

T.C.
ZM R

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2

KARAR NO : 2

DAVACI : R

VEK L : AV. N HAT KAYA -U

DAVALI : ZM R VAL L

VEK L : AV.

DAVANIN ÖZET : zmir ehir Hastanesi endoskopi ünitesinde hem ire olarak görev yapan davacı tarafından, icap nöbet ücretlerinin ödenmesi talebiyle yaptı ı ba vurusunun reddine ili kin 17/09/2024 tarih ve 254176128 sayılı i lemin; hukuka aykırı oldu u, normal mesaisinin dı nda önemli derecede efor ve emek sarf etmesine ra men yaptı ı ekstra i in kar ılı mı alamadı ı, Anayasa'ya göre kimsenin zorla çalı tırlamayaca ı, çalı tırılıyor ise çalı anın hakkının verilmek zorunda oldu u ileri sürülerek iptali ile icap nöbet ücretlerinin ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZET : Yargılama usûlü yönünden; davanın süresinde açılmadı ı, esasa ili kin olarak ise; icap nöbeti tutacaklara verilecek ücretin, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun Ek 33 üncü maddesinde düzenlendi i, maddede birincil olarak tutulan nöbetin kar ılı mın izin almak oldu unun açıkça belirtildi i, Yataklı Tedavi Kurumları letme Yönetmeli 'ne göre icap nöbetinin yalnızca uzman hekim tarafından tutulaca ı, tesis edilen i lemde hukuka ve mevzuata aykırılık bulunmadı ı belirtilerek davanın reddine karar verilmesi gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren zmir 5. dare Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek i in gere i görü üldü:

Davalı idarenin usûle ili kin süre a ımı itirazı yerinde görülmeyerek i in esasına geçildi.

Anayasa'nın 35'inci maddesinde; "Herkes, mülkiyet ve miras haklarına sahiptir. Bu haklar, ancak kamu yararı amacıyla, kanunla sınırlanabilir. Mülkiyet hakkının kullanılması toplum yararına aykırı olamaz." hükmü; **10'uncu maddesinde,** "Herkes, dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi dü ünçe, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde e ittir. Devlet organları ve idare makamları bütün i lemlerinde kanun önünde e itlik ilkesine uygun olarak hareket etmek zorundadırlar." hükmü; **55'inci maddesinin 1'inci ve 2'nci fıkralarında sırasıyla;** "Ücret eme in kar ılı ıdır." ve "Devlet, çalı anların yaptıkları i e uygun adaletli bir ücret elde etmeleri ve di er sosyal yardımlardan yararlanmaları için gerekli tedbirleri alır." hükümleri yer almaktadır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun ek 33'üncü maddesinde; "Yataklı tedavi kurumları, seyyar hastaneler, a ız ve di sa lı ı merkezleri, aile sa lı ı merkezleri, toplum sa lı ı merkezleri ve 112 acil sa lık hizmetlerinde haftalık çalı ma süresi dı nda normal, acil veya bran nöbeti tutarak, bu nöbet kar ılı nda kurumunca izin kullanmasına müsaade edilmeyen memurlar ile sözleşmeli personele, izin suretiyle kar ılanamayan her bir nöbet saati için (nöbet süresi kesintisiz 6 saatten az olmamak üzere), a a ıda gösterilen gösterge rakamlarının aylık katsayısı ile çarpılması sonucu hesaplanacak tutarda nöbet ücreti ödenir. (Ek cümle:2/1/2014 - 6514/10 md.) Bu ücret yo un bakım, acil servis ve 112 acil sa lık hizmetlerinde tutulan söz konusu nöbetler için yüzde elli oranında artırılmış ödenir. Ancak ayda aile sa lı ı ve toplum sa lı ı merkezlerinde 60 saatten, di er yerlerde ve hiçbir ekilde 130 saatten fazlası için ödeme yapılmaz. Bu ücret damga vergisi hariç herhangi bir vergi ve kesintiye tabi tutulmaz. Bu madde hükmü, üniversitelerin yataklı tedavi kurumlarında çalı an ve 04/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Yüksekö retim Kanununun 50 nci maddesinin (e) bendi kapsamında bulunanlar ile yataklı tedavi kurumlarında çalı an ve 11/4/1928 tarihli ve 1219 sayılı Kanunun ek 14 üncü maddesinin dördüncü fıkrası kapsamında bulunanlar hakkında da uygulanır. cap nöbeti tutan ve bu nöbet kar ılı nda kurumunca izin kullanmasına müsaade edilmeyen memurlar ile sözleşmeli personele, izin suretiyle kar ılanamayan 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 ekilde ücretlendirilebilecek toplam icap nöbeti süresi aylık 120 saati geçemez. Bu madde



5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 20

KARAR NO : 20

uyarınca yapılacak ödemeler, döner sermayesi bulunan kurumlarda döner sermaye bütçesinden kar ılanır." hükmüne yer verilmi tir.

