

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen :

Vekili : Av. O Meriç Eyüboğlu, Av. Oya Öznur,
Meşrutiyet Mah., Halaskargazi Cad., Konak Apt.,
No:130, Daire:6 - Şişli/İSTANBUL

Davalı : Sağlık Bakanlığı - ANKARA

Vekili : Av. Güzin Karakeçili - Aynı adreste

İstemin Özeti : İhtisas eğitimi tamamlayarak uzman doktor olan davacının, eş durumu mazereti nedeniyle Sağlık Bakanlığı 63. Dönem Devlet Hizmet Yükümlülüğü Mazeret Durumu Kurasına katılma isteminin reddine ilişkin işlem ile işlemin dayanağı olan Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 4. maddesinin 1. fıkrasının (m) bendi ile 20. maddesinin 7. fıkrasının iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Bekir Şimşek

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin kabulü gerektiği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Beşinci Dairesince, davalı İdarenin savunmasının geldiği görülerek işin gereği düşünüldü:

Dava; İhtisas eğitimi tamamlayarak uzman doktor olan davacının, eş durumu mazereti nedeniyle Sağlık Bakanlığı 63. Dönem Devlet Hizmet Yükümlülüğü Mazeret Durumu Kurasına katılma isteminin reddine ilişkin işlem ile işlemin dayanağı olan Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 4. maddesinin 1. fıkrasının (m) bendi ile 20. maddesinin 7. fıkrasının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

4.4.2015 tarih ve 29316 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelikle değiştirilen Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 4. maddesinin 1. fıkrasının (m) bendinde; "Stratejik personel: Tıpta ve dış hekimliğinde uzmanlık eğitimi mevzuatına göre uzman olmuş uzman tabip, uzman (TUTG) ve tabip unvanındaki personeli, ifade eder.", aynı Yönetmeliğin 20. maddesinin beşinci fıkrasında; "*Kamu görevlisi olmayan eşinin, atanma talep edilen yerde kesintisiz üç yıl sosyal güvenlik primi ödemek suretiyle, kendi adına veya bir hizmet akdi ile işverene bağlı olarak çalışmış ve halen çalışıyor olması halinde, personelin yer değişikliği suretiyle ataması yapılır. Sosyal Güvenlik Kurumu kapsamında çalışanlardan askerlik süresini borçlanıp primlerini ödeyenlerin, askerlikte geçen süreleri üç yıllık süre kapsamında değerlendirilir.*" hükmü; aynı maddenin yedinci fıkrasında; "*Stratejik personelin yer değiştirme taleplerinde, bu maddenin ikinci fıkrasının (c) bendi ile beşinci fıkrası uygulanmaz.*" hükmü yer almaktadır.

Davanın, 4.4.2015 tarih ve 29316 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelikle değiştirilen Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 4. maddesinin birinci fıkrasının (m) bendi yönünden, **2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 6352 sayılı Kanun'la değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında, yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşılmaktadır.**

Davanın; **yürütmenin durdurulması istenilen diğer kısımlarına gelince:**

Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliği ile, dayanağı olan Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmelikte

T.C.
DANIŞTAY
BEŞİNCİ DAİRE

Esas No : 2016/1634

yer almadığı halde, serbest veya özel kuruluşlarda çalışan eş dolayısıyla sağlık personeline, eş durumu özürlü nedeniyle atanma isteğinde bulunma hakkı tanınmış iken, hekimleri kapsayan "stratejik personel"e bu konuda kısıtlama getirilmiştir.

Ancak, Devlet Memurlarının Yer Değiştirme Suretiyle Atanmalarına İlişkin Yönetmeliğin 14. maddesi, 30.6.2014 tarihli ve 2014/6578 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı Eki Yönetmeliğin 4. maddesiyle değiştirilmiş; anılan değişiklikle, memurun kamu personeli olmayan eşinin, talep edilen yerde kesintisiz son üç yıl sosyal güvenlik primi ödemek suretiyle kendi adına veya bir hizmet akdi ile işverene bağlı olarak çalışmış ve halen çalışıyor olması halinde eşin bulunduğu yere atanabileceği düzenlenmiş ve bu suretle, **tüm Devlet memurları için** bu hak, unvan veya sıfat yönünden herhangi bir kısıtlamaya tabi tutulmadan tanınmıştır.

Dolayısıyla, hekimleri kapsayan "stratejik personel"e, serbest veya özel kuruluşlarda çalışan eş dolayısıyla, eş durumu özürlü nedeniyle atanma isteğinde bulunma hakkının kısıtlama getirilmesine ilişkin dava konusu düzenleme, Genel Yönetmeliğe, dolayısıyla, hukuka aykırıdır.

