

T.C.
İZMİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/12
KARAR NO : 2010/12

DAVACI : [REDACTED]
VEKİLİ : AV. NİHAT KAYA
Adalet Mah. Manas Bulv. No:24/12 Gündoğan İşm.
Bayraklı/İZMİR

DAVALI : İZMİR VALİLİĞİ
VEKİLİ : AV. [REDACTED]
İzmir İl Sağlık Müdürlüğü Hürriyet Bulvarı No:1 Alsancak
Merkez/İZMİR

DAVANIN ÖZETİ : [REDACTED] yer alan Biyokimya Laboratuvar Biriminde Laboratuvar Teknisyeni olarak görev yapan davacının, özellik arz eden riskli birimlere sunduğu hizmetin esas alınarak riskli birimler için öngörülen döner sermaye ek ödemesi katsayısından faydalanmak istemiyle [REDACTED] tarihinde yaptığı başvurunun reddine ilişkin 02/08/2010 tarih ve 271 sayılı işlemin; hem mesai içinde hem de mesai sonrası nöbet tutmak suretiyle riskli birimlere hizmet verdiği, verdiği hizmetin karşılığının verilmemesinin hukuka uygun olmadığı iddialarıyla iptali ve başvuru tarihinden itibaren yoksun kaldığı parasal haklarının hesaplanacak yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Usul yönünden, davanın süresinde açılmadığı, esas yönünden ise, davacının görev yaptığı birimin, yönetmelikte riskli birimler arasında sayılmadığı, davacının diğer birimlerden gelen işleri yapmasının işinin özelliğinden kaynaklandığı ve bu işlerin asli görevi kapsamında olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İzmir 1.İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Davalı idarenin süreaşımı itirazı, davacının süregelen parasal haklarının düzeltilmesi istemini içeren 28.07.2010 tarihli başvurusunun reddine ilişkin 02.08.2010 tarihli işlemin tebliği üzerine 17.08.2010 tarihinde açıldığından, yerinde görülmeyle işin esasına geçildi.

Dava, İzmir [REDACTED] Hastanesinde yer alan Biyokimya Laboratuvar Biriminde Laboratuvar Teknisyeni olarak görev yapan davacının, özellik arz eden riskli birimlere sunduğu hizmetin esas alınarak riskli birimler için öngörülen döner sermaye ek ödemesi katsayısından faydalanmak istemiyle 28.07.2010 tarihinde yaptığı başvurunun reddine ilişkin 02.08.2010 tarih ve 271 sayılı işlemin iptali ile başvuru tarihinden itibaren yoksun kaldığı parasal haklarının hesaplanacak yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

209 sayılı Yasanın 5. maddesinin 3. fıkrasında, "Personelin katkısıyla elde edilen döner sermaye gelirlerinden, ... Personele mesai içi veya mesai dışı ayrımı yapılmaksızın ek ödeme yapılabilir. Sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum



T.C.
İZMİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 20

KARAR NO : 20

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" hükmü yer almaktadır.

12/05/2006 gün 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 Yönetmeliği'nin "Döner Sermaye Ek Ödemelerinde Uygulanacak Temel Esaslar" başlıklı İkinci Bölümünün "Temel Esaslar" başlıklı 5. maddesinin birinci fıkrasının (y) bendinde; "Kurumlarda özellik arz eden riskli bölümler; ameliyathane, yoğun bakım, doğumhane, yenidoğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, acil servis-poliklinik, ruh sağlığı ve hastalıkları hastanelerinin psikiyatri servisleri ve kemik iliği nakil üniteleridir. Özellik arz eden riskli birimlerde kısmi süreli çalışan personel, çalıştığı süre kadar riskli birimler için öngörülen katsayılar üzerinden değerlendirilir." hükmüne yer vermiştir.

Yukarıda anılan yasa ve yönetmelik kurallarının birlikte incelenmesinden, döner sermaye ek ödemesinin belirlenmesinde personelin riskli birimlerde çalışmasının farklı katsayı ile değerlendirildiği, yönetmeliğin anılan kuralı ile "riskli birimlerin" sayma yoluyla belirlendiği görülmektedir. Bu birimlerin belirlenmesinde, gerek sunulan hizmetten yararlanan hastaların niteliği ile bakım ve tedavi sürecinin, gerekse yürütülen hizmetin personele yönelik olumsuzluklarının yarattığı risklerin belirleyici olduğu anlaşılmaktadır. Yönetmeliğin anılan maddesinde, özellik arz eden riskli birimlerde kısmi süreli çalışan personelin, çalıştığı süre kadar riskli birimler için öngörülen katsayılar üzerinden değerlendirileceği belirtilmiştir.

