

Sağlık Müdürlüğü'ne

Konu: Sağlık Bakanlığı Ek Ödeme Yönetmeliği'nin ilgili maddelerinin Danıştay 12. Dairesi'nin kararları ile iptal edilmesine ilişkin açıklamalar, sonuç ve istem içerir.

GENEL OLARAK:

Kurumumuzda 123 ile hekim olarak görev yapmaktayım.

Sağlık Bakanlığı Ek Ödeme Yönetmeliği, 12/08/2022 tarih ve 31921 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak 01/07/2022 tarihinden itibaren geçerli olmak üzere yayımı tarihinde yürürlüğe girmiştir.

Söz konusu Yönetmelik hükümlerinin dayanağı olarak gösterilen, 16/06/2022 tarih ve 7411 sayılı Sağlıkla İlgili Bazı Kanunlarda ve 375 Sayılı Kanun Hükmünde Kararnamede Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'un 3. maddesiyle 04/01/1961 tarih ve 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının değiştirilen üçüncü cümlesinde yer alan **"...disiplin durumu..."** ve **"...yönetmelikle..."** ibarelerinin iptali istemiyle açılan davada: Anayasa Mahkemesinin 27/10/2023 tarih ve 32352 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 13/09/2023 tarih ve E:2022/102, K:2023/154 sayılı kararıyla Anayasa'ya aykırı oldukları gerekçesiyle iptal edilmiş ve iptal kararının Resmi Gazete'de yayımlanmasından başlayarak dokuz ay sonra yürürlüğe girmesine karar verilmiştir.

01/03/2024 tarih ve 32476 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yayımı tarihinde yürürlüğe giren 21/02/2024 tarih ve 7496 sayılı Sağlıkla İlgili Bazı Kanunlarda ve 663 Sayılı Kanun Hükmünde Kararnamede Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'un 15. maddesi ile 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının üçüncü cümlesi *"Sağlık kurum ve kuruluşlarında tahakkuk, verimlilik, hasta ve çalışan memnuniyeti, hizmeti elde etme maliyeti gibi faktörlere göre sağlık tesisinin dağıtabileceği miktar üzerinden bu maddede düzenlenmiş olan esaslar çerçevesinde; personelin unvanı, yürüttüğü görevin türü, özellik arz eden riskli bölümlerde çalışma ve süresi, yapılan tıbbî işlemlerin nitelik ve sayısı, araştırma faaliyetlerine, uzmanlık eğitimine ve hizmet içi eğitime katılımı, mesai içinde ve dışında yapılan çalışmalar ve süresi, muayene, ameliyat, anestezi ve girişimsel işlemlerin niteliği, sayısı ve güçlüğüne ilişkin teknik konular, hizmete katkı ve performans gibi değişkenlik arz eden hususlar ile personelin ödüllendirilerek motivasyonunun artırılması amacıyla yapılacak ek ödeme, görevlendirme hâlinde ek ödemenin yapılacağı sağlık kurum veya kuruluşu, inceleme heyetlerinin oluşumu, çalışma usul ve esasları ile konuyla ilgili diğer hususlar Hazine ve Maliye Bakanlığının uygun görüşü üzerine Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikle belirlenir."* şeklinde yeniden düzenlenmek suretiyle Anayasa Mahkemesi kararına aykırı olarak tekrar kanunlaştırılmıştır. Bu hükümler hakkında da milletvekilleri tarafından Anayasa Mahkemesi'nde iptal davası açılmıştır.

Anayasa'nın 35. maddesinde *"Herkes, mülkiyet ve miras haklarına sahiptir. Bu haklar, ancak kamu yararı amacıyla, kanunla sınırlanabilir./ Mülkiyet hakkının kullanılması toplum yararına aykırı olamaz."* hükmü mevcuttur. Anayasa'nın söz konusu maddesinde düzenlenen mülkiyet hakkı; mevcut mal, mülk ve varlıkları koruyan bir güvencedir. Bir kişinin hâlihazırda sahibi olmadığı bir mülkün mülkiyetini kazanma hakkı, kişinin bu konudaki menfaati ne kadar güçlü olursa olsun Anayasa'yla korunan mülkiyet kavramı içinde değildir. Bu hususun istisnası olarak belli durumlarda bir ekonomik değer veya icrası mümkün bir alacağı elde etmeye yönelik meşru bir beklenti Anayasa'da yer alan mülkiyet hakkı güvencesinden yararlanabilir. Bu bağlamda ek ödemeler mülkiyet hakkı kapsamındadır.

