

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : *** ADINA HEKİM VE SAĞLIK
ÇALIŞANLARI BİRLİĞİ SAĞLIK VE SOSYAL HİZMETLER
SENDİKASI

VEKİLİ : ***

KARŞI TARAF (DAVALI) : ***

VEKİLLERİ : ***

İSTEMİN ÖZETİ : *** ili, *** ilçesinde bulunan *** Devlet Hastanesinde doktor olarak görev yapan davacının 01/01/2023-01/03/2023 tarihleri arasında *** Tüm. Komutanlığına geçici olarak görevlendirilmesine ilişkin olarak tesis edilen Sağlık Bakanlığı Yönetim Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 26/12/2022 tarih ve 728/118 sayılı işleminin; hukuka aykırı olduğu, rızasının alınmadığı, sağlık sorunları bulunduğu, kamu yararı ve hizmet gereklerine uygun olmadığı, yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için gerekli hukuki koşulların mevcut olduğu ileri sürülerek iptali ve öncelikle yürütmesinin durdurulmasına karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ : Dava konusu işlemin Milli Savunma Bakanlığı Askeri Sağlık Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 30/12/2021 tarih ve 880073 sayılı yazısına istinaden hareket bölgelerinde sağlık hizmetinin etkin ve süratli sunumunu teminen tabip ihtiyacını karşılamak maksadıyla resen tesis edildiği, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunun ek 8. maddesinin ikinci fıkrası gereğince davacının muvafakatının alınmasının zorunlu olmadığı, ilgili Protokol ve Yönetmelik hükümleri uyarınca İdarelerince 2 ayı geçmemek üzere re'sen görevlendirme yapılabileceği, kamu yararı ve hizmet gereklerine uygun olarak tesis edilen dava konusu işlemin hukuka uygun olduğu, yürütmenin durdurulması koşullarının oluşmadığı öne sürülerek davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Manisa *. İdare Mahkemesince, dava dosyası incelenerek yürütmenin durdurulması istemi hakkında gereği görüldü:

Dava, *** ili, *** ilçesinde bulunan *** Devlet Hastanesinde doktor olarak görev yapan davacının 01/01/2023-01/03/2023 tarihleri arasında *** Tüm. Komutanlığına geçici olarak görevlendirilmesine ilişkin olarak tesis edilen Sağlık Bakanlığı Yönetim Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 26/12/2022 tarih ve 728/118 sayılı işleminin iptali ve yürütmesinin durdurulmasına karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Kurumlar arası geçici süreli görevlendirme" başlıklı Ek 8. maddesinde; "Memurlar, geçici görevlendirme yapmak isteyen kurumun talebi ve çalıştıkları kurumun izni ile diğer kamu kurum ve kuruluşlarında aşağıda belirtilen şartlarla geçici süreli olarak görevlendirilebilir: ...

e) Geçici süreli görevlendirmenin, memurların göreviyle ilgili olması şarttır.

f) Geçici süreli görevlendirmede memurun muvafakati aranır.

Birinci fıkrada belirtilen hâller dışında memurlar, kamu yararı ve hizmet gerekleri sebebiyle ihtiyaç duyulması hâlinde kurumlarınca, Devlet Personel Başkanlığının uygun görüşü alınarak diğer kamu kurum ve kuruluşlarında altı aya kadar geçici süreli olarak görevlendirilebilir." hükmüne yer verilmiştir.

26/03/2013 tarihli ve 28599 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık

Bakanlığı Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin "Amaç" başlıklı 1. maddesinde, "Bu Yönetmeliğin amacı; sağlık hizmetlerinin yurt genelinde etkin ve verimli bir şekilde yürütülebilmesi için Sağlık Bakanlığında görev yapan sağlık hizmetleri ve yardımcı sağlık hizmetleri sınıfı personelinin atama ve yer değiştirmelerine ilişkin usul ve esasları düzenlemektir." kuralı; **"Geçici Görevlendirme" başlıklı**

11. maddesinde ise; "Bakanlık önceden duyurmak suretiyle talepte bulunan personeli geçici olarak görevlendirebileceği gibi ihtiyaç hâlinde re'sen de görevlendirebilir. Re'sen yapılan geçici görevlendirme süresi bir mali yılda iki ayı geçemez." kuralı yer almaktadır.

