

İSTANBUL (...) İDARE MAHKEMESİ SAYIN BAŞKANLIĞI
VASITASIYLA
DANIŞTAY (...) DAİRESİ SAYIN BAŞKANLIĞI'NA

YÜRÜTMENİN DURDURULMASI TALEPLİDİR

DAVACI : **KLİNİK BİYOKİMYA UZMANLARI DERNEĞİ**
Halaskargazi Cad. No:137/3 Harbiye Şişli – İstanbul

VEKİLİ : **Av. Aziz Genç, Av. Mevlüt Polat**
(adres antettedir)

DAVALI : **SAĞLIK BAKANLIĞI**
Mithatpaşa Cad. No: 3 06434 Sıhhiye – Ankara

KONU : Davalı idarenin 20.01.2016 tarihli ve 49022165-010-99/5516.44 sayılı düzenlemesiyle;

3. Dönem Toplu Sözleşmenin^[1] 'Sağlık ve Sosyal Hizmet Koluna İlişkin' Üçüncü Bölümü'nde yer alan;

c) "Üçüncü Basamak Sağlık Tesislerinde Görev Yapan Klinisyenlerin (Uzman Tabiplerin) Hizmet Alanı Kadro Unvan Kat Sayıları;

Madde 17 - (1) Kamu Hastaneleri Kurumuna bağlı üçüncü basamak sağlık tesislerinde görev yapan klinisyenler (Uzman Tabip) için hizmet alanı kadro unvan katsayıları ikinci basamak sağlık tesislerinde görev yapanlardan az olamaz." hükmünün uygulanmasına yönelik olarak;

Mezkur Yönetmeliğin^[2] EK-3 sayılı tablosunun 7. satırında yer alan 'klinisyenler (uzman tabip)' için öngörülen '2,40' kat sayısı ile aynı tablonun 15. satırında yer alan 'yoğun bakım, palyatif bakım hizmetleri, yeni doğan, yanık, diyaliz ve kemik iliği nakil ünitelerinde çalışan klinisyen uzman tabipler' için öngörülen '2,40' kat sayısı '2,50' olarak uygulanacaktır."

şeklindeki hukuka ve yasal mevzuata aykırı düzenlemesinin **YÜRÜTMESİNİN DURDURULMASI VE İPTALİ** talebidir.

ACIKLAMALAR

Davalı idare tarafından, iş bu dilekçemizin konu bölümünde belirtilen **20.01.2016 tarihli ve 49022165-010-99/5516.44 sayılı** hukuka ve yasal mevzuata aykırı düzenlemesiyle; "**Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik**" in EK-3

¹ Kamu Görevlilerinin Geneline ve Hizmet Kollarına Yönelik Mali ve Sosyal Haklara İlişkin 2016 ve 2017 Yıllarını Kapsayan 3. Dönem Toplu Sözleşme

² 14.02.2013 tarih ve 28559 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik"

tablosunun 7. Satırı ile 15. Satırında "2,40" olarak öngörülen katsayının "2,50" olarak uygulanması yönünde bir düzenleme yapılmıştır.

Davalı idare tarafından yapılan iş bu dava konusu düzenlemede her ne kadar 23.08.2015 Tarihli ve 29454 Sayılı Resmî Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren "**Kamu Görevlilerinin Geneline ve Hizmet Kollarına Yönelik Mali ve Sosyal Haklara İlişkin 2016 ve 2017 Yıllarını Kapsayan 3. Dönem Toplu Sözleşme**" nin **17. maddesine** atıf yapılmışsa da, düzenlemede zikredilen "**Üçüncü Basamak Sağlık Tesislerinde Görev Yapan Klinisyenlerin (Uzman Tabiplerin) Hizmet Alanı Kadro Unvan Kat Sayıları**" maddesi, anılan Toplu Sözleşmenin **18. maddesinde** düzenlenmiştir.

Söz konusu 3. Dönem Toplu Sözleşmenin 18. Maddesinde;

"Madde - 18 : (1) Kamu Hastaneleri Kurumuna bağlı üçüncü basamak sağlık tesislerinde görev yapan klinisyenler (Uzman Tabip) için hizmet alanı kadro unvan katsayıları ikinci basamak sağlık tesislerinde görev yapanlardan az olamaz." şeklinde bir düzenlemeye yer verilmiştir.

Davalı idare, iş bu dava konusu düzenlemesiyle, 3. Dönem Toplu Sözleşmenin Üçüncü Bölümünde yer alan 18. Maddesine dayanarak "**Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik**" hükümlerinde (Yönetmeliğin EK-3 tablosunun 7. Satırı ile 15. Satırında) **hukuka aykırı olarak değişiklik yapma yoluna gitmiştir**. Bu düzenleme aşağıda belirttiğimiz nedenlerle hukuka ve yasal mevzuata açıkça aykırılık teşkil etmektedir.

