

14. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/489

KARAR NO : 2014/1539

DAVACI : Eğitim ve Bilim İşgörenleri Sendikası
VEKİLİ : Av. Jale KURAL
Meşrutiyet Cad. No:3/14 Kızılay/ANKARA

DAVALI : Gazi Üniversitesi Rektörlüğü- Teknikokullar/ANKARA
VEKİLİ : Av. Seher AVŞAR-Aynı yerde.

DAVANIN ÖZETİ : Gazi Üniversitesi Döner Sermaye İşletmesi Dağıtım Esasları Yönergesinin "Performans Değerlendirme Kurulu" başlığını taşıyan B.3.10 maddesinin "Kurul üyelerine çalışma karşılığı mesai dışı olmak üzere aşağıda belirtilen oranlarda ek olarak katkı payı ödenir." kuralının ve maddenin devamında ek katkı payı ödeme oranlarının belirlenmesinde kullanılan "Kurul Başkanı %400", "Kurul Başkan Yardımcıları (Dekan Yardımcıları) %270" ve "Üyeler %40" ibarelerinin; B.3.7/c maddesinin "İSO Kalite Koordinatörüne %400 oranında", "Kalite Koordinatör Yardımcılarına %250 oranında" ibarelerinin; B.3.7/f maddesinin "Ameliyathaneler koordinatörüne ve laboratuvar merkez koordinatörüne %250 oranında" ibarelerinin; hukuka aykırı olduğu, 2547 sayılı Kanun'un 58. maddesi hükmüne aykırı düzenlemeler içerdiği, döner sermayeye doğrudan gelir getirici faaliyeti bulunmayan kurul üyelerine haksız kazanç niteliği taşıyacak şekilde maddi menfaat sağlanmasının amaçlandığı iddialarıyla iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacı sendikanın dava açma ehliyetinin bulunmadığı, dava konusu düzenlemenin 2547 sayılı Yasanın 58. maddesi hükmüne aykırılık teşkil etmediği, Performans Değerlendirme Kurulu üyelerinin yönetim hizmetinden tamamen bağımsız olarak ve mesai saatleri dışında yürüttükleri hizmet dolayısıyla ek katkı payı aldıkları, söz konusu Kurul üyeleri arasında yönetim görevi olmayan kişilerin de bulunduğu, Performans Değerlendirme Kurulu'nun kurulmasından sonra Kurulun çalışmaları neticesinde hastanenin elde ettiği gelirin büyük ölçüde arttığı, dolayısıyla Kurulun gelir artırıcı faaliyetinin olmadığı yolundaki iddianın gerçeği yansıtmadığı ileri sürülerek, davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 14. İdare Mahkemesi'nce, Mahkememizin 11.12.2010 tarih ve E:2009/1528, K:2010/169 sayılı kararının, Danıştay 8. Dairesi'nin 19.12.2012 tarih ve E:2010/2996, K:2012/10952 sayılı kararı ile bozulması üzerine, bozma kararına uyularak; önceden belirlenip taraflara tebliğ edilen 19.09.2014 tarihli duruşmaya davacı vekili Av. Jale KURAL'ın gelmediği, davalı idare vekili Av. Sinem TAŞKIN'ın geldiği görülerek gelen tarafa usulüne uygun olarak söz verilip açıklamaları dinlendikten sonra dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü.

Davalı idarenin usule ilişkin itirazı yerinde görülmeyerek işin esasına geçildi.

Dava; Gazi Üniversitesi Döner Sermaye İşletmesi Dağıtım Esasları Yönergesinin "Performans Değerlendirme Kurulu" başlığını taşıyan B.3.10 maddesinin "Kurul üyelerine çalışma karşılığı mesai dışı olmak üzere aşağıda belirtilen oranlarda ek olarak katkı payı ödenir." kuralının ve maddenin devamında ek katkı payı ödeme oranlarının belirlenmesinde

1

14. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/489

KARAR NO : 2014/1539

kullanılan "Kurul Başkanı %400", "Kurul Başkan Yardımcıları (Dekan Yardımcıları) %270" ve "Üyeler %40" ibarelerinin; B.3.7/c maddesinin "İSO Kalite Koordinatörüne %400 oranında", "Kalite Koordinatör Yardımcılarına %250 oranında" ibarelerinin; B.3.7/f maddesinin "Ameliyathaneler koordinatörüne ve laboratuvar merkez koordinatörüne %250 oranında" ibarelerinin iptali istemiyle açılmıştır.

2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu'nun, uyumsuzluk konusu düzenleme tarihi itibarıyla yürürlükte bulunan şekliyle 58. maddesinin (a) fıkrasının dördüncü bendinde, "Her eğitim-öğretim, araştırma veya uygulama birimi veya bölümü ile ilgili öğretim elemanlarının katkısıyla toplanan döner sermaye gayrisafi hasılatının en az yüzde 35'i o kuruluş veya birimin araç, gereç, araştırma ve diğer ihtiyaçlarına ayrılır. Kalan kısmı ise üniversite yönetim kurulunun belirleyeceği oranlar çerçevesinde bağlı bulunduğu üniversitenin bilimsel araştırma projeleri ile döner sermaye gelirinin elde edildiği fakülte, enstitü, yüksek okul, konservatuar ile uygulama ve araştırma merkezlerinde görevli öğretim elemanları ve aynı birimlerde görevli 14/7/1965 tarihli ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tâbi personel (döner sermaye işletme müdürlüğü ve döner sermaye saymanlık personeli dahil) ile aynı Kanunun 4 üncü maddesinin (B) bendine göre sözleşmeli olarak çalışan personