

T.C.
SAĞLIK BAKANLIĞI
Strateji Geliştirme Başkanlığı

Sayı : B.100.SGB.0.00.00.00/2494

14.04.2006

Konu: Mesleğini serbest icra eden
personelin döner sermaye ödemeleri

..... **VALİLİĞİNE**
(İl Sağlık Müdürlüğü)

Bakanlığımıza intikal eden yazılı ve şifahi bildirimlerden, Bakanlığımız personeli olup aynı zamanda mesleğini serbest olarak icra eden tabiplerin, 01/02/2005 tarihinde yürürlüğe konulan “Sağlık Bakanlığına Bağlı İkinci ve Üçüncü Basamak Sağlık Kurumlarında Görevli Personele Döner Sermaye Gelirlerinden Ek Ödeme Yapılmasına Dair Yönerge”de yer alan mesleğini serbest olarak icra eden personele ilişkin hükümlerin yürütülmesinin durdurulmasına dair Danıştay kararına istinaden, geçmişe dönük ek ödeme talep ettikleri ve bundan sonra da serbest çalışmayan tabip olarak değerlendirilmek suretiyle ek ödeme yapılması yönünde kurumlarımıza başvuruda buldukları anlaşılmaktadır.

Konu ile ilgili olarak aşağıdaki açıklamaların yapılmasında fayda mülhaza edilmiştir.

Bilindiği üzere, 2005 yılı için performansa dayalı ek ödemeyi düzenleyen 2005 Mali Yılı Bütçe Kanunu'nun 37 nci maddesinin (d) fıkrası, Anayasa Mahkemesinin 29/11/2005 tarihli ve E.2005/6, K.2005/93 kararı ile iptal edilmiştir.

Anayasa Mahkemesince verilen iptal kararı üzerine, Danıştay Onbirinci Dairesi'nin 20/12/2005 tarihli ve E.2005/3105 sayılı kararı ile “Hukuki dayanağı olan yasa kuralı iptal edilmiş bulunan dava konusu yönergenin hukuksal dayanağını yitirerek hukuka aykırı bir konuma geldiği tartışmasız bulunmaktadır.” gerekçesiyle, mezkur Ek Ödeme Yönergesinde yer alan mesleğini serbest olarak icra eden personele ilişkin hükümlerin yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anayasa Mahkemesi'nce 2005 Mali Yılı Bütçe Kanunu'nun 37 nci maddesinin (d) fıkrası hakkında verilen iptal kararı, Anayasanın 161 inci maddesinde yer alan “Bütçe kanununa, bütçe ile ilgili hükümler dışında hiçbir hüküm konulamaz.” hükmüne istinaden verilmiş olup; serbest çalışan personele serbest çalışmaya göre daha az ek ödeme yapılması bakımından esasa ilişkin bir tesbitte bulunmamıştır. Yani, ortada Anayasa Mahkemesi tarafından aynı zamanda mesleğini serbest olarak icra eden Bakanlığımız personeline serbest çalışmayanla aynı oranda ek ödeme yapılması yönünde esasa ilişkin verilmiş bir karar bulunmamaktadır.

Danıştay tarafından da, işin esasına girilmeden ve sadece “mezkur Ek Ödeme Yönergesinin yasal dayanağını yitirdiği” şeklindeki usüli gerekçeye istinaden yürütülmenin durdurulması kararı verilmiştir.

Ayrıca, 2005 Mali Yılı Bütçe Kanununa istinaden hazırlanan mezkur Yönerge mali yıl ile sınırlı olarak uygulanmış ve dayanağı olan Bütçe Kanunu ile birlikte 31/12/2005 tarihinde yürürlüğü son bulmuştur. Dolayısıyla, ödeme işlemleri tesis edildikleri tarih itibariyle hukuka uygun oldukları gibi, Anayasanın 153 üncü maddesinde Anayasa Mahkemesi kararlarının geriye yürümeyeceği hükmü ve taleplere dayanak yapılan kararların esasa ilişkin olmaması karşısında, geçmişe dönük talepler dayanaksız bulunmaktadır.

T.C.
SAĞLIK BAKANLIĞI
Strateji Geliştirme Başkanlığı

Sayı : B.100.SGB.0.00.00.00/

Konu: Mesleğini serbest icra eden
personelin döner sermaye ödemeleri

-2-

Diğer taraftan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 7 nci maddesinde, idari işlemler aleyhine dava açma süresinin 60 gün olduğu açıkça hüküm altına alındığı gibi, Danıştay'ın yerleşik hale gelmiş içtihatlarına göre, mali ödemelerde her ödeme işlemi ayrı birer işlem niteliğindedir. Bu hükümlere göre, idare tarafından yapılan her bir ödeme işlemine karşı ödeme tarihinden itibaren 60 gün içerisinde dava açılması gerekmektedir. 2577 sayılı Kanunun 7 nci maddesinin açık hükmü ve Danıştay'ın yerleşmiş içtihadı karşısında, her ay için yapılan ödeme işlemine karşı 60 günlük dava açma süresi geçirildikten sonra vaki olan idari müracaatlar da, dava açma süresini ihya etmeyecektir. Dolayısıyla ilgililerin bu konudaki taleplerinin süreaşımına uğradığı da açıktır.

Netice olarak; ödeme işlemleri tesis edildikleri tarih itibariyle hukuka uygun oldukları gibi, Anayasa Mahkemesi ve Danıştayın zikredilen kararlarının usule ilişkin olması, Danıştay Kararına karşı kanun yoluna gidilmiş olması ve kararın henüz kesinleşmemiş bulunması ile ödeme işlemlerine karşı kanunda öngörülen başvuru ve dava açma sürelerinin de geçmiş olması sebepleriyle geçmişe dönük olarak ek ödeme yapılması yolundaki taleplerin kabulüne hukuken imkan bulunmamaktadır.

Bu itibarla; kurumlarımıza yapılan başvuruların Bakanlığımıza gönderilmemesi ve başvuru sahiplerine yukarıda yapılan açıklamalar nazara alınarak kurumlarımız tarafından cevap verilmesi hususunda;

Bilgilerinizi ve gereğini önemle rica ederim.

Kenan BOZGEYİK
Bakan a.
Başkan V.

DAĞITIM:

81 İl Valiliğine(İl Sağ.Müd.)

.../...2006 Şb.Md. S.H.KAPAN
.../...2006 Dai.Bşk. N.TEZCAN
.../...2006 Başk.Yard. M.A.YARIŞ

Koordine:

.../...2006 I.Hukuk Müşaviri A.KESKİN