1- MÜVEKKİLİMİZ DERNEĞİN İLGİLİ DÜZENLEMeye KARŞI DAVA AÇMA EHLİYETİNE İLİŞKİN BEYANLARIMIZ

Davalı idare tarafından yapılan iş bu dava konusu düzenleme ile davacı müvekkilimiz Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği'ni ve dernek üyeleri olan biyokimya uzmanlarının menfaatlerini olumsuz yönde ve derinden etkileyecek, büyük mağduriyetlerin yaşanmasına neden olacak bir takım düzenlemeler yapılmıştır.

Müvekkil Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği de, üyeleri klinik biyokimya uzmanlarından müteşekkil bir dernek olup "Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği Tüzüğü" ne göre kurulmuş ve faaliyetlerini sürdürmektedir. İş bu dernek tüzüğünün 2. maddesinde derneğin amacı ve bu amacı gerçekleştirmek için dernek tarafından sürdürülecek çalışma konuları ve çalışma biçimleri belirlenmiştir. Buna göre;

Madde 2 - a) Ülkemizde klinik biyokimya biliminin ilerlemesini sağlamak ve ülkemizin sağlık sorunlarında ilgili kuruluşlara yardımcı ve aydınlatıcı olmak,

...

d) Üyelerin hak ve menfaatlerini korumak, onların mesleki çalışmalarını her yönüyle desteklemek,

..."

şekindedir.

İş bu dava ile iptalini istediğimiz idari düzenlemeler de doğrudan müvekkilimiz derneğin üyelerinin hak ve menfaatleri ile yakından ilgilidir. Bu nedenle, dava konusu idari düzenlemenin iptalinde müvekkilimiz derneğin menfaati bulunduğundan dava ehliyeti de bulunmaktadır.

2- İPTALİ İSTENEN YÖNETMELİK MADDELERİNİN, HUKUKA AYRILIK VE İPTAL SEBEPLERİ

Öncelikle Türkiye Cumhuriyeti Devleti bir hukuk devleti olup, yapılacak tüm idari işlem ve eylemlerin hiyerarşik olarak sırasıyla T.C. Anayasasına, Kanunlara, K.H.K' lara, Tüzük ve Yönetmeliklere uygun olması gerekmektedir. Aynı şekilde idarelerin bütün eylem ve işlemlerinde en üst norm olan Anayasa'daki eşitlik ilkesine, hukuk devleti ve sosyal devlet ilkelerine aykırı davranmaması gerekir.

2-a) Anayasanın "**Kanun Önünde Eşitlik**" başlığını taşıyan 10'uncu maddesinde;
"Herkes, dil, ırk, renk, cinsiyet, siyasi düşünce, felsefi inanç, din, mezhep ve benzeri sebeplerle ayırım gözetilmeksizin kanun önünde eşittir.

(Ek fıkra: 7/5/2004-5170/1 md.) Kadınlar ve erkekler eşit haklara sahiptir. Devlet, bu eşitliğin yaşama geçmesini sağlamakla yükümlüdür. (Ek cümle: 7/5/2010-5982/1 md.) Bu maksatla alınacak tedbirler eşitlik ilkesine aykırı olarak yorumlanamaz.

(Ek fıkra: 7/5/2010-5982/1 md.) Çocuklar, yaşlılar, özürllüer, harp ve vazife şehitlerinin dul ve yetimleri ile malul ve gaziler için alınacak tedbirler eşitlik ilkesine aykırı sayılmaz.

Hiçbir kişiye, aileye, zümreye veya sınıfa imtiyaz tanınamaz.

Devlet organları ve idare makamları bütün işlemlerinde kanun önünde eşitlik ilkesine uygun olarak hareket etmelidirler.

şeklinde düzenlenmiştir.

Anayasanın 10. maddesi ve bu konuda verilen yüksek mahkeme kararlarına bakıldığında eşitlik ilkesi öncelikle bir "hak"tır. Eşitlik ilkesinin bir hak olarak kabul edilmesi nedeniyle de bu ilkeden yararlananlar açısından eşit işlem görmeyi ve ayırım gözetilmemesini isteme hakkı olacağı vurgulanmıştır.

