

T.C.
ORDU
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2022/1052
KARAR NO : 2023/373

DAVACI :
VEKİLLERİ :

AV. ÜMİT ERDEM -UETS[16084-80286-25495]

DAVALI :
VEKİLİ :

DAVANIN ÖZETİ : Devlete Hastanesinde 4924 sayılı Kanuna tabi sözleşmeli doktor (dahiliye uzmanı) olarak görev yapan davacının, Ordu İl Sağlık Müdürlüğünün 11/01/2022 tarih ve 381 sayılı yazısına istinaden 12-16/01/2022 tarihleri arasında Hastanesine geçici görevlendirilmesine ilişkin işleminin; 4924 sayılı Eleman Temininde Güçlük Çekilen Yerlerde Sözleşmeli Sağlık Personeli Çalıştırılması İle Bazı Kanun Ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanunun 3'üncü maddesinde, Sağlık Bakanlığı 4924 Sayılı Kanuna Tabi Sözleşmeli Sağlık Personeli Atama Ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 5/2-n maddesinde ve Sağlık Bakanlığı Sözleşmeli Sağlık Personeli Hizmet Sözleşmesinin 5'inci maddesinde geçici görevlendirmelerin ancak doğal afetler, sıkıyönetim, olağanüstü hal, savaş hali ve hizmet içi eğitim faaliyetleri ile sınırlandırıldığı, görevlendirmenin yapıldığı Hastanesinde yeterli sayıda dahiliye uzmanının bulunduğu, işlemin haksız ve hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Usule ilişkin olarak; davada süre aşımı bulunduğu, esasa ilişkin olarak; 55 yataklı Devlet Hastanesinde davacı da dahil olmak üzere 4924 sayılı Yasa kapsamında görev yapan 3 dahiliye uzmanının bulunduğu, Hastanesinin İlde Covid 19 vakalarının yatırıldığı ve tedavi edildiği 3 hastaneden biri olduğu, 360 yataklı Hastanesinde 7 dahiliye uzmanı bulunmakla birlikte işlem tarihinde aktif olarak görev yapan dahiliye uzmanı sayısının 3 olduğu, Sağlık Bakanlığının 17/03/2020 tarih ve 546 sayılı, 20/03/2020 tarih ve 583 sayılı, 06/04/2020 tarih ve 1143 sayılı yazıları ile hizmet kapasitesi olarak büyük oranda azalmaya gidilen sağlık tesislerinde görevli personelin pandemi süresince hizmetine ihtiyaç duyulan alanlarda görevlendirilmeleri, tüm sağlık personelinin il içinde yer değişikliği yapılması hususlarında İl Sağlık Müdürlüklerinin yetkilendirildiği, pandemi hastanesi niteliğinde olmayan Devlet Hastanesinde görev yapan davacının pandemi hastanesi niteliğindeki Devlet Hastanesindeki ihtiyaca binaen görevlendirilmesine ilişkin işlemde usul ve yasaya aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İdare Mahkemesince, önceden belirlenerek taraflara bildirilen 20/03/2023 tarihli duruşmaya davacı vekili ve davalı idare vekili Tanrıvermiş'in katıldıkları görülmekle yapılan açık duruşmada, taraflara usulüne uygun olarak söz verilip açıklamaları dinlenildikten sonra duruşmaya son verildi, dosya incelendi, davalı idarenin usulde dair itirazı yerinde görülmeyle işin esasına geçildi, gereği görüldü:

4924 sayılı Eleman Temininde Güçlük Çekilen Yerlerde Sözleşmeli Sağlık Personeli Çalıştırılması İle Bazı Kanun Ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanunun "Amaç ve kapsam" başlıklı 1'inci maddesinde; "Bu Kanunun amacı;