Öte yandan; **Yataklı Tedavi Kurumları İletme Yönetmeli** 'nin "Kapsam" ba lıklı **2'nci maddesinde**; "Bu Yönetmelik, Sa lık Bakanlı na ba lı a ız ve di sa lı ı merkezleri ile bu Yönetmeli in 5 inci maddesinde sayılan sa lık kurumlarını kapsar.", **5'inci maddesinde**; "Sa lık kurumları i levlerine göre 5 gruba ayrılır : a) lçe / belde hastanesi: Bünyesinde 112 hizmetleri, acil, do um, ayaktan ve yatarak tıbbi müdahale, muayene ve tedavi hizmetleri ile koruyucu sa lık hizmetlerini bütünlüde tiren, görev yapan tabiplerin hasta kabul ve tedavi etti i, ileri tetkik ve tedavi gerektiren durumlarda hastaların stabilize edilerek uygun bir ekilde sevkini sa landı ı sa lık kurumlarıdır. b) Gün hastanesi: Birden fazla bran ta, günübirlik ayakta muayene, te his, tedavi ve tıbbi bakım hizmetleri verilen asgari 5 gözlem yata ı ile 24 saat sa lık hizmeti sunan bir hastane bünyesinde veya bir hastane ile koordineli olmak kaydıyla kurulan sa lık kurumlarıdır. c) Genel hastaneler: Her türlü acil vak'a ile ya ve cinsiyet farkı gözetmeksizin, bünyesinde mevcut uzmanlık dallarıyla ilgili hastaların kabul edildi i ve ayaktan ve yatarak hasta muayene ve tedavilerinin yapıldı ı en az 50 yataklı sa lık kurumlarıdır. d) Özel dal hastaneleri: Belirli bir ya ve cins grubu hastalar veya belirli bir hastalı a tutulanların, yahut bir organ veya organ grubu hastalarının mü ahede, muayene, te his, tedavi ve rehabilitasyonlarının yapıldı ı sa lık kurumlarıdır. e) E itim ve ara tırma hastaneleri: Ö retim, e itim ve ara tırma yapılan uzman ve yan dal uzmanların yeti tirildi i genel ve özel dal sa lık kurumlarıdır. Yataklı tedavi kurumlarındaki poliklinik hizmetlerine halkın kolay ula abilmesi, hastane polikliniklerindeki yı ılmaların önlenmesi amacıyla hastanelere ba lı olarak semt poliklinikleri kurulabilir. Semt polikliniklerinin açılması, hizmetin verili ekli, poliklinik ve acil servis hizmetlerinin çalı ma usul ve esasları ile burada görevli personelin, görev, yetki ve sorumluluklarına dair usul ve esaslar Sa lık Bakanlı nca çıkarılacak bir Yönerge ile belirlenir.", **42'nci maddesinde**; "Nöbet hizmetleri evde nöbet, normal, acil, bran nöbeti olarak dört ekilde yürütülür. Acil ve bran nöbetlerinin hangi hallerde, tutulaca ı hastanenin türüne, i durumuna, personel mevcuduna, hizmetin gereklerine göre ba tabib tarafından tesbit edilir. E itim Hastanelerinde de uzman ve uzmanlık e itimi görenlerden kimlerin hangi nöbete gireceklerini ve ne nöbeti tutacaklarını da ba tabib tesbit eder." denildikten sonra " capçı nöbeti (Ev nöbeti): Uzman adedi nöbet tutacak miktarlardan az, fakat birden fazla olan kurumlarda uzmanlar sırayla ev nöbetini tutarlar. Bunun için aylık ev nöbet listeleri hazırlanır. Ev nöbetçisi mesai saatleri dı nda kurumun idari ve tıbbi her türlü gereklerinden sorumludur. Ev nöbetçisi ak am ziyaretlerini yapmaya, mesai dı nda bulundu u yeri bildirmeye, kuruma her davette gelmeye mecburdur.", **43'üncü maddesinde** ise; "Tabib nöbetleri: A) Tek tabib bulunan kurumlarda, kurumda yatan hasta varsa, tabib arandı nda bulunabilece i yeri bildirmekle ve ak am ziyaretlerini yapmakla görevlidir. B) Ba tabib dahil iki veya üç uzman bulunan kurumlarda sadece ev nöbeti tutulur. C) Ba tabib dahil dört ve daha yukarı tabib bulunan kurumlarda normal nöbet tutulur. Ancak ba tabib dahil be veya yukarı tabib oldu u zaman ba tabib nöbet tutmaz." hükümlerine yer verilmi tir.

