b) bendi uyarınca alınan Yükseköğretim Kurulu Kararlarına istinaden tespit edilecektir." düzenlemesine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, Çankırı İli, Atkaracalar İlçe Devlet Hastanesi'nde 4924 sayılı Kanununa tabi sözleşmeli sağlık memuru (Toplum Sağlığı Teknisyeni) olarak görev yapan davacının, 2003 yılında Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi İktisadi ve İdari Programlar Bölümünün iki yıl süreli Sağlık Kurumları İşletmeciliği Programından, 2006 yılında Anadolu Üniversitesi İşletme Fakültesi'nin dört yıl süreli İşletme Bölümünden mezun olması nedeniyle üst öğrenimlerinden dolayı intibakının yapılması ve öğrenim durumlarına göre mali haklarının belirlenmesi yolunda başvuruda bulunduğu, Sağlık Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 27.10.2009 tarih ve 200410 sayılı işlemi ile toplum sağlığı teknisyeni olarak görev yapan personelin İşletme Bölümünü bitirmesi nedeniyle yeni öğrenim düzeyinden ücretinin belirlenmesi imkanının bulunmadığının belirtildiği, Çankırı Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün Atkaracalar Kaymakamlığı'na yazdığı 13.11.2009 tarih ve 17847 sayılı yazı ile davacının talebine ilişkin Sağlık Bakanlığı Personel Genel Müdürlüğü'nün 27.10.2009 tarih ve 200410 sayılı

emirlerinin ilgiliye tebliğ edilmesinin istenildiği, anılan işlemin davacı tarafından öğrenilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Dava konusu uyuşmazlıkla ilgili olarak Yükseköğretim Yürütme Kurulunun 07.01.2009 tarihli toplantısında, Üniversitelerarası Kurul Başkanlığı'nın da görüşü alınarak Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi Sağlık Kurumları İşletmeciliği Programı'nın (önlisans) yalnızca Sağlık Hizmetleri ve Yardımcı Sağlık Hizmetleri sınıfı için mesleki bir üst öğrenim sayılmasına, Yükseköğretim Yürütme Kurulunun 22.07.2009 tarihli toplantısında Üniversitelerarası Kurul Başkanlığının da görüşü alınarak, Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi İşletme Bölümü'nde görülen öğrenimin, Sağlık Meslek Lisesi "Sağlık Memurluğu" bölümünün bir üst öğrenimi sayılamayacağına ancak Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi "Sağlık Kurumları İşletmeciliği Önlisans" programının bir üst öğrenimi sayılmasına karar verilmiştir.

Bu durumda, Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi Sağlık Kurumları İşletmeciliği Programının (Önlisans) Sağlık Hizmetleri ve Yardımcı Sağlık Hizmetleri sınıfı için mesleki bir üst öğrenim olarak kabul edilmiş olması, yine Anadolu Üniversitesi İşletme Fakültesi İşletme Bölümünün de Anadolu Üniversitesi Açıköğretim Fakültesi Sağlık Kurumları İşletmeciliği programının (Önlisans) bir üst öğrenimi olarak kabul edilmiş olması nedeniyle, anılan programlardan mezun olan davacının başvurusunun kabul edilerek yeni öğrenim durumlarına göre mali haklarının yeniden belirlenmesi gerekirken aksi yönde tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Davacının yoksun kaldığı maaş ve döner sermaye haklarının idareye başvuru tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte tazmini istemine gelince;