Anayasanın 124. maddesinde, Cumhurbaşkanı, bakanlıklar ve kamu tüzelkişilerinin, kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve Cumhurbaşkanlığı kararnamelerinin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla yönetmelikler çıkarabilecekleri belirtilmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri kapsamında Sağlık Bakanlığı Ek Ödeme Yönetmeliği'nin bazı maddeleri Danıştay 12. Dairesi (2022/4255 E, 2024/1564 K. ile 2022/4684 E, 2024/1566 K.)

26.03.2024 tarihli kararları ile iptal edilmiştir.

AÇIKLAMA ve TALEPLER

İdare hukuku ilkelerine göre, iptal kararları, iptali istenen idari tasarrufu ve ona bağlı işlemleri ittiha edildikleri tarihten itibaren ortadan kaldırır (DDDK, 1965/473E., 04.02.1966).

İşbu iptal kararlarına ilişkin açıklamalarım ve taleplerim şu şekildedir:

1 - Ek Ödeme Yönetmeliği'nin "Tanımlar" başlıklı 4. maddesinin birinci fıkrasının (s) bendinde yer alan "ile nöbet ve icap nöbetlerinde yapılan çalışmaları," ibaresi iptal edilmiştir. Mesai içi çalışma tanımındaki "ile nöbet ve icap nöbetlerinde yapılan çalışmaları," ibaresini iptal etmek suretiyle nöbet ve icap nöbetlerinde yapılan çalışmalar, mesai içi çalışma kapsamında değerlendirilmeyecektir.

Bu sebeple geriye dönük olarak Sağlık Bakanlığı Ek Ödeme Yönetmeliği'nin Resmi Gazete'de yayımlandığı tarihten itibaren nöbet ve icap nöbetlerinde yaptığım çalışmaların tespit edilerek mesai dışı olarak değerlendirilmesini ve mahrum kaldığım ödemelerin hesaplanarak tarafıma ödenmesini talep ederim.

3 - Ek Ödeme Yönetmeliği'nin "Temel Esaslar" başlıklı 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde yer alan "yılda en fazla iki defa" ve "bir yılda toplam 10 günü geçmeyen süreleri" ibareleri iptal edilmiştir.

Bu kapsamda alanı ile ilgili yurt içi kongre, konferans, seminer ve sempozyum gibi etkinliklere katılım sağlanan günler için bir sınırlama getirerek yılda en fazla iki defa görevlendirme suretiyle yapılmış olması ve bir takvim yılı içerisinde 10 günü geçmeyen süreleri çalışılmış gün olarak kabul edilmekteydi.

Ancak, iptal kararından sonra bu süre sınırları kaldırılmıştır. İptal kararının ardından, görevlendirme suretiyle kendi alanı ile ilgili kongre, seminer ve sempozyum gibi bilimsel etkinliklerde geçen bütün süreler çalışılmış gün olarak kabul edilecek ve bu hususta ek ödemelerde kesinti yapılamayacaktır.

İşbu iptal kararı ile ilgili yönetmeliğin Resmi Gazete'de yayımlandığı tarihten itibaren, katıldığım bilimsel etkinlikler sebebiyle mahrum kaldığım ek ödemelerin hesaplanarak tarafıma ödenmesini talep ederim.

6 - Ek Ödeme Yönetmeliği'nin 6. maddesinin üçüncü fıkrasının (a) bendinin (2) numaralı alt bendinde yer alan "Bu ödeme disiplin cezası alanlardan; uyarma ve kınama cezası alanlara bir ek ödeme dönemi, aylıktan kesme cezası alanlara iki ek ödeme dönemi, kademe ilerlemesi cezası alanlara üç ek ödeme dönemi süresince yapılmaz." cümlesi iptal edilmiştir.

