

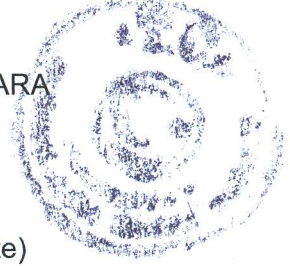
Davacı : Türk Dişhekimleri Birliği

Vekili : Av. Mustafa Güler

Strazburg Cad. No: 28/28 - Sıhhiye / ANKARA

Davalı : Sağlık Bakanlığı - ANKARA

Vekili : Hukuk Müşaviri Adem Keskin (Aynı adreste)



Davanın Özeti : Türk Diş Hekimleri Birliği tarafından, 5.11.2010 tarihli ve 44100 sayılı Bakan onayı ile yürürlüğe giren, Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görevli Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin 4. maddesinin 1. fıkrasının (e) ve (h) bentlerinin; 5. maddesinin 1. fıkrasının son cümlesi ile 6. fıkrasının; 6., 7. ve 8. maddelerinin; ağız ve diş sağlığı hizmetlerinde uygulanan entegre sistemin, Yönerge ile getirilen kotaların doldurulmasını imkansızlaştırdığı; kamu görevlilerinin özlük haklarının Yönerge ile kısıtlanamayacağı ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un uyuşmazlık tarihinde yürürlükte bulunan 5. maddesinin 3. fıkrasında, döner sermayeli sağlık kurum ve kuruluşlarında görev yapan memurlar ile sözleşmeli olarak istihdam edilen sağlık personeline mesai içi ve mesai dışı ayrımı yapılmaksızın ek ödeme verilebileceği; bu ödemenin oranı ile esas ve usullerinin, maddede sayılan unsurlar esas alınarak Maliye Bakanlığının uygun görüşü üzerine Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikle belirleneceği hükmüne yer verildiği, anılan kural uyarınca hazırlanan ve 12.5.2006 tarihli ve 26166 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin iptali istenilen 4. maddesinin 1. fıkrasının (ff) bendinde, birim performans katsayısının tanımlandığı ve 5. maddesinin 1. fıkrasının (ss) bendinde de, birim ve birim dışı performans katsayısının hesaplanmasına esas olacak kriterlerin yönerge ile belirleneceği kuralına yer verildiği, anılan kurallar uyarınca 1.12.2010 tarihinden itibaren 5.11.2010 tarih ve 44100 sayılı makam onayı ile "Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görevli Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin"nin hazırlanarak yürürlüğe konulduğu, birim performans katsayısının uygulanmaya başlamasından itibaren diş çekimi sayısının azaldığı, kanal tedavisi yapılan hasta sayısının arttığı, böylece daha az protez yapıldığı, Yönerge ile toplumun yararına olarak diş tedavisinde öncelikli olarak yapılması gereken tedavilerin performans puanının artırıldığı, bunun neticesinde ihtiyaçlar doğrultusunda hareket edildiği; davacının iddialarının

dayanağının bulunmadığı, üst hukuk normlarına, kamu menfaatine ve hizmet gereklerine uygun bulunan düzenlemelerin iptali istemiyle açılan davanın reddi gerektiği savunulmuştur.



Danıştay Tetkik Hakimi : Bünyamin Esaf

Düşüncesi : T.C. Anayasası'nın 128. maddesinin 2. fıkrasında, memurların ve diğer kamu görevlilerinin niteliklerinin, atanmalarının, görev ve yetkilerinin, hakları ve yükümlülüklerinin, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işlerinin kanunla düzenleneceği kuralına yer verildiği; normlar hiyerarşisi bakımından 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin 3. fıkrasında, döner sermayeli sağlık kurum ve kuruluşlarında görevli sağlık personeline yapılacak ek ödemenin oranı ile esas ve usûllerinin belirlenmesi konusunda Sağlık Bakanlığı'na yönetmelik çıkarma yetkisinin verildiği; anılan Yasa kuralı uyarınca birim performans katsayısı ve hastane performans katsayısının hesaplanmasına esas olacak kriterlerin ancak bu konuda çıkarılacak bir yönetmelikle düzenlenebilmesi mümkün bulunduğundan, aynı konunun yönerge ile düzenlenmesinde hukuka uygunluk görülmemiştir.

Öte yandan, Yönergenin dayanağı olarak gösterilen Yönetmeliğin 5. maddesinin (ss) bendi, Dairemizin 8.5.2013 tarihli ve E:2009/4453; K:2013/4420 sayılı kararıyla iptal edildiğinden, hukuksal dayanaktan yoksun hale gelen Yönergenin iptali istenilen kurallarında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Danıştay Savcısı : Kalender Türeoğlu

Düşüncesi : Davacı, 05.11.2010 tarih ve 44100 sayılı makam onay ile yürürlüğe konulan Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görevli Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin 4..maddesinin 1.fıkrasının (e) ve (h) bentlerinin, 5.maddesinin 1.fıkrasının son cümlesi ile 6. fıkrasının, 6.,7., ve 8. maddelerinin iptali istemiyle dava açmıştır.

Dava konusu yönerge, 12.05.2006 günlü ve 26166 sayılı Resmi Gazetede Yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 4.maddesinin 1. fıkrasının (ff) bendi ile aynı yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (ss) bendiyle verilen yetkiye dayanılarak ve Kanunda yer alan kriterler göz önünde bulundurulmak suretiyle hazırlanmış olup, personelin hizmete katkısı kişisel performansın ödüllendirilmesinin yanında kurumsal performansın da yükseltilmesi ve kamu hastaneleri ile diş sağlığı merkezlerinde sunulan sağlık hizmetinin kalitesinin artırılması açısından değerlendirildiğinde kamu yararı ve hizmet gereklerine aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, 05.11.2010 tarih ve 44100 sayılı makam onay ile yürürlüğe konulan Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görevli Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin 4..maddesinin 1.fıkrasının (e) ve (h) bentlerinin, 5.maddesinin 1.fıkrasının son cümlesi ile 6. fıkrasının, 6.,7., ve 8. maddelerinin iptali istemiyle açılan davanın reddi gerektiği düşünülmektedir.

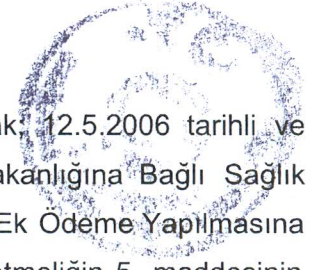
TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onbirinci Dairesince işin gereği görüşüldü:

Dava, Türk Diş Hekimleri Birliği tarafından, 5.11.2010 tarihli ve 44100 sayılı Bakan onayı ile yürürlüğe giren Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görevli Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin; 4. maddesinin 1. fıkrasının (e), ve (h) bentlerinin, 5. maddesinin 1. fıkrasının son cümlesi ile 6. fıkrasının, 6., 7. ve 8. maddelerinin iptali istemiyle açılmıştır.

209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un uyuşmazlık tarihinde yürürlükte bulunan 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 4924 sayılı Kanun uyarınca sözleşmeli olarak istihdam edilen sağlık personeline ve 181 sayılı Sağlık Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 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." kuralına yer verilmiştir.

Anılan Yasa kuralına dayanılarak düzenlenen ve 12.5.2006 tarihli ve 26166 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 30.7.2010 tarihli ve 27657 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yönetmelik ile değişik 4. maddesinin 1. fıkrasının (ff) bendinde, "birim performans katsayısı"; kurum ve kuruluşlarda görev yapan personelin görev yaptığı birim için belirlenen ve personele ödenecek ek ödemenin hesaplanmasında kullanılacak olan (0) ile (1) arasında değişen katsayı olarak tanımlanmış; Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (ss) bendinde ise, birim performans katsayısı ve hastane performans katsayısının hesaplanmasına esas olacak kriterlerin Bakanlıkça çıkarılacak yönerge ile belirleneceği kuralı yer almıştır



Dava konusu Yönergenin 3. maddesinde hukuki dayanak olarak, 12.5.2006 tarihli ve 26166 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 4. maddesinin birinci fıkrasının (ff) bendi ile aynı Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (ss) bendi gösterilmiş; Yönergenin iptali istenilen 4. maddesinin 1. fıkrasının (e) bendinde diş tabibi birim performans katsayısının, (h) bendinde ise, doktoralı/uzman diş tabibi birim performans katsayısının tanımına yer verilmiş; 5. maddesinin 1. fıkrasının son cümlesinde, personelin brüt ek ödeme tutarının tavan ek ödeme tutarının üzerinde olması brüt ek ödeme tutarının nasıl hesaplanacağı ifade edilmiş; 6. fıkrasında, Sağlık Bakanlığı merkez teşkilatında geçici görevle görevlendirilen personelin birim performans katsayısının (1) olarak kabul edileceği belirtilmiş; 6. ve 7. maddelerinde, kanal tedavisi puan oranı, dolgu puan oranı ve fissur sealant puan oranının tespiti ile bu puan oranları esas alınarak belirlenen kanal tedavisi puan katsayısı, dolgu puan katsayısı ve fissur sealant puan katsayısı yardımıyla diş tabibi birim performans katsayısının; 8. maddesinde ise, doktoralı/uzman diş tabibi birim performans katsayısının hesaplanma yöntemi açıklanmıştır.

Anılan Yönergenin dayanağı olarak gösterilen Yönetmeliğin 5. maddesinin birinci fıkrasının (ss) bendi; Dairemizin 8.5.2013 tarihli ve E:2009/4453; K:2013/4420 sayılı kararıyla; T.C. Anayasası'nın 128. maddesinin 2. fıkrasında, memurların ve diğer kamu görevlilerinin niteliklerinin, atanmalarının, görev ve yetkilerinin, hakları ve yükümlülüklerinin, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işlerinin kanunla düzenleneceği kuralına yer verildiği; normlar hiyerarşisi bakımından 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin 3. fıkrasında, döner sermayeli sağlık kurum ve kuruluşlarında görevli sağlık personeline yapılacak ek ödemenin oranı ile esas ve usûllerinin belirlenmesi konusunda Sağlık Bakanlığı'na yönetmelik çıkarma yetkisinin verildiği; anılan Yasa kuralı uyarınca birim performans katsayısı ve hastane performans katsayısının hesaplanmasına esas olacak kriterlerin ancak bu konuda çıkarılacak bir yönetmelikle düzenlenebilmesi mümkün bulunduğundan, aynı konunun yönerge ile düzenlenmesine imkan tanıyan kuralda hukuka uygunluk görülmediği gerekçesiyle iptal edilmiştir.

Bu durumda; birim performans katsayısının hesaplanmasında esas alınacak kriterlerin yönerge ile düzenlenmesine imkan veren Yönetmelik kuralının iptal edilmesi nedeniyle hukuksal dayanaktan yoksun hale gelen Yönergenin iptali istenilen kurallarında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, 5.11.2010 tarihli ve 44100 sayılı Bakan onayı ile yürürlüğe giren Ağız ve Diş Sağlığı Merkezleri ile Diş Hastanelerinde Görevli Personele Birim Performans Katsayısının Uygulanmasına Dair Yönergenin 4. maddesinin 1. fıkrasının (e) ve (h) bentlerinin; 5. maddesinin 1. fıkrasının son cümlesi ile 6. fıkrasının; 6., 7. ve 8. maddelerinin **İPTALİNE**; aşağıda dökümü yapılan toplam 178,70 TL yargılama gideri ile kararın verildiği tarihte yürürlükte olan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesine göre belirlenen 1.500,00 TL vekâlet ücretinin davalı İdareden alınarak davacıya verilmesine; bu kararın tebliğ tarihini izleyen 30 (otuz) gün içinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunda temyiz yolu açık olmak üzere 11.11.2014 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Asuman	Orhan Cem	Mustafa Temel	Emel	Birgül
YET	ERBÜK	KOÇAKLAR	CENGİZ	KURT

YARGILAMA GİDERLERİ :

Harç Tutarı	96,70 - TL
Posta Gideri	+ 82,00 - TL
TOPLAM	: 178,70 - TL