Diğer yandan, anılan yönetmelik kuralının uygulanmasına ilişkin olarak çıkarılan 05.10.2007 gün (2007/87) sayılı Genelge'nin 8. maddesinin son paragrafında, "acil laboratuvar ve acil röntgen birimlerinin ayrı bir birim olarak kurulmadığı hastanelerde, laboratuvar ve röntgen birimlerinde acil servis ve acil poliklinikten yapılması istenen işlemler yerine getirilse dahi riskli birimler için öngörülen katsayılarından faydanılması mümkün değildir" cümlesinde yer aldığı kısmın; Danıştay Onbirinci Dairesi'nin 25.06.2010 gün, E:2008/15434, K:2010/5651 sayılı kararı ile "...Yönetmelik hükmünde, riskli birimlerde çalışan sağlık personeli için öngörülen katsayılarından, bu birimlerde kısmi süreli çalışan personelin de çalıştığı süre ile orantılı olarak yararlandırılacağı belirtilmiş olup; riskli birimlerde fiilen çalışmamakla birlikte bu birimlere geçici süreli hizmet sunan personelin bu hizmet süresi ile orantılı olarak riskli birim katsayılarından yararlandırılmasını engelleyen bir hüküm bulunmadığından, bu birimlerin risk ve hizmet şartlarını geçici süreyle paylaşan personelin, hakkaniyet gereği olarak çalıştıkları süre ile kısıtlı olmak kaydıyla riskli birimlerde çalışan personelle aynı katsayıdan yararlanmaları gerekmektedir..." gerekçesi ile iptal edilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, İzmir Hastanesinde yer alan Biyokimya Laboratuvar Biriminde Laboratuvar Teknisyeni olarak görev yapan davacının, özellik arz eden riskli birimlere sunduğu hizmetin esas alınarak riskli birimler için öngörülen döner sermaye ek ödemesi katsayısından faydalanmak istemiyle 28.07.2010 tarihinde yaptığı başvurunun, 02.08.2010 tarih ve 271 sayılı işlem ile Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum



T.C.
İZMİR
1. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 201[REDACTED]

KARAR NO : 20[REDACTED]

ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik ve anılan Yönetmeliğe dayanılarak çıkarılan 05.10.2007 gün (2007/87) sayılı Genelge'nin 8. maddesi hükümleri esas alınmak suretiyle ayrı bir acil laboratuvar biriminin kurulmadığı hastanelerde bu birimlerde acil servis-acil poliklinikten istenilen işlemler yerine getirilse dahi riskli birimler için öngörülen katsayılardan faydalandırılması mümkün olmadığı gerekçesiyle reddi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, davacının hastanenin Biyokimya Laboratuvar biriminde görev yaptığı ve gerek olağan çalışma saatleri içinde, gerekse nöbet saatleri içerisinde yönetmelikte sayılan özellik arz eden riskli birimlerden gelen işleri de yapmak suretiyle bu birimlere hizmet verdiğinden, verdiği hizmet nedeniyle yukarıda anılan yönetmeliğin 5. maddesinin (y) bendinin son tümcesi kapsamında, özellik arz eden riskli birimlerde kısmi süreli çalışan personel olarak değerlendirilerek, çalıştığı süre kadar riskli birimler için öngörülen katsayılar üzerinden değerlendirmenin yapılarak ek ödemeden faydalandırılması gerekirken, davacının özellik arz eden riskli birimlerde fiilen görev yapmadığından bahisle ek ödemeden yararlandırılmaması yönünde tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan, davacının özellik arz eden riskli birimlere verdiği hizmetin esas alınarak, kısmi süreli çalışan personel olarak değerlendirilerek "riskli birimler için öngörülen katsayılar" üzerinden tespit edilecek ek ödeme tutarlarının, başvuru tarihinden itibaren ödenmesi gereken tarihler esas alınarak hesaplanacak yasal faizi ile birlikte davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, davacının yoksun kaldığı parasal haklarının, başvuru tarihi olan 28.07.2010 tarihinden ve ödenmesi gereken tarihlerden itibaren hesaplanacak yasal faizi ile birlikte davalı idare tarafından davacıya ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan 66,05-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen ve davacı vekili lehine takdir edilen 1.200,00.-TL avukatlık ücretinin davalı idare tarafından davacıya verilmesine, artan posta ücretinin istemi halinde davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen 30 gün içinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere 19/01/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

YARGILAMA GİDERLERİ :	
Başvurma Harcı :	17,15 TL
Karar Harcı :	17,15 TL
Vekalet Harcı :	2,75 TL
Posta Gideri :	29,00 TL
TOPLAM :	66,05 TL

A.U./A.A.21.03.12