eleman temininde güçlük çekilen yerlerde ve hizmet dallarında sağlık hizmetlerinin etkili ve verimli bir şekilde yürütülebilmesini temin etmek üzere, Sağlık Bakanlığı ve bağlı kuruluşları tarafından hizmet akdi ile sözleşmeli olarak istihdam edilecek ve işçi sayılmayan sağlık personelinin hizmet şartlarını, niteliklerini, işe alınma ve işine son verilme hallerini, görev ve yetkilerini, hak, yükümlülük ve sorumluluklarını, ücret ve diğer ödemeleri ile özlük işlerini düzenlemektir. (...)” hükmüne, "Sözleşmeli personelin sayısı ve çalıştırılacakları yerler" başlıklı **3'üncü maddesinde;** "Bakanlık, bu Kanunun 1 inci maddesi gereğince hazırlanan Cumhurbaşkanlığı kararıyla belirtilen hizmet birimlerinde ve ekli (1) sayılı cetvelde gösterilen pozisyon unvanlarıyla sınırlı olmak kaydıyla, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ile diğer kanunların sözleşmeli personel çalıştırılması hakkındaki hükümlerine bağlı olmaksızın, Maliye Bakanlığı tarafından vize edilmiş pozisyonlarda Bakan onayı ile sözleşmeli personel istihdam edebilir. Sözleşmeli personelin pozisyon unvanlarını ve niteliklerini gösteren ekli (1) sayılı cetvel ile bu Kanunun 1 inci maddesinde belirtilen sözleşmeli personel sayısı hizmete duyulan ihtiyaçtaki değişimler dikkate alınarak yılda bir kez olmak kaydıyla, Cumhurbaşkanlığına yeniden belirlenebilir.

Bu Kanuna göre istihdam edilecek sözleşmeli personel pozisyonlarının, bu Kanunun 1 ve 3 üncü maddeleri gereğince Cumhurbaşkanlığı kararıyla belirlenen hizmet birimlerinde ve bu kararlarda belirtilen azami pozisyon sayısını geçmemek üzere, sağlık kurum ve kuruluşları ile gezici sağlık ve 112 acil servis gibi hizmet bazında birimler ve pozisyon unvanları itibarıyla dağılımına ilişkin vize işlemi, Bakanlığın teklifi üzerine yılda bir kez olmak üzere Maliye Bakanlığınca yapılır. (Ek cümle: 28/3/2007-5614/7 md.) Ancak, sözleşmeli personel pozisyonlarının bulunduğu hizmet birimlerinin, birleşme, nitelik değiştirme veya isim değiştirme gibi nedenlerle değişikliğe uğraması halinde bu değişiklikler, il içinde olması kaydıyla, yılda en fazla iki kez Cumhurbaşkanlığı Kararı aranmaksızın Maliye Bakanlığı vizesiyle yapılabilir. Vize işlemine aykırı pozisyon unvanlarında ve sağlık birimlerinde sözleşmeli personel istihdam edilemez. Bakanlık, sözleşmeli personel pozisyonlarının hizmet ihtiyaçlarına en uygun şekilde dağılımının sağlanması için gerekli tedbirleri alır ve bu amaçla norm pozisyon sayılarını tespit eder. Norm pozisyon sayısının değişmesi dışında, pozisyonların birimler itibarıyla dağılımı değiştirilemez.

Maliye Bakanlığı tarafından birimler itibarıyla vize edilmiş pozisyonlarda istihdam edilecek personel; pozisyonunun tahsis edildiği yer dışındaki birimlerde sürekli olarak görevlendirilemez ve çalıştırılmaz. (Değişik ikinci cümle: 28/3/2007-5614/7 md.) Ancak sözleşmeli personel; deprem, yangın, su baskını, yer kayması, çığ ve benzeri afetler (...) (3) olağanüstü hal, seferberlik ve savaş hali ile yılda bir ayı geçmeyen hizmet içi eğitim çalışmaları esnasında, tabip ve hemşireler diyaliz eğitimi amacıyla en fazla bir defa ve toplam üç ayı geçmemek üzere ve bu sürenin dört katı mecburi hizmet yükümlüsü olarak çalışmayı taahhüt etmek kaydıyla, pozisyonunun tahsis edildiği yer dışındaki birimlerde geçici olarak görevlendirilebilir." hükmüne yer verilmiştir.