Davalı idare, dava konusu düzenlemesiyle müvekkilimiz dernek mensupları olan klinik biyokimya uzmanları ile diğer uzmanlar arasında (eşitler arası), biyokimya uzmanları aleyhine eşitsizlik yaratan bir düzenleme yapılmıştır. Zira davalı idare, dava konusu düzenlemesiyle "**Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik**"te düzenlenen EK-3^[3] tablonun 7. satırı ile 15. Satırında bir kat sayı değişikliği

³ Üçüncü Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı-Kadro Unvan Katsayıları

(iyileştirmesi) yaparken, aynı tablonun 14. satırında yer alan biyokimya laboratuvar hizmetlerinde çalışan uzman tabipler aleyhine bir durum ortaya çıkmıştır. Zira tablonun 7. ve 15. Satırındaki uzman tabipler için mevcut "2,40" olan kat sayısının "2,50" olarak uygulanmasına karar verilirken biyokimya uzmanı tabipler için "2,40" olarak uygulanmaya devam edilmiştir. Bu husus aynı koşulda ve statüde bulunan eşitler arasında açık bir eşitsizlik yaratmaktadır.

Bunun yanında yönetmeliğin EK-2^[4] tablosuna bakıldığında, dava konusu düzenlemenin hukuka aykırı olduğu daha net bir şekilde ortaya çıkmaktadır. Zira, yönetmeliğin EK-2 Tablosunda İkinci Basamak Sağlık Tesislerinde çalışan bütün uzman tabipler için (1., 5. ve 6. satır) aynı katsayı (2,50 olarak) uygulanmaktadır. Burada uzman tabipler arasında hiçbir ayırım gözetilmeksizin "2,50" katsayısı uygulanmaya devam etmektedir.

Davalı idare dava konusu düzenlemeyi yaparken 3. Dönem Toplu Sözleşme'nin 18. maddesindeki "*üçüncü basamak sağlık tesislerinde görev yapan uzman tabiplerin hizmet alanı kadro unvan katsayıları, ikinci basamak sağlık tesislerinde görev yapanlardan az olamaz*" hükmünden yola çıkarak hareket etmiştir. Ancak mevcut durumda, ikinci basamak sağlık tesislerinde çalışan bir biyokimya uzmanının hizmet alanı kadro unvan katsayısı (EK-2 Tablo 5. Satır) "2,50" iken, üçüncü basamak sağlık tesislerinde çalışan bir biyokimya uzmanının hizmet alanı kadro unvan kat sayısı (EK-3 Tablo 14. Satır) "2,40" tır. Yani davalı idare, dava konusu düzenlemeyi yaparken referans aldığı Toplu Sözleşmenin 3. maddesine de aykırı bir düzenleme yapmış ve ikinci basamak sağlık tesislerinde çalışan biyokimya uzmanlarının kat sayısı, üçüncü basamak sağlık tesislerinde çalışan biyokimya uzmanlarının katsayısından fazla olmuştur. Bu eşitsizliğin giderilmesi için üçüncü basamak sağlık tesislerinde çalışan biyokimya uzmanı tabiplerin (EK-3 Tablo 14. Satır) katsayılarının da "2,50" olarak düzenlenmesi gerekirdi.

Özet olarak davalı idarenin dava konusu iş bu düzenlemesi ile;

- Üçüncü basamak sağlık tesislerinde görev yapan biyokimya uzmanı tabipler aleyhine, eşitler arasında uygulanması gereken katsayılar yönünden eşitsizlik yaratan bir durum ortaya çıkmakta,
- 3. Dönem Toplu Sözleşmenin 18. maddesine aykırı bir şekilde ikinci basamak sağlık tesislerinde çalışan biyokimya uzmanlarının hizmet alanı kadro unvan katsayıları "2,50" iken, üçüncü basamak sağlık tesislerinde çalışan biyokimya uzmanları için öngörülen katsayı daha az (2,40 olarak) uygulanmaktadır.

⁴ İkinci Basamak Sağlık Tesisleri Hizmet Alanı-Kadro Unvan Katsayıları

Bu nedenlerle gerek aynı basamaktaki sağlık tesislerinde görev yapan diğer uzman tabiplere göre, biyokimya uzmanı tabiplere daha düşük bir hizmet alanı kadro unvan katsayısı uygulanması; gerekse üçüncü basamaktaki biyokimya uzmanı için öngörülen katsayının ikinci basamaktaki biyokimya uzmanından daha az olması hukuk devleti ve eşitlik ilkeleriyle bağdaşmamaktadır.

2-b) Hukuk sistemimiz içerisindeki normlar hiyerarşisinde her düzenleme bir üst norma, tümü birden en üst norma (Anayasaya) aykırı olmamak zorundadır. Aynı şekilde idareler tarafından, ilgili konularda mahkemelerce verilen kararlara uyulması da anayasal bir zorunluluktur. Yine yasal ve idari düzenlemeler arasında çelişkilerin veya hukuka aykırılıkların bulunmaması, hukuk güvenliği ve adalete güven ilkelerinin sarsılmaması için elzemdir. Malum olduğu üzere, normlar arasındaki katı hiyerarşi gereğince, herhangi bir yönetmelikte değişiklik yapılması, ancak yeniden bir yönetmelik çıkarılması ile mümkün iken, davalı idarenin daha alt düzeydeki bir idari tasarrufla yönetmelikte değişiklik yapması ya da yönetmelikteki herhangi bir düzenlemenin farklı uygulanması mümkün değildir.