Dava dosyasının incelenmesinden; zmir ehir Hastanesi endoskopi ünitesinde hem ire olarak görev yapan davacının, icap nöbet ücretlerinin ödenmesi talebiyle 13/09/2024 tarihinde idareye ba vuru yaptı ı, ba vurusunun 17/09/2024 tarih ve 254176128 sayılı zmir ehir Hastanesi Ba hekimli i i lemiyle reddedilmesi üzerine anılan i lemin iptali ile icap nöbet ücretlerinin ödenmesine karar verilmesi istemiyle bakılan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

Uyu mazlıkta, davalı idare tarafından, Yataklı Tedavi Kurumları İletme Yönetmeli ine göre icap nöbetinin yalnızca uzman doktorlar tarafından tutulaca ndan bahisle di er sa lık personeline nöbet ücreti ödenmeyece i yönünde iddialar ileri sürülmekte ise de; Yönetmelik hükümlerinde icap nöbeti tutan ve bu nöbet kar ılı nda kurumunca izin kullanmasına müsaade edilmeyen memurlar ile sözleşmeli personele nöbet ücreti ödenmeyece ine ili kin bir düzenleme bulunmadı ı, söz konusu Yönetmelik hükümlerinin Kanun hükümlerinden daha önceki tarihte yürürlü e girdi i gibi do rudan uyu mazlı a münhasır olarak davacı lehine yukarıda aktarılan amir Kanun hükümleri bulundu u dikkate alındı nda, Yönetmelik hükümlerinden yorum yolu ile aksi yönde olu turulan çıkarımların esas alınarak hukuki de erlendirme yapılamayaca ı tartışılmalıdır.

Öte yandan, davalı idarece 03/02/2025 tarihli beyan dilekçesinde, davacının icap nöbeti tutmadı ı belirtilmi ise de, davacının 04/02/2025 tarihli beyan dilekçesine göre 2024/Eylül, Ekim, Kasım, Aralık ve 2025/Ocak Eri kin Endoskopi Hem ire cap Listelerinde adına yer verilmek suretiyle icap nöbeti tuttu unun görüldü ü, 04/03/2025 tarihli ara kararımıza cevaben gönderilen bilgi ve belgeler inceledi inde, aksi bir durumun davalı idarece ortaya konulamadı ı anla ılmı tir.



T.C.
İZMİR

5. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 20

KARAR NO : 20

Bu durumda; İzmir Şehir Hastanesi endoskopi ünitesinde hemşire olarak görev yapan ve icap nöbeti tuttuğu anlaşılan davacıya, 657 sayılı Kanun'un Ek 33'üncü maddesinin icap nöbeti ile ilgili hükümleri uyarınca icap nöbet ücreti ödenmesi gerektiği sonucuna varıldığından, icap nöbet ücretlerinin ödenmesi istemiyle yapmış olduğu başvurunun reddine ilişkin olarak tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Diğer yandan, Anayasa'nın 125'inci maddesinin son fıkrasında yer alan, idarenin kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu hükmü karşısında, hukuka aykırılığı saptanan dava konusu işlem nedeniyle ödenmeyen icap nöbet ücretlerinin davalı idare tarafından davacıya ödenmesi de gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle

-Dava konusu işlemin **iptaline**,

-Tazmin isteminin **kabulü ile**, davacıya işlem sebebiyle ödenmeyen icap nöbet ücretlerinin davalı idare tarafından davacıya **ödenmesine**,

-Aşağıda dökümü yapılan 1.027,00-TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte olan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 18.000,00-TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya verilmesine,

-Artan posta gider avansının istemi halinde hemen, aksi halde kararın kesinleşmesinden sonra re'sen davacıya iadesine,

-Kararın taraflara tebliğine,

-Kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren (30) gün içerisinde **İzmir Bölge İdare Mahkemesine istinaf yolu açık olmak üzere**,

30/04/2025 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

[Redacted Signature]

Üye

[Redacted Signature]

Üye

[Redacted Signature]

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı	:	427,60 TL
Karar Harcı	:	427,60 TL
Vekalet Harcı	:	60,80 TL
Posta Gideri	:	111,00 TL

TOPLAM : 1.027,00 TL

