

T.C.
ÇANAKKALE
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2022/1114
KARAR NO : 2023/261

DAVACI : [Redacted] adına HEKİM VE SAĞLIK
ÇALIŞANLARI BİRLİĞİ SAĞLIK VE SOSYAL
HİZMETLER SENDİKASI
VEKİLİ : AV. UTKU DABAK

DAVALI :

VEKİLİ :

DAVANIN ÖZETİ : [Redacted] Üniversitesi bünyesinde Öğretim Üyesi olarak görev yapan davacı tarafından, tutmuş olduğu icap nöbet ücretlerinin ödenmesi istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin [Redacted] Üniversitesi Rektörlüğünün 03.11.2022 tarih ve 22000259085 sayılı işleminin; hukuka ve mevzuata aykırı olduğu, anılan ücretin ödenmesi gerektiği yönünde emsal birçok yargı kararı bulunduğu iddia edilerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : 2914 sayılı Yükseköğretim Personeli Kanunu'nda öğretim elemanlarının aylık ve ek ödemeleri ile ders ücreti, üniversite idari görev ve geliştirme ödenekleri, makam tazminatı gibi parasal hakları ile sosyal haklarının, 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununda ise döner sermaye ek ödemelerine ilişkin düzenlemelerin yer aldığı, ancak, her iki Kanunda da nöbet ücreti ve icap nöbet ücreti adı altında bir ödemenin hükme bağlanmadığı, 657 sayılı Kanunun Ek 33.maddesinde nöbet ve icap nöbet ücretinin kimlere ne oranda verileceğinin sayma usulü ile belirtildiğinden yorum yoluyla öğretim elemanların da bu kapsama alınamayacağı, dava konusu işlemin yasal mevzuata ve hukuka uygun olarak tesis edildiği ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren [Redacted] İdare Mahkemesi Hakimliği'nce, iptali istenen işlemin parasal hakka ilişkin olduğu göz önünde bulundurulduğunda, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 17. maddesinin 1. fıkrası uyarınca duruşma yapılmasına gerek görülmeyle, dava dosyası incelenmek suretiyle işin gereği düşünüldü:

Anayasa'nın "Mülkiyet hakkı" başlıklı 35. maddesinde, "Herkes, mülkiyet ve miras haklarına sahiptir. Bu haklar, ancak kamu yararı amacıyla, kanunla sınırlanabilir. Mülkiyet hakkının kullanılması toplum yararına aykırı olamaz." hükmüne, "Kanun önünde eşitlik" başlıklı 10. maddesinde, "Herkes, dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşittir. ... Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadırlar." hükmüne, "Ücrette adalet sağlanması" başlıklı 55. maddesinde; "Ücret emeğin karşılığıdır. Devlet, çalışanların yaptıkları işe uygun adaletli bir ücret elde etmeleri ve diğer sosyal yardımlardan yararlanmaları için gerekli tedbirleri alır..." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Kanun'un Ek 33. maddesinde; "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

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

T.C.
ÇANAKKALE
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2022/1114

KARAR NO : 2023/261

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. (Değişik tablo: 27/3/2015-6639/10 md.) Gösterge a) Eğitim görevlisi, başasistan, uzman tabip 150, b) Tabip, tıpta uzmanlık mevzuatında belirtilen dallarda, bu mevzuat hükümlerine göre uzmanlık belgesi alan tabip dışı personel, aynı dallarda doktora belgesi alanlar 135, c) Diş tabibi ve eczacılar 120, ç) Mesleki yükseköğrenim görmüş sağlık personeli 90, d) Lise dengi mesleki öğrenim görmüş sağlık personeli 75, e) Diğer personel 55 Bu madde hükmü, üniversitelerin yataklı tedavi kurumlarında çalışan ve 4/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununun 50 nci maddesinin (e) bendi kapsamında bulunanlar ile yataklı tedavi kurumlarında çalışan ve 11/4/1928 tarihli ve 1219 sayılı Kanunun ek 14 üncü maddesinin dördüncü fıkrası kapsamında bulunanlar hakkında da uygulanır. İcap nöbeti tutan ve bu nöbet karşılığında kurumunca izin kullanmasına müsaade edilmeyen memurlar ile sözleşmeli personele, izin suretiyle karşılanamayan her bir icap nöbeti saati için, icap nöbeti süresi kesintisiz 12 saatten az olmamak üzere, yukarıda nöbet ücreti için belirlenen ücretin yüzde 40'ı tutarında icap nöbet ücreti ödenir. Bu şekilde ücretlendirilebilecek toplam icap nöbeti süresi aylık 120 saati geçemez. Bu madde uyarınca yapılacak ödemeler, döner sermayesi bulunan kurumlarda döner sermaye bütçesinden karşılanır." düzenlemesine yer verilmiştir.