Sağlık Bakanlığı Tarafından Türk Silahlı Kuvvetlerine Sunulacak Sağlık Hizmetleri Hakkında Usul ve Esasların Yürürlüğe Konulmasına Dair Protokolün "İnsan kaynakları" başlıklı

6. maddesinde "(1) Barış şartlarında Türk Silahlı Kuvvetleri sağlık hizmetleri, öncelikle Türk Silahlı Kuvvetleri sağlık personeli aracılığı ile verilir. İhtiyaç halinde Milli savunma Bakanlığının talebi üzerine Sağlık Bakanlığı personel desteğinde bulunur. (2) 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun Ek-3'üncü maddesi kapsamında Milli Savunma Bakanlığı tarafından talep edilen kadrolar Devlet hizmeti yükümlülüğü kuralına dahil edilir. (3) Milli Savunma Bakanlığının ihtiyaç bildireceği kadrolara Sağlık Bakanlığınca görevlendirme yapılır. ..." kuralına, "Görevlendirme" başlıklı 7. maddesinde "(1) Milli Savunma Bakanlığının ihtiyaç bildirmesi halinde, 926 Sayılı Türk Silahlı Kuvvetleri Personel Kanunu'nun Ek-17'nci maddesi kapsamı ve esaslarına göre Sağlık Bakanlığınca bağlı sağlık kurum ve kuruluşlarında görev yapan sözleşmeli aile hekimleri hariç uzman tabip, tabip, uzman dış tabibi, dış tabibi ile diğer sağlık personeli, Sağlık Bakanlığı tarafından görevlendirilir.

(2) Görevlendirme talepleri Milli Savunma Bakanlığınca yapılacak planlama çerçevesinde her yıl Eylül ayında Sağlık Bakanlığınca bildirilir. Acil ortaya çıkabilecek ilave ihtiyaçlar ise zamana bağlı kalmaksızın Sağlık Bakanlığınca bildirilir. Sağlık Bakanlığınca kuruluşunda bulunan taşra teşkilatlarına aynı il içerisinde görevlendirme talepleri için gerekli talimat verilir. Taşra teşkilatlarınca görevlendirme sonuçları Sağlık Bakanlığınca ve Sağlık Bakanlığınca da Milli Savunma Bakanlığınca bildirilir. (3) Harekât ihtiyacı kapsamındaki sağlık personeli acil ihtiyaçları Milli Savunma Bakanlığı tarafından Sağlık Bakanlığınca bildirilir. (4) Sağlık Bakanlığı ve bağlı kuruluşlarınca personelin görev yaptığı il dışına yapılacak görevlendirmelerde süre bir mali yılda aynı personel için toplam iki ayı geçemez.

(5) Öngörülemeyen ihtiyaçların giderilebilmesi maksadıyla birlik komutanlarınca talepte bulunulması halinde bölgesinde bulunan il bağlı müdürlüğü koordinasyonu ile sağlık personeli mahalli olarak görevlendirilir." kuralına yer verilmiştir.

