

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2008/15434  
Karar No : 2010/5651



**Davacı** : Sağlık ve Sosyal Hizmet Çalışanları Sendikası  
(Selim Eryiğit adına)  
**Vekilleri** : Av. Serkan Güçlü - Av. Özlem Titrek  
GMK Bulvarı Özveren Sok. No:9/3 - Demirtepe/ANKARA  
**Dayalı** : Sağlık Bakanlığı - ANKARA

**Davanın Özeti** : Beytüşşebap Devlet Hastanesinde röntgen biriminde radyoloji teknikeri olarak görev yapan davacı tarafından, tuttuğu nöbetler sırasında acil polikliniğine sunduğu hizmetlerden dolayı, ek ödemesinin acil servis katsayıları üzerinden ödenmesi istemiyle hastane baştabipliğine yapılan 2.9.2008 tarihli başvurunun reddine ilişkin 17.9.2008 tarihli işlem ile bu işlemin dayanağı olan ve 12.5.2006 gün ve 26166 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak 1.4.2006 tarihinden itibaren yürürlüğe giren "Sağlık Bakanlığı'na Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik'in, 25.08.2007 gün ve 26624 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Sağlık Bakanlığı'na Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılması Hakkında Yönetmelik" ile değişik 5. maddenin 1. fıkrasının (y) bendinde yapılan değişikliklere açıklık getirmek amacıyla yayımlanan 5.10.2007 gün ve (2007/87) sayılı Genelge'nin 8. maddesinin son paragrafının iptaline ve eksik ödenen ek ödeme tutarlarının geriye dönük hak ediş tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

**Savunmanın Özeti** : 209 sayılı Kanun'un 5. maddesinde, personelin katkısıyla elde edilen döner sermaye ek ödemesinin, Sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum 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 belirleneceği, işin ve hizmetin özelliği dikkate alınarak yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, ameliyathane, kemik iliği nakil ünitesi ve acil servis gibi özellikli hizmetlerde çalışan personel için yüzde 150 oranı, yüzde 200 olarak uygulanacağını hükme bağlandığı, Kanun hükmünde sayılan riskli birimlere bakıldığında bu birimlerin hastanenin diğer birimlerine nazaran daha fazla risk unsuru taşıdığı, hastanenin risk grubuna dahil olmayan diğer tıbbi birimlerine göre daha fazla özellik arz ettiği, aynı bir acil röntgen biriminin kurulmadığı hastanelerde, hastanenin röntgen biriminde acil servise hizmet sunulsa bile burada görev



yapan personelin riskli birimler için öngörülen katsayılardan yararlanamayacağı, buna göre riskli birimler arasında sayılmayan röntgen biriminde çalışmakta olan davacının, tuttuğu nöbetler esnasında acil servise sunduğu hizmetlerden dolayı ek ödemesinin belirlenmesinde riskli birimler için öngörülen katsayıların uygulanması mümkün olmadığından, Kanundaki kriterler gözetilerek tesis edilen işlem ve çıkarılan Genelgenin iptali istenilen hükümlerinde hukuka aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

**Danıştay Tetkik Hakimi** : Süleyman Kurt

**Düşünçesi** : 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. maddesi hükmüne dayanılarak yürürlüğe konulan dava konusu Yönetmeliğin 1. maddesinde, bu Yönetmeliğin amacının; Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında, Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri dikkate alınmak suretiyle, personelin unvanı, görevi, çalışma şartları ve süresi, hizmete katkısı, performansı, serbest çalışıp çalışmaması ile yapılan muayene, ameliyat, anestezi, girişimsel işlemler ve özellik arz eden riskli bölümlerde çalışma gibi unsurlar esas alınarak, döner sermayeden yapılacak ek ödemenin oranı, usul ve esaslarını belirlemek, sağlık hizmetlerini iyileştirmek, kaliteli ve verimli hizmet sunumunu teşvik etmek olduğu belirtilmiştir.

209 sayılı Kanun'un 5. maddesi uyarınca, ülke genelindeki sağlık hizmetlerini sunma, planlama ve denetleme yetkisi bulunan ve bu konumundan dolayı kurumlarda sunulan sağlık hizmetlerinin önem ve özelliğini ve çalışanın görev ve sorumluluğunu, bu bölümlerin özellik arzeden riskli bir bölüm olup olmadığı belirleme yetkisi verilen Sağlık Bakanlığı'nın özellikli hizmet sunulan birimlere ilave olarak tespit edilecek birimleri belirlemede takdir yetkisi olduğundan, Sağlık Bakanlığı'na Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 5. maddesinin (1/y) bendinde sayılanlar dışındaki birimlerin riskli birim olarak kabul edilemeyeceği yönündeki dava konusu Genelge hükmünde hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşılmaktadır.

Aynı şekilde Yönetmelik hükmünde, riskli birimler hizmet bazında değil birim bazında belirtildiğinden, riskli birim katsayısından faydalanabilmek için ilgililerin riskli birime hizmet sunması yeterli olmayıp fiilen bu birimlerde çalışmaları gerekmektedir. Bu durumda, riskli birimler arasında sayılmayan röntgen biriminde çalışmakta olan davacının, tuttuğu nöbetler esnasında acil servise sunduğu hizmetlerden dolayı ek ödemesinin belirlenmesinde riskli birimler için öngörülen katsayıların uygulanması mümkün olmadığından, Kanundaki kriterler gözetilerek tesis edilen işlem ve çıkarılan Genelgenin iptali istenilen hükümlerinde hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşıldığından açılan davanın reddi gerektiği düşünülmektedir.





esas alınarak belirlenir ve bunlara yapılacak ek ödeme, hiçbir şekilde emsaline yapılabilecek ek ödeme üst sınırını geçemeyeceği hükmüne yer verilmiştir.

Belirtilen yasa hükmü uyarınca 12.5.2008 tarih ve 26166 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Sağlık Bakanlığı'na Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik 1.4.2008 tarihinden itibaren geçerli olmak üzere yürürlüğe konularak döner sermayeden yapılacak ek ödemeye ilişkin oran, esas ve usulleri belirlenmiştir. 25.8.2007 tarih ve 26624 sayılı Resmi Gazetede anılan Yönetmeliğin bazı maddelerinde değişiklik yapılması hakkında Yönetmelik yayımlanmış önceki yönetmeliğin 5.maddesinin (y) bendi "Kurumlarda özellik arzeden 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 arzeden riskli birimlerde kısmi süreli çalışan personel, çalıştığı süre kadar riskli birimler için öngörülen katsayılar üzerinden değerlendirilir." şeklinde değiştirilmiştir.

Davalı idarece söz konusu yönetmelik değişikliğine açıklık getirmek amacıyla 5.10.2007 tarih ve 2007/87 (11971) sayılı genelge çıkartılmış, Genelgenin 8. maddesinin davacı tarafından iptali istenilen paragrafında ise, "Mezkur Yönetmeliğin 5 inci maddesinin (y) bendi ile riskli birimlerin tek tek sayma yoluyla belirlenmiş olup hükümde sayılan birimler haricindeki birimlerin riskli birim olarak kabul edilmesi mümkün değildir. Anılan hüküm ile riskli birimler hizmet bazında değil birim bazında belirlenmiştir. Riskli birim için öngörülen katsayılardan faydalanılabilmesi hususu; personelin görev yaptığı kurumda mezkur Yönetmelikte sayılan riskli birimlerin ayrıca ve açıkça tanımlanmış birimler olması şartına bağlıdır. Bu nedenle riskli birim haricindeki birimlerde, riskli birime ilişkin hizmetlerin verildiğinden bahisle riskli birim katsayısından faydalanılabilmesi mümkün değildir. Örneğin...." açıklaması yapılmıştır.

Dosyanın incelenmesinden, Devlet hastanesinde röntgen teknikeri olarak görev yapan davacı tarafından, hastane baştabipliğine başvurularak görev yaptığı röntgen laboratuvarının tek olduğu ve röntgen biriminin gündüzleri tüm polikliniklere hizmet verdiği, tuttuğu nöbetlerde, saat 16.00'dan sonra ertesi gün saat 08.00'a kadar acil polikliniğine hizmet verdiğini belirterek ek ödeme katsayısının acil katsayısı üzerinden ödenmesinin istenildiği, bu istemin anılan Yönetmelik ve genelge hükümleri çerçevesinde aynı bir acil röntgen biriminin kurulmadığı hastanelerde hastanenin bütününe hizmet veren röntgen biriminde acil serviste-acil poliklinikten istenen işlemler yerine getirilse dahi burada görev yapan personelin riskli birimler için öngörülen katsayılardan yararlandırılmasının mümkün olmadığı gerekçesiyle reddi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Belirtilen Yasa ve Yönetmelik maddelerinde, işin ve hizmetin özelliği dikkate alınarak sayılmak suretiyle belirtilen ve özellik arzeden riskli birimlerde çalışan personel için ek ödeme katsayıları farklı olarak belirlenmiş olup, söz konusu katsayıdan sadece bu birimlerde görev



yapan personel yararlanabileceğinden dava konusu Genelgenin 8. maddesinin iptali istenilen paragrafında da bu yolda yapıldığı anlaşılan düzenlemeye ve bu düzenlemeye dayanılarak tesis edilen bireysel işlemlerde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Davanın tazminata ilişkin kısmına gelince;

Anılan mevzuat hükümlerine göre hastanelerin röntgen birimleri özellik arzeden riskli birimler kapsamında bulunmadığından bu birimlerde riskli birimlerden gelen hastalara sadece tetkik, röntgen filmi çekme v.b. rutin hizmetler verilmesi, bunun dışında herhangi bir işlem yapılmaması nedeniyle yasada öngörülen risk koşulunu taşımayan bu birimlerde nöbet tutulan sürelerde ve mesai içinde aynı hizmet verildiğinden röntgen bölümünde görev yapan personelin, riskli birim hastalarına verdiği hizmetler nedeniyle riskli birimlerde çalışanlar için öngörülen ek ödeme katsayısından yararlanmasına olanak olmadığından röntgen biriminde radyoloji teknikeri olarak çalışan ve geçici süreli de olsa riskli birimlerde görev yapmayan davacıya tazminat ödenmesini gerektiren bir durum bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle davanın reddi gerektiği düşünülmektedir.

#### TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onbirinci Dairesince dosya incelenerek işin gereği görüldü:

Dava, Devlet hastanesinde röntgen biriminde radyoloji teknikeri olarak görev yapan davacının, tuttuğu nöbetler sırasında acil polikliniğine sunduğu hizmetlerden dolayı, ek ödemesinin acil servis katsayısı üzerinden ödenmesi istemiyle hastane baştahtıplığına yaptığı başvurunun reddine ilişkin 17.9.2008 tarihli işlem ile bu işlemin dayanağı olan Sağlık Bakanlığının 5.10.2007 gün ve (2007/87) sayılı Genelgesi'nin 8. maddesinin son paragrafının iptaline ve eksik ödenen ek ödeme tutarlarının geriye dönük hak ediş tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun'un 5. maddesinin 5471 sayılı Kanun'un 1. maddesi ile değişik 3. ve 4. fıkralarında; "Personelin katkısıyla elde edilen döner sermaye gelirlerinden, döner sermayeli sağlık kurum ve kuruluşlarında görevli olan memurlar ile bu kurum ve kuruluşlarda 10.7.2003 tarihli ve 4924 sayılı Kanun uyarınca sözleşmeli olarak istihdam edilen sağlık personeline ve 13.12.1983 tarihli ve 181 sayılı Sağlık Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Karamame'nin ek 3. maddesine göre istihdam edilen sözleşmeli personele mesai içi veya mesai dışı ayrımı yapılmaksızın ek ödeme yapılabilir. Sağlık kurum ve kuruluşlarında Bakanlıkça belirlenen hizmet sunum şartları ve kriterleri de dikkate alınmak suretiyle, bu ödemenin oranı ile esas ve usulleri; 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.

Yukandaki fıkra da yer alan hükme göre personelin katkısıyla elde edilen döner sermaye gelirlerinden personele bir ayda yapılacak ek ödemenin tutarı, ilgili personelin bir ayda alacağı aylık (ek gösterge dahil), yan ödeme ve her türlü tazminat (makam, temsil ve görev tazminatı hariç) toplamının; pratisyen tabip ve diş tabiplerinden serbest çalışanlara yüzde 250'sini, serbest çalışmayanlara yüzde 500'ünü, uzman tabip, Tıpta Uzmanlık Tüzüğü'nde belirtilen dallarda bu Tüzük hükümlerine göre uzman olanlar ve uzman diş tabiplerinden serbest çalışanlara yüzde 350'sini, serbest çalışmayanlara yüzde 700'ünü, serbest çalışmayan klinik şef ve şef yardımcılara yüzde 800'ünü, hastane müdürü ile eczacılara yüzde 250'sini ve başhemşirelere 200'ünü, diğer personele ise yüzde 150'sini geçemez. İşin ve hizmetin özelliği dikkate alınarak yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, ameliyathane, kemik iliği nakil ünitesi ve acil servis gibi özellikli hizmetlerde çalışan personel için yüzde 150 oranı, yüzde 200 olarak uygulanır. Sözleşmeli olarak istihdam edilen sağlık personeline yapılacak ek ödemenin tutarı ise, aynı birimde aynı unvanlı kadroda çalışan ve hizmet yılı aynı olan emsali sağlık personeli esas alınarak belirlenir ve bunlara yapılacak ek ödeme, hiçbir şekilde emsaline yapılabilecek ek ödeme üst sınırını geçemez." kuralı yer almıştır.

209 sayılı Kanunla verilen yetkiye dayanılarak Sağlık Bakanlığı tarafından hazırlanan ve 01.04.2006 tarihinden itibaren geçerli olmak üzere yürürlüğe giren "Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik" ile döner sermayeden yapılacak ek ödeme sisteminin oran, esas ve usulleri belirlenmiştir.

Bu Yönetmeliğin 5. maddesinin (y) bendi, 25.8.2007 tarih ve 28624 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik'in 2. maddesi ile 1.9.2007 tarihinden itibaren yürürlüğe girmek üzere değiştirilmiştir.

Dava konusu Yönetmeliğin 5. maddesinin 1. fıkrasının (y) bendinin 25.8.2007 tarihli değişikliktен önceki halinde, "Devlet hastanelerinde özellik arzeden riskli bölümler ameliyathane, yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, acil servis-poliklinik ve kemik iliği nakil üniteleridir. Eğitim ve araştırma hastanelerinde ise devlet hastaneleri için sayılan bölümlere ilave olarak döner sermaye komisyonu, 2/3 oy çokluğu ile, özellik arzeden diğer tıbbi riskli bölümleri gerekçeli olarak belirler ve buralarda çalışan personel için de, ameliyathane, yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, acil servis-poliklinik ve kemik iliği nakil ünitelerinde çalışan personel için belirlenen, tavan ek ödeme katsayıları ve hizmet alanı-kadro unvan katsayıları esas alınır." hükmüne yer

T.C.  
DANIŞTAY  
ONBİRİNCİ DAİRE  
Esas No : 2008/15434  
Karar No : 2010/5651



verilmiş, 25.8.2007 tarihli değişiklikle ile aynı madde, "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." şeklinde değiştirilmiştir.

Yönetmelik ekinde yer alan Ek-1 sayılı "Tavan Ek Ödeme Tutarına Esas Katsayılar" Tablosunda, riskli birimlerde çalışan personel için (2) katsayısı, diğer personel için (1,5) katsayısı öngörülmüş, aynı şekilde Ek-3 sayılı "Kurum Personelinin Hizmet Alanı Kadro-Unvan Katsayıları" Tablosunda da özellik arz eden riskli birimlerde çalışan sağlık hizmetleri sınıfı personeli için (0,50) katsayısı, diğer sağlık hizmetleri sınıfı personeli için (0,40) katsayısı belirlenmiştir.

25.8.2007 tarihli Yönetmelik değişikliği ile, özellik arz eden riskli bölümler bakımından Devlet hastaneleri ile eğitim ve araştırma hastaneleri arasındaki ayrım kaldırılmış ve riskli bölümler bend hükmünde sayılan birimlerle kısıtlanmıştır. Ayrıca özellik arz eden riskli birimlerde kısmi süreli çalışan personel bakımından, riskli birimde çalışılan süreyle kısıtlı olmak üzere riskli birim katsayısından yararlanma imkanı getirilmiştir. Bu Yönetmelik değişikliğine dayanarak, kadrosu riskli birimlerde olmamakla birlikte riskli birimlere geçici süreli hizmetler sunan ve genellikle hastanelerin röntgen ve laboratuvar birimlerinde çalışan personel tarafından, riskli birimlere sundukları hizmet süreleriyle orantılı olarak riskli birim katsayılarından yararlandırılmaları gerektiği ileri sürülerek idareye başvurularda bulunulmuştur.

Davalı idarece söz konusu Yönetmelik değişikliğine açıklık getirmek amacıyla çıkarılan 5.10.2007 tarih ve (2007/87) sayılı Genelge'nin 8. maddesinin, davacı tarafından iptali istenilen son paragrafında, "Mezkur Yönetmeliğin 5 inci maddesinin (y) bendi ile riskli birimler tek tek sayma yoluyla belirlenmiş olup hükümde sayılan birimler haricindeki birimlerin riskli birim olarak kabul edilebilmesi mümkün değildir. Anılan hüküm ile riskli birimler hizmet bazında değil birim bazında belirlenmiştir. Riskli birim için öngörülen katsayılarından faydalanılabilmesi hususu; personelin görev yaptığı kurumda mezkur Yönetmelikte sayılan riskli birimlerin ayrıca ve açıkça tanımlanmış birimler olması şartına bağlıdır. Bu nedenle riskli birim haricindeki birimlerde, riskli birime ilişkin hizmetlerin verildiğinden bahisle riskli birim katsayısından faydalanılabilmesi mümkün değildir. Örneğin: Çocuk servisi bünyesinde yeni doğan ve süt çocuğu hastalarına hizmet veriliyor olması durumunda, bu birimin yeni doğan veya süt çocuğu servisi olarak ayrıca tanımlanmış bir birim olmaması sebebiyle çocuk servisinde görev yapan personelin riskli birimler için öngörülen katsayılarından faydalanması mümkün değildir. Yine acil laboratuvar ve acil röntgen birimlerinin ayrı bir birim olarak kurulmadığı hastanelerde, laboratuvar ve röntgen birimlerinde acil servis - acil poliklinikten istenilen işlemler yerine getirilse dahi riskli birimler için öngörülen katsayılarından faydalanılması mümkün değildir." açıklamalarına yer vermiştir.



209 sayılı Kanun'un 5. maddesi uyarınca, ülke genelindeki sağlık hizmetlerini sunma, planlama ve denetleme yetkisi bulunan ve bu konumundan dolayı kurumlarda sunulan sağlık hizmetlerinin önemini, özelliğini ve çalışan personelin çalışma şartlarını dikkate alarak, bu bölümlerin özellik arzeden riskli bölüm olup olmadığını belirleme yetkisini haiz bulunan Sağlık Bakanlığının özellikli hizmet sunulan birimlere ilave olarak tespit edilecek birimferi belirlemede de takdir yetkisinin bulunduğundan, Sağlık Bakanlığı'na Bağlı Sağlık Kurum ve Kuruluşlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 5. maddesinin (1/y) bendinde sayılanlar dışındaki birimlerin riskli birim olarak kabul edilemeyeceği yönündeki dava konusu Genelge'nin 8. maddesinin son paragrafının birinci cümlesinde hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Bununla birlikte, Yönetmelik hükmünde, riskli birimlerde çalışan sağlık personeli için öngörülen katsayılardan, bu birimlerde kısmi süreli çalışan personelin de çalıştığı süre ile orantılı olarak yararlandırılacağı belirtilmiş olup, riskli birimlerde fiilen çalışmamakla birlikte bu bölümlere geçici süreli hizmet sunan sağlık personelinin bu hizmet süresiyle orantılı olarak riskli birim katsayılarından yararlanmalarını engelleyen bir hüküm bulunmadığından, bu birimlerin risk ve hizmet şartlarını geçici süreyle paylaşan personelin, hakkaniyet gereği olarak çalıştıkları süreyle kısıtlı olmak kaydıyla, riskli birimlerde çalışan personelle aynı katsayılardan yararlanmaları gerekmektedir. Kaldı ki acil servis bünyesinde kurulmuş bulunan röntgen ya da laboratuvar birimi ile acil servis yanında hastanenin tamamına hizmet sunan röntgen ya da laboratuvar biriminin farklı hizmet standartları ve riske tabi olduğuna dair dosyada herhangi bir bilgiye rastlanmamıştır. Bu durumda davacının, riskli birimler arasında sayılan acil servise kısmi süreli olarak sunduğu hizmetler nedeniyle, çalıştığı süre kadar riskli birimler için öngörülen katsayılar üzerinden ek ödeme alması, anılan Yönetmeliğin 5. maddesinin (1/y) bendi hükmü gereği olduğundan, dava konusu Genelge'nin 8. maddesinin son paragrafının birinci cümlesini takip eden kısımlarında hukuka uygunluk görülmemiştir.