Davacının, eş durumu mazereti nedeniyle Sağlık Bakanlığı 63. Dönem Devlet Hizmet Yükümlülüğü Mazeret Durumu Kurasına katılma isteminin reddine ilişkin işlemin yürütülmesinin durdurulması istemine gelince:

Dosyanın incelenmesinden, davacının eşinin üç yıldan fazla süredir İstanbul ilinde özel bir şirkette sosyal güvenlik primi ödemek suretiyle hizmet akdi ile çalıştığı ve davacı tarafından bu nedenle, eş durumu mazereti nedeniyle Sağlık Bakanlığı 63. Dönem Devlet Hizmet Yükümlülüğü Mazeret Durumu Kurasına katılma isteminde bulunduğu; yapılan başvurunun, kendisinin stratejik personel kapsamında olduğu ve ilgili Yönetmeliğin 20. maddesinin 7. fıkrasında yer alan "Stratejik personelin yer değiştirme taleplerinde, bu maddenin ikinci fıkrasının (c) bendi ile beşinci fıkrası uygulanmaz." düzenlemesi gerekçe gösterilerek reddedildiği görüldüğünden, hukuka aykırı bulunan söz konusu yönetmelik hükmü uyarınca tesis edilen dava konusu bireysel işlemde de hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Dava konusu Yönetmelik hükmünün, davalı İdarelerin ülke genelindeki tüm teşkilat kadrolarında uygulanabilir olması ve ayrıca hukuka aykırı olduğu saptanan düzenlemenin uygulanmaya devamı halinde de, hukuka aykırı işlemlere ve uygulamalara neden olabileceğinden, telafisi güç zararların oluşabileceği, davacının atanma isteminin reddine dair işlemin hukuka aykırılığı saptandıktan sonra hukuk alanında varlığını sürdürmesinin, tüm işlem ve eylemlerin hukuka uygun olduğu kabulüne dayalı hukuk devleti ilkesine aykırı bir durum yaratacak, aile birliğinin engellenmesi sonucunu doğuracak olması nedeniyle, telafisi güç zararlara yol açacaktır.

Açıklanan nedenlerle; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 6352 sayılı Kanun'la değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında öngörülen koşulların birlikte gerçekleştiği anlaşıldığından, davacının, eş durumu mazereti nedeniyle Sağlık Bakanlığı 63. Dönem Devlet Hizmet Yükümlülüğü Mazeret Durumu Kurasına katılma isteminin reddine ilişkin işlemin işlem ile Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 04.04.2015 tarih ve 29316 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yönetmelikle değişik 20. maddesinin 7. fıkrasında yer alan, "Stratejik personelin yer değiştirme taleplerinde, bu maddenin (.....) beşinci fıkrası uygulanmaz." şeklindeki ibarenin yürütülmesinin durdurulmasına oyçokluğuyla ; iptali istenilen diğer madde yönünden ise, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 6352 sayılı Kanun'la değişik 27. maddesinin 2. fıkrasında öngörülen koşullar gerçekleşmemiş olduğundan, yürütmenin durdurulması isteminin reddine oybirliğiyle; bu kararın tebliğini izleyen 7 (yedi) gün içerisinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kuruluna itiraz edilebileceğinin taraflara bildirilmesine 12/05/2016 tarihinde karar verildi.

Başkan Vekili

Esen
EROL
(X)

Üye

Mevlüt
ATBAŞ
(X)

Üye

Mehmet
KÜÇÜKGÖZ

Üye

Cevdet
MALKOÇ

Üye

Zeynep
KENAN

(X) KARŞI OY :

Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 04.04.2015 tarih ve 29316 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yönetmelikle değişik 20. maddesinin 7. fıkrasında yer alan, "Stratejik personelin yer değiştirme taleplerinde bu maddenin (.....) beşinci fıkrası uygulanmaz." şeklindeki düzenlemenin, 16.08.2014 günlü 29090 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Genel Yönetmelik değişikliğine aykırı olmadığı; stratejik personelin kapsam dışında tutulmasında hukuka aykırılık bulunmadığı; nitekim İdari Dava Daireleri Kurulunca verilen 20.01.2016 günlü, E:2015/1421 sayılı kararın da aynı yönde olduğu; bu nedenle iptali istenilen Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşları Atama ve Yer Değiştirme Yönetmeliğinin 04.04.2015 tarih ve 29316 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yönetmelikle değişik 20. maddesinin 7. fıkrasında yer alan, "Stratejik personelin yer değiştirme taleplerinde, bu maddenin (.....) beşinci fıkrası uygulanmaz." şeklindeki ibarenin ve buna bağlı olarak tesis edilen bireysel işlemin yürütülmesinin durdurulması isteminin reddi gerektiği görüşüyle karara kısmen katılmıyoruz.

Başkan Vekili
Esen EROL

Üye
Mevlüt ATBAŞ