11.02.2015 tarih ve 29264 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığı 4924 Sayılı Kanuna Tabi Sözleşmeli Sağlık Personeli Atama Ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin "Atama ve yerleştirme işlemleri" başlıklı 5'inci maddesinin 2'nci fıkrasının (n) bendinde; "(Değişik ibare:RG-9/2/2019-30681) Hazine ve Maliye Bakanlığı tarafından birimler itibarıyla vize edilmiş pozisyonlarda istihdam edilecek personel; pozisyonunun tahsis edildiği yer dışındaki birimlerde sürekli olarak görevlendirilemez ve çalıştırılmaz. Ancak sözleşmeli personel; deprem, yangın, su baskını, yer kayması, çığ ve benzeri afetler, sıkıyönetim, olağanüstü hal, seferberlik ve savaş hali ile yılda bir ayı geçmeyen hizmet içi eğitim çalışmaları esnasında, tabip ve hemşireler diyaliz eğitimi amacıyla en fazla bir defa ve toplam üç ayı geçmemek üzere ve bu sürenin dört katı mecburi hizmet yükümlüsü olarak çalışmayı taahhüt etmek kaydıyla, pozisyonunun tahsis edildiği yer dışındaki birimlerde geçici olarak görevlendirilebilir." düzenlemesine yer verilmiştir.

T.C.
ORDU
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2022/1052
KARAR NO : 2023/373

Dosyanın incelenmesinden, [REDACTED] Devlete Hastanesinde 4924 sayılı Yasaya tabi sözleşmeli hekim olarak görev yapan davacının, 12-16/01/2022 tarihleri arasında [REDACTED] Hastanesine geçici olarak görevlendirilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

4924 sayılı Yasa eleman temininde günlük çekilen yerlerle sınırlı olarak kendine özgü bir sözleşmeli personel statüsü oluşturduğundan ve birimler itibariyle vize edilmiş pozisyonlarda sözleşmeli personelin kalıcı bir biçimde istihdam edilmesi öngörüldüğünden, 4924 sayılı Yasaya dayanılarak çıkarılan Yönetmelikte belirtilen sebepler haricindeki geçici görevlendirmeler mevzuata aykırı düşecektir.

Yukarıda alıntısı yapılan mevzuat hükümlerinde belirtildiği üzere 4924 sayılı Kanuna tabi sözleşmeli personelin ancak deprem, yangın, su baskını, yer kayması, çığ ve benzeri afetler, sıkıyönetim, olağanüstü hal, seferberlik ve savaş hali ile yılda bir ayı geçmeyen hizmet içi eğitim çalışmaları esnasında, tabip ve hemşireler diyaliz eğitimi amacıyla en fazla bir defa ve toplam üç ayı geçmemek üzere ve bu sürenin dört katı mecburi hizmet yükümlüsü olarak çalışmayı taahhüt etmek kaydıyla, pozisyonunun tahsis edildiği yer dışındaki birimlerde geçici olarak görevlendirmesi mümkün olabilecektir.

Bu durumda, 4924 sayılı Kanuna tabi personelle ilgili olarak getirilen düzenleme gereği, personelin pozisyonunun tahsis edildiği yer dışında geçici olarak görevlendirilmeleri mümkün olmadığından, ihtiyaç bulunduğu gerekçesiyle davacının görev pozisyonunun bulunduğu [REDACTED] Devlete Hastanesi dışında bir hastanede geçici olarak görevlendirilmesinde mevzuata uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle;

- 1-Dava konusu işlemin iptaline,
- 2-Aşağıda dökümü yapılan 349 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca duruşmalı işler için belirlenen 11.000,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine,
- 3-Artan posta avansının öncesinde talep edilmemesi halinde bu kararın kesinleşmesinden sonra re'sen davacıya iadesine,
- 4-Kararın taraflara tebliğine,
- 5-Tebliği izleyen günden itibaren **30 gün** içinde **Samsun Bölge İdare Mahkemesine istinaf** yolu açık olmak üzere, 22/03/2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

YARGILAMA GİDERLERİ :

Başvurma Harcı	:	80,70 TL
Karar Harcı	:	80,70 TL
Vekalet Harcı	:	37,10 TL
Dosya Ücreti	:	11,50 TL
Posta Gideri	:	139,00 TL
TOPLAM	:	349,00 TL