Öte yandan, düzenleyici işlemin hukuka aykırı bulunan kısmına dayalı olarak tesis edilen bireysel işlemde de hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Davacıya eksik olarak ödenen döner sermaye ek ödemelerinin yasal faiziyle birlikte tazmini istemine gelince;

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 11. ve 12. maddeleri hükümleri karşısında, belli bir uygulama tarihi esas alınarak istekte bulunulan davalarda, İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 7. maddesine göre uygulama tarihinden itibaren 60 gün içinde; uygulama üzerine davacı idareye başvurmuş ise, 12. maddenin yollamada bulunduğu 11. maddeye göre idarenin bu başvuruya cevap vermemiş olduğu hallerde uygulama tarihinden itibaren en geç 120 gün, idarenin cevap verdiği durumlarda ise, uygulama tarihine kadar geçen süre de hesaba katılmak koşuluyla cevabın davacıya tebliğ tarihinden itibaren 60 gün içinde idari davanın açılmış olması gerekir.

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ONBİRİNCİ DAİRE**  
**Esas No : 2008/15434**  
**Karar No : 2010/5651**

Bu durumda, dava konusu bireysel işlem ve bunun dayanağı olan düzenleyici işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varıldığından ve hukuka aykırı bulunan bu işlemler nedeniyle davacının mahrum kaldığı ek ödeme tutarlarının idarece ödenmesi gerektiğinden, davacının 2.9.2008 tarihli başvurusunun, 17.9.2008 günlü işlemle reddedilmesi üzerine 4.11.2008 tarihinde açılan bu davada, davanın açıldığı tarihten geriyeye doğru 120 günü geçmemek üzere, başvuru tarihinden geriyeye doğru 60. günün rastladığı 4.7.2008 tarihinden sonra gerçekleşen ilk uygulama tarihinden itibaren eksik ödenen döner sermaye ek ödemesinin davalı idarece hesaplanarak, idareye başvuru tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesi, bu tarihten önceki döneme ilişkin istemin ise süre aşımı nedeniyle reddi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, Sağlık Bakanlığının 5.10.2007 gün ve (2007/87) sayılı Genelgesi'nin 8. maddesinin son paragrafının ilk cümlesinin iptali talebi yönünden davanın reddine, ilk cümleyi takip eden ibarelerin ve bu kısma dayalı olarak tesis edilen bireysel işlemin iptaline, ek ödeme farklarının tazmini isteminin kısmen kabulü ile 4.7.2008 tarihinden sonra gerçekleşen ilk uygulama tarihinden itibaren ödenmesi gereken döner sermaye ek ödemesinin, idareye başvuru tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine, bu tarihten önceki döneme ait tazmin isteminin ise 2577 sayılı Kanun'un 15. maddesinin (1-b) bendi uyarınca süre aşımı yönünden reddine, aşağıda ayrıntısı gösterilen 101,20-TL yargılama giderinin, takdiren 60,00.-TL tutarındaki kısmı ile kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 1.000,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, yargılama giderinin kalan kısmının davacı üzerinde bırakılmasına, posta gideri avansından artan tutarın istemi halinde davacıya iadesine, bu kararın tebliğ tarihini izleyen 30 (otuz) gün içerisinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kuruluna temyizden başvurulabileceğinin taraflara duyurulmasına, 25.6.2010 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

|               |            |            |            |            |
|---------------|------------|------------|------------|------------|
| <b>Başkan</b> | <b>Üye</b> | <b>Üye</b> | <b>Üye</b> | <b>Üye</b> |
| Ahmet Hamdi   | İzge       | M. Temel   | Emel       | Nevzat     |
| ÜNLÜ          | NAZLIOĞLU  | KOÇAKLAR   | CENGİZ     | ÖZGÜR      |

**Yargılama Giderleri :**

Harç Tutarı : 73,20 - TL  
Posta Gideri : 28,00 - TL  
Toplam : 101,20 - TL