Ayrıca; Sağlık Bakanlığının 23/05/2014 tarih ve 2014/20 sayılı "Geçici Görevlendirme" konulu Genelgesinde ise; "6. İl dışına geçici görevlendirilmek üzere personel talep edilen taşra teşkilatınca, (a)Görevlendirilmek üzere öncelikle gönüllü olan personelin değerlendirmeye alınması, (b)Görevlendirilecek olan personelin son 1 (bir) yıl içerisinde il dışına geçici göreve gitmemiş olması, (c)Personelin eşinin yurt dışında veya il dışında geçici görevde olması halinde bu durumunu belgelendirmesi, (ç) Personelin bayan olması durumunda, gebe veya 5 (beş) yaşından küçük çocuğunun olmaması, (d) Personelin eşinden ayrılmış olması halinde, velayetinin kendisinde bulunması şartıyla 13 yaşından küçük çocuğunun olmaması, (e) Personelin sağlık mazereti nedeniyle atanmış olmaması, (f)Personelin öğrenim mazereti nedeniyle atanmış olmaması, (öğrenim mazereti nedeniyle atanmaların eğitim ve öğretim dönemi dışındaki zamanlarda değerlendirmeye alınması) (g) Personelin görev yaptığı sağlık biriminde çalıştığı unvan ve branşta tek olmaması, (ğ) Geçici olarak görevlendirileceği bildirilen personel hakkındaki bildirim yazısında personelin adı, soyadı, sicil numarası, telefon (sabit ve GSM) numarası, görev yerinin belirtilmesi, (h) Geçici olarak görevlendirilmek üzere ismi bildirilen personele görevi ihmal etme kastıyla izin/rapor verilmesine müsaade edilmemesi, edenler hakkında gerekli inceleme ve soruşturma işlemlerinin hemen başlatılması ve neticenin ilgili merkez teşkilatına bildirilmesi, (ı) Geçici olarak görevlendirilen personelin görev yaptığı birimlerin, insan kaynakları yönetim sistemi (İKYS) üzerinden görevlendirme onaylarının tebligat işlemlerini tamamlaması, görevlendirilen personelin en geç 48 saat içerisinde ayrılışlarının sağlanması ve ayrılışlarının İKYS'ye girilmesi, (i) Görevlendirme işleminden sonra personelin geçici göreve gitmesine engel bir durumun

ortaya çıkması halinde ilgili taşra teşkilatınca değerlendirmenin yapılarak yerine görevlendirilecek personelin bilgileri ile birlikte en geç 48 saat içinde ilgili merkez teşkilatına bildirilmesi gerektiği" düzenlemesine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; *** ili, *** ilçesinde bulunan *** Devlet Hastanesinde doktor olarak görev yapan davacının, Sağlık Bakanlığı Tarafından Türk Silahlı Kuvvetlerine Sunulacak Sağlık Hizmetleri Hakkında Usul ve Esasların Yürürlüğe Konulmasına Dair Protokol kapsamında Milli Savunma Bakanlığı Askeri Sağlık Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 30/12/2021 tarih ve 880073 sayılı yazısına istinaden 01/01/2023-01/03/2023 tarihleri arasında *** Tüm. Komutanlığına geçici olarak görevlendirilmesine ilişkin olarak tesis edilen Sağlık Bakanlığı Yönetim Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 26/12/2022 tarih ve 728/118 sayılı işleminin tesis ve tebliği üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, dava konusu işlemin yukarıda aktarımı yapılan mevzuat ve protokol hükümleri kapsamında tesis edildiğinin belirtilmesi nedeniyle Mahkememizin 11/01/2023 tarihli ara kararı ile davalı idareden, "1-Sağlık Bakanlığı Tarafından Türk Silahlı Kuvvetlerine Sunulacak Sağlık Hizmetleri Hakkında Usul ve Esasların Yürürlüğe Konulmasına Dair Protokolün onaylı ve okunaklı bir örneğinin istenilmesine, 2-Milli Savunma Bakanlığının acil olarak ortaya çıkan hizmet ihtiyacına ilişkin Askeri Sağlık Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 30/12/2021 tarih ve 880073 sayılı yazısının istenilmesine, 3-Söz konusu ihtiyaç yazısı üzerine anılan Protokolün 7/2 maddesi uyarınca davalı idare tarafından görevlendirme talepleri için taşra teşkilatlarına ve özellikle davacının görev yaptığı *** İl Sağlık Müdürlüğüne talimatta bulunulup bulunulmadığı, bulunulmuş ise ne zaman bulunulduğu hususunun sorulmasına buna ilişkin bilgi ve belgelerin istenilmesine, ayrıca bu hususta verilmiş ise Türk Silahlı Kuvvetleri Sağlık Hizmetleri Koordinasyon ve Yönetim Merkezi karar ve/veya yazılarının istenilmesine, 4-Talep toplanması yönünde talimatta bulunulmuş ise *** Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü tarafından ilgili personelden söz konusu görev için görevlendirmeye istekli olanların tespitinin yapıp yapılmadığının sorulmasına, buna ilişkin bilgi ve belgelerin istenilmesine, 5-Görevlendirmeye istekli personel bulunmamış ise, yukarıda aktarımı yapılan Genelgede aktarımı yapılan kurallar uyarınca taşra teşkilatınca ilde bulunan diğer personeller arasında ne şekilde davacının tespit edildiğinin ayrıntılı izahının (gerektiğinden ilgili taşra teşkilatına sorularak ve tekrar yazışmaya mahal verneksizin) istenilmesine, 6-Davacının görevlendirildiği *** iline neden *** ilinden görevlendirme yapıldığı, *** ili içinden ve/veya çevre illerden görevlendirme yapılmasının mümkün olup olmadığının Norm Kadro ve Personel Dağıtım Cetveli verileri de sunulmak suretiyle ayrıntılı izahının istenilmesine, 7-Davacıya resen görevlendirilme suretiyle verilen yeni görevin daha önce ne şekilde gördürülmekte olduğunun sorulmasına, şayet bu görev yine geçici görevlendirme yoluyla gördürülmekteyse buna ilişkin bilgi ve belgelerin onaylı örneklerinin istenilmesine" karar verildiği, ancak davalı idare tarafından belirtilen hususların cevaplanmadığı ve ilgili evrakın ibraz edilmediği anlaşılmıştır.