01/03/2024 tarih ve 32476 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yayımı tarihinde yürürlüğe giren 21/02/2024 tarih ve 7496 sayılı Sağlıkla İlgili Bazı Kanunlarda ve 663 Sayılı Kanun Hükmünde Kararnamede Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'da söz konusu hüküm, Anayasa Mahkemesi kararına aykırı olarak tekrar kanunlaştırılmıştır. 01.03.2024 tarihli düzenlemenin yürürlüğe girmesiyle birlikte disiplin cezalarında ek ödeme kesintisi yapılamayacağını öngören Anayasa Mahkemesi'nin 13/9/2023 tarihli ve E.2022/102, K.2023/154 sayılı karar işlevsiz bırakılmıştır.

İptal kararı ile disiplin cezası alınması durumunda taban ek ödemenin kesilmesini öngören yönetmelik hükmü iptal edilmiştir. Böylece 01.03.2024 tarihli düzenlemenin yürürlüğe girmesinden önce iptal kararıyla birlikte disiplin cezasına konu fiillerin oluş tarihinde ek ödemeden kesinti yapılmasını gerektirecek bir mevzuat hükmü kalmamıştır.

İşbu sebeple öncelikle bu dönemler arasında, disiplin cezası sebebiyle mahrum kaldığım ek ödemelerin hesaplanarak tarafıma ödenmesini talep ederim.

9 - Ek Ödeme Yönetmeliği'nin 5. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinde yer alan "İnceleme heyeti üyelerin oy çokluğu ile, tabip ve dış tabiplerinin mevzuata ve gerçeğe aykırılığı tespit edilen tıbbi işlemleri için personel Başhekim tarafından yazı ile ikaz edilir. Personel bu ikaz işlemine karşı 5 gün içerisinde itiraz edebilir ve bu itiraz kurulda tekrar görüşülerek 5 gün içinde karar kesinleştirilir. Benzer işlemlerde mevzuata ve gerçeğe aykırılığı konusunda ikiden fazla ikaz edilen personel hakkında idari soruşturma açılır." cümlesi iptal edilmiştir.

İşbu iptal kararı ile inceleme heyeti tarafından mevzuata ve gerçeğe aykırı tıbbi işlemler nedeniyle yazılı olarak ikaz edilmesi işlemi ve idari soruşturma açılması ortadan kaldırılmıştır. Bu sebeple inceleme heyeti kararı doğrultusunda tarafıma yapılan yazılı ikaz ile varsa buna bağlı idari soruşturma işlemlerinin geriye dönük olarak iptalini talep ederim.

SONUÇ ve İSTEM:

Sağlık Bakanlığı Ek Ödeme Yönetmeliği'nin ilgili maddelerinin iptaline yönelik Danıştay 12. Dairesi'nin (2022/4255 E, 2024/1564 K. ile 2022/4684 E, 2024/1566 K.) 26.03.2024 tarihli kararları ile iptal kararlarına ilişkin idare hukuku uygulamaları doğrultusunda,

1 -Nöbet ve icap nöbetlerinde yaptığım çalışmaların tespit edilerek mesai dışı olarak değerlendirilmesini, mahrum kaldığım/hak ettiğim ödemelerin hesaplanmasını ve tarafıma yasal faizi ile birlikte ödenmesini,

3 -Alanımla ilgili etkinliklere katılmam nedeniyle ek ödememde yapılan kesintilerin tespit edilerek hesaplanmasını ve tarafıma yasal faizi ile ödenmesini,

6 -Disiplin cezası sebebiyle kesilen ek ödeme alacağımın faiziyle birlikte hesaplanarak tarafıma ödenmesini,

9 -Yazılı ikaz ile varsa buna bağlı idari soruşturma işlemlerinin geriye dönük olarak iptalini,

Saygılarımla arz ve talep ederim. 23/07/2024

Dr. onur zeybek

İmza