09.01.1961 tarih ve 209 sayılı Sağlık ve Sosyal Yardım Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5.maddesinin 3.fıkrasında; "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 ek 3.maddesine göre istihdam edilen sözleşmeli personele mesai içi veya mesai dışı ayırımı 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, dördüncü fıkrasında ise; "Yukarıdaki fıkrada yer alan hükme göre personelin katkısıyla elde edilen döner sermaye gelirlerinden personele bir ayda yapılacak ek ödemenin tutarı, ilgili personelin bir ayda alacağı aylık(ek gösterge dahil), yan ödeme ve her türlü tazminat(makam, temsil ve görev tazminatı hariç) toplamının; pratisyen tabip ve dış tabiplerinden serbest çalışanlara yüzde 250'sini, serbest çalışmayanlara yüzde 500'ünü, uzman tabip, Tıpta Uzmanlık Tüzüğünde belirtilen dallarda bu Tüzük hükümlerine göre uzman olanlar ve uzman dış tabiplerinden serbest çalışanlara yüzde 350'sini, serbest çalışmayanlara yüzde 700'ünü, serbest çalışmayan klinik şef ve şef yardımcılara yüzde 800'ünü, hastane müdürü ile eczacılara yüzde 250'sini ve başhemşirelere yüzde 200'ünü, diğer personele ise yüzde 150'sini geçemez. İşin ve hizmetin özelliği dikkate alınarak yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, ameliyathane, kemik iliği nakil ünitesi ve acil servis gibi özellikli hizmetlerde çalışan personel için yüzde 150 oranı, yüzde 200 olarak uygulanır. Sözleşmeli olarak istihdam edilen sağlık personeline yapılacak ek ödemenin tutarı ise, aynı birimde aynı unvanlı kadroda çalışan ve hizmet yılı aynı olan emsali sağlık personeli esas alınarak

belirlenir ve bunlara yapılacak ek ödeme, hiçbir şekilde emsaline yapılabilecek ek ödeme üst sınırını geçemez." hükmüne yer verilmiştir.

Mahkememizin 22.04.2010 tarihli ara kararına Sağlık Bakanlığı'nca verilen cevapta; Sağlık Bakanlığına Bağlı Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelikte personelin kadro unvanı esas alınmak suretiyle katsayılar belirlenmiş olup personelin eğitim durumuna göre farklı katsayıların öngörülmediği, dolayısıyla eğitim durumunun bir kriter olarak değerlendirilmediği ancak personelin eğitim durumunun tavan ek ödeme tutarına esas katsayılar da artışa sebep olması halinde (maaş kalemlerinde artış olması halinde) ek ödeme tavan matrahının da artacağı, sonuç itibarıyla personelin eğitim durumunun, ek ödemesinin hesaplanmasını doğrudan etkilememesine karşın maaş kalemlerinde artışa sebep olup olmamasına göre dolaylı olarak etkilediği, Atkaracalar Kaymakamlığı İlçe Hastanesi Baştabipliği'nce verilen cevapta; davacının eğitim durumunun dolaylı olarak döner sermaye ek ödeme oranını yükselteceği şeklinde açıklamada bulunulduğu görülmektedir.

Her ne kadar, ilgili personelin döner sermaye ek ödemesi uygulamasında eğitim durumuna göre farklı katsayılar öngörülmemiş ise de, ilgilinin bitirmiş olduğu üst öğrenimler nedeniyle maaş, yan ödeme ve her türlü tazminat tutarının artacağı, dolayısıyla maaş kalemlerinde yükselme meydana geleceği, bu da ek ödeme tavan matrahını arttıracığından, davacının bitirmiş olduğu eğitim durumları dikkate alınarak döner sermaye ek ödemesinin davalı idarece hesaplanarak yeniden belirlenmesi gerekmektedir.

Yine hukuka aykırı bulunan dava konusu işlem nedeniyle, davacının yeni öğrenim durumlarına göre ücretinin (maaşının) davalı idarece hesaplanarak yeniden belirlenmesi gerekmektedir.

Bu bakımdan; davacının, mezun olduğu önlisans ve lisans diplomalarını idareye ibraz etmek suretiyle mali haklarının tazminini istediği başvuru tarihinden (07.10.2009) itibaren yoksun kaldığı maaş ve döner sermaye haklarının idareye başvuru tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin iptaline, davacının idareye başvuru tarihinden (07.10.2009) itibaren yoksun kaldığı maaş ve döner sermaye haklarının yine başvuru tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faiziyle birlikte tazmini isteminin kabulüne, aşağıda dökümü yapılan 84,30 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari ücret tarifesi uyarınca belirlenen 500,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin isteği halinde davacıya iadesine, bu kararın tebliğ tarihinden itibaren otuz(30) gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere 17/06/2010 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
YILMAZ ACER
37810

Üye
İHSAN YILMAZ
101130

Üye
ERKAN ALTIN
101990

YARGILAMA GİDERLERİ :
Başvuru Harcı : 15,60.-TL
Karar Harcı : 15,60.-TL
Vekalet Harcı : 2,50.-TL
Posta Gideri : 50,60.-TL
TOPLAM : 84,30.-TL

ASLI GİZLİ
BAŞKAN (2010/331)