Bu bağlamda davalı idarenin dava konusu 20.01.2016 tarihli ve 49022165-010-99/5516.44 sayılı düzenlemesi hukuki açıdan değerlendirildiğinde, öncelikle **normlar hiyerarşisine uyulmadan, hukuka aykırı bir düzenleme yapıldığı** ortadadır.

Zira davalı idare, iş bu dava konusu düzenlemesiyle “Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik”te düzenlenen EK-3 tablonun 7. satırı ile 15. satırında bir **değişiklik yapma yoluna giderek anılan tablonun ilgili satırlarında “2,40” olarak düzenlenen kat sayısının “2,50” olarak uygulanacağını** belirtmektedir. Davalı idarenin mezkur yönetmelikte değişiklik öngören yeni bir yönetmelik çıkarmak yerine, daha alt düzeyde bir idari tasarrufla böyle bir uygulamaya gitmesi **normlar hiyerarşisine ve hukuk devleti ilkesine aykırıdır.**

Davalı idarenin dava konusu düzenlemesiyle, yönetmelik maddesinde fiili olarak bir değişiklik yapılmış ve yönetmelikle kabul edilen katsayılardan daha farklı bir katsayı uygulamasına gidilmiştir. Bu nedenle dava konusu düzenleme hukuka aykırıdır.

3- YÜRÜTMENİN DURDURULMASI TALEBİMİZ

Davalı idare, yukarıda izah ettiğimiz üzere açık bir şekilde Anayasada ifade edilen eşitlik ve hukuk devleti ilkelerine, hukuk sistemimizde kabul edilen normlar hiyerarşisine ve hukuka aykırı bir düzenleme yaparak eşitler arasında “eşitsizlik” yaratan bir düzenleme yapma yoluna gitmiştir. Davalı idare bu düzenlemeyi yaparken referans aldığı 3. Dönem Toplu Sözleşme’nin 18. Maddesine de aykırı bir düzenleme yaparak üçüncü basamak sağlık tesislerinde görev yapan biyokimya uzmanları için, ikinci basamak sağlık tesislerindeki biyokimya uzmanlarından daha az bir katsayı uygulamasına gitmiştir.

Davalı idarenin bu hukuka aykırı düzenlemesinin yürütmesinin durdurulması için İYUK m.27' de aranan koşulların gerçekleştiği de gözetilerek yürütmenin durdurulmasına karar verilmesini talep ediyoruz.

HUKUKİ SEBEPLER: T.C. Anayasası, Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik, Kamu Görevlilerinin Geneline ve Hizmet Kollarına Yönelik Mali ve Sosyal Haklara İlişkin 2016 ve 2017 Yıllarını Kapsayan 3. Dönem Toplu Sözleşme, Dernek tüzüğü ve sair yasal mevzuat

DELİLLER : Ekli belgeler ve davalı idare nezdindeki kayıtlar.

SONUÇ VE TALEP : Yukarıda açıklanan ve sayın başkanlığımızca resen dikkate alınacak hususlar neticesinde;

- Açılan **DAVANIN KABULÜ** ile davalı idarenin **20.01.2016 tarihli ve 49022165-010-99/5516.44 sayılı** hukuka ve yasaya aykırı düzenlemesinin **ÖNCELİKLE YÜRÜTMESİNİN DURDURULMASINA**, yapılacak yargılama neticesinde anılan **DÜZENLEMENİN İPTALİNE**,
- Yargılama giderleri ve avukatlık ücretinin davalı idare üzerinde bırakılmasına,

karar verilmesini saygılarımızla vekâleten arz ve talep ederiz.

Davacı
Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği
Vekili
Av. Aziz Genç, Av. Mevlüt Polat

EKLERİ :

1. İptali istenen 20.01.2016 tarihli ve 49022165-010-99/5516.44 sayılı düzenleme,
2. Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna Bağlı Sağlık Tesislerinde Görevli Personele Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönetmelik,
3. Kamu Görevlilerinin Geneline ve Hizmet Kollarına Yönelik Mali ve Sosyal Haklara İlişkin 2016 ve 2017 Yıllarını Kapsayan 3. Dönem Toplu Sözleşme,
4. Dernek Tüzüğü,
5. Vekâletname,