2547 sayılı Kanun'un 3. maddesinin (l) bendinde, öğretim elemanları: yükseköğretim kurumlarında görevli öğretim üyeleri, öğretim görevlileri ve araştırma görevlileri, (n) bendinde ise, öğretim görevlisi, yükseköğretim kurumlarında okutulan dersleri vermek, uygulama yapmak veya yaptırmakla yükümlü olan öğretim elemanı olarak tanımlanmıştır.

Anılan Kanun'un "Özlük Hakları" başlıklı 62. maddesinde, "Üniversite öğretim elemanları ve üst kuruluşlar ile üniversitelerdeki memur ve diğer görevlilerin özlük hakları için bu kanun, bu kanunda belirtilmeyen hususlar için Üniversite Personel Kanunu, Üniversite Personel Kanununda bulunmayan hususlar için ise genel hükümler uygulanır." hükmüne yer verilmiştir.

11.10.1983 tarihli ve 2914 sayılı Yükseköğretim Personel Kanunu'nun "Uygulanacak diğer kanun hükümleri" başlıklı 20. maddesinde; "Bu Kanunda hüküm bulunmayan hallerde 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu ile 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu hükümleri uygulanır." düzenlemesi yer almaktadır.

657 sayılı Kanun'un ek 33. maddesinde; sağlık kuruluşlarında acil, yoğun bakım ve icap nöbetleri tutan ve nöbet ücreti ödemesi yapılan sağlık personelinin eğitim görevlisi, başasistan, uzman tabip, tabip, tıpta uzmanlık mevzuatında belirtilen dallarda bu mevzuat hükümlerine göre uzmanlık belgesi alan tabip dışı personel, aynı dallarda doktora belgesi alanlar, diş tabibi, eczacılar ve diğer sağlık personeli olarak sayıldığı görülmektedir. Ayrıca madde metninde, akademik personel açısından nöbet ücreti, tıpta uzmanlık eğitim faaliyeti

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

2/4

UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana <http://vatandas.uyap.gov.tr> adresinden VEXCL20 - p62+/zT - nB+ewRt - YEjRNO= ile erişebilirsiniz.

T.C.
ÇANAKKALE
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2022/1114

KARAR NO : 2023/261

kapsamında tıp ve diş tabipliği branşlarında (yerli veya yabancı) uzmanlık eğitimi alan öğrencilere hasredilmiş; 2547 sayılı Kanun'un 3. maddesinde öğretim elemanları olarak sayılan öğretim üyeleri, öğretim görevlileri ve araştırma görevlilerinin nöbet hizmetine tabi olmaları durumunda nöbet ücreti alıp alamayacaklarına ilişkin bir düzenleme yapılmamıştır.

Nöbet ücretine ilişkin bir başka düzenleme ise, 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun ek 9. maddesinde yer almaktadır. Anılan maddenin ilk fıkrasında; "Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna bağlı sağlık tesisleri ile üniversitelerin tıp ve diş hekimliği alanında lisans ve uzmanlık eğitimi veren kurumları; eğitim, araştırma ve sağlık hizmeti sunumu için insan gücü, mali kaynak, fiziki donanım, bina, tıbbi cihaz ve diğer kaynakları karşılıklı olarak aşağıdaki usul ve esaslara göre birlikte kullanabilir." denilmekte, yedinci fıkrada ise; "Birlikte kullanımdaki sağlık tesisleri ve ilgili birimlerde görevli öğretim elemanları dâhil tüm personel; ihtiyaç duyulan tıbbi ve bilimsel danışmanlık, nöbet, konsültasyon ve diğer sağlık hizmetlerini yerine getirmekle ve bu kapsamda kendilerine yapılan davete icabet etmekle yükümlüdür. Bu şekilde nöbet tutan öğretim üyelerine de 14/7/1965 tarihli ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun ek 33 üncü maddesi çerçevesinde ve eğitim görevlisi için belirlenmiş olan gösterge rakamı üzerinden nöbet ücreti ödenir." düzenlemesi yer almaktadır.

13.01.1983 tarihli ve 17927 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yataklı Tedavi Kurumları İşletme Yönetmeliği'nin 4. maddesinde; "Yataklı tedavi kurumları, Hasta ve yaralıların, hastalıktan şüphe edenlerin ve sağlık durumlarını kontrol ettirmek isteyenlerin, ayaktan veya yatarak müşahade, muayene, teşhis, tedavi ve rehabilite edildikleri, aynı zamanda doğum yapılan kurumlardır." olarak tanımlanmıştır.