Olayda, davalı idarece dava konusu işleme dayanak olarak gösterilen 30/12/2021 tarihli yazı istenilmesine rağmen dava dosyasına ibraz edilmemiş ise de, Mahkememizin aynı mahiyetteki başka dosyalarından temin edilen ve Milli Savunma Bakanlığınca Sağlık Bakanlığına yazılan anılan yazıda, "Devam eden hareketler nedeniyle 23'üncü Tümen Komutanlığına 46 tabibin Protokol kapsamında görevlendirilmesinin" istenilmiş olduğu görülmektedir.

Yapılan değerlendirmede; her ne kadar davalı idare tarafından dava konusu işlemin anılan Protokol düzenlemeleri kapsamında Milli Savunma Bakanlığı Askeri Sağlık Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 30/12/2021 tarih ve 880073 sayılı yazısına istinaden tesis edildiği belirtilmiş ise de, söz konusu talep üzerine davalı idare tarafından öncelikle taşra teşkilatına gerekli talimatın verilerek yukarıda aktarımı yapılan 2014/20 sayılı "Geçici Görevlendirme" konulu Genelge'de belirtilen kurallar uyarınca öncelikle geçici olarak görevlendirilmeye gönüllü doktor olup olmadığı yönünde araştırma yapılmak ve gönüllü olan doktor olması durumunda ise yine Genelgede öngörülen usul ve esaslar izlenmek suretiyle geçici olarak görevlendirilecek personelin tespiti gerektiği halde İdarece bu yönde bir uygulama yapıldığı yolunda bilgi ve belge ibraz edilmediği göz önünde bulundurulduğunda, *** ilinden *** iline

görevlendirilecek personelin belirlenmesi sırasında davacının hangi hukuki gerekçelerle tercih edilmiş olduğunun ortaya konulamadığı sonucuna ulaşıldığından, davacının *** ilinden *** ilçesine kurumlar arası geçici olarak görevlendirilmesine dair dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı kanaatine varılmaktadır.

Öte yandan; bu aşamada yürütmesinin durdurulmaması halinde, hukuka aykırı olduğu kanatine varılan "geçici mahiyetteki" dava konusu işlemin, işbu dava dosyasının esastan karara bağlanmasına kadar geçecek süre içerisinde icrasının tamamlanacağı, bu durumun da davacının etkili bir yargılama hakkından mahrum bırakılması sonucunu doğurarak telafisi güç ve imkansız zararlara neden olacağı da açıktır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan **dava konusu işlemin;** uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 sayılı Kanunun 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütülmesinin durdurulmasına,** kararın tebliğini izleyen günden itibaren **7 gün içerisinde İzmir Bölge İdare Mahkemesine itiraz** yolu açık olmak üzere 30/01/2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