Dosyanın incelenmesinden, [REDACTED] Üniversitesi bünyesinde Öğretim Üyesi olarak görev yapan davacı tarafından, icap nöbet ücreti ödenmesi istemiyle yapılan 28.10.2022 tarihinde yapılan başvurunun, [REDACTED] Üniversitesi Rektörlüğünün dava konusu işlemi ile reddedilmesi üzerine anılan işlemin iptali istemiyle görülmekte olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, davacının yataklı tedavi kurumu olduğu konusunda tereddüt bulunmayan [REDACTED] Üniversitesi Tıp Fakültesi bünyesinde öğretim üyesi olarak görev yaptığı ve haftalık çalışma saatleri dışında uzman doktor olarak nöbet tuttuğu, davalı idarenin davacının iş gücünden uzman doktor olarak yararlandığı ancak 657 sayılı Kanun'un ek 33. maddesinde sayılan kişilerden olmadığı gerekçesiyle nöbet ücretinden yararlandırılmadığı sabittir.

Ayrıca, nöbet hizmetine tabi olup nöbet ücretinden yararlanan personele bakıldığında; öncelikle, Sağlık Bakanlığına bağlı yataklı tedavi kurumları, seyyar hastaneler, ağız ve diş sağlığı merkezleri, aile sağlığı merkezleri, toplum sağlığı merkezleri ve 112 Acil sağlık hizmetlerinde nöbet tutan (uzman doktorlar da dâhil) tüm memurlar ile sözleşmeli personelin nöbet ücretinden yararlandığı görülmektedir. Üniversitelerin yataklı tedavi kurumlarında ise, 2547 sayılı Kanun'a tabi tıpta uzmanlık öğrencilerine, diğer memur ve sağlık personeline nöbet ücreti ödenmektedir. Bunun yanı sıra Sağlık Bakanlığına bağlı olmakla birlikte 3359 sayılı Kanun'un ek 9. maddesi uyarınca Sağlık Bakanlığı ile üniversitelerce birlikte kullanılan sağlık tesislerinde nöbet tutan öğretim üyelerine de nöbet ücreti ödenmesine ilişkin bir düzenleme olduğu görülmektedir.

Bu durumda aynı sağlık kuruluşlarında nöbet hizmetine tabi olup nöbet ücretine hak

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

3/4

UYAP Bilişim Sistemindeki bu dokümana <http://vatandas.uyap.gov.tr> adresinden vExCL20 - p62+/zT - nB+ewRt - YEjRNo= ile erişebilirsiniz.

T.C.
ÇANAKKALE
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2022/1114

KARAR NO : 2023/261

kazanan kişilerin karşılaştırma yapmaya müsait olacak şekilde benzer durumda oldukları açıktır. Öte yandan, yukarıda değinilen ilgili düzenlemelere göre diğer sağlık personeline nöbet ücreti ödenip 2547 sayılı Kanun'a tabi olarak çalışan uzman doktorlara ödenmemesinin farklı muamele teşkil ettiği de kuşkusuzdur.

Bu nedenle, davacının haftalık çalışma saatleri dışında uzman hekim olarak nöbet tuttuğu, davalı idarenin davacının iş gücünden "uzman hekim" olarak yararlandığı göz önünde bulundurulduğunda, davacıya yukarıda anılan 657 sayılı Yasanın Ek 33. maddesi uyarınca izin suretiyle kullanılmayan her bir nöbet saati için uzman tabipler için belirlenen orandaki gösterge rakamının aylık katsayısı ile çarpılması suretiyle hesaplanacak nöbet ücretinin (Anayasanın 10. maddesinde düzenlenen "ayrımcılık yasağı" ve 55. maddesinde düzenlenen çalışanların yaptıkları işe uygun adaletli bir ücret elde etmeleri için devlete pozitif yükümlülük yükleyen hükümler uyarınca) ödenmesi gerektiğinden dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle;

1-Dava konusu işlemin iptaline,

2-Aşağıda dökümü yapılan toplam 369,40-TL yargılama gideri ile kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 5.500,00-TL avukatlık ücretinin davalı idare tarafından davacıya verilmesine,

3-Artan posta ücretinin talep edilmesi halinde derhal, talep edilmemesi halinde ise kararın kesinleşmesinden sonra re'sen davacıya iadesine,

4-Kararın taraflara tebliğine,

5-Kararın tebliğinden itibaren otuz (30) gün içerisinde Bursa Bölge İdare Mahkemesi nezdinde istinaf kanun yolu açık olmak üzere, 15/03/2023 tarihinde karar verildi.

HAKİM

YARGILAMA GİDERLERİ :

Başvuru Harcı	:	80,70 TL
Karar Harcı	:	80,70 TL
Vekalet Harcı	:	11,50 TL
YD. Harcı	:	133,00 TL
Dosya Bedeli	:	7,50 TL
Posta Gideri	:	56,00 TL

TOPLAM : 369,40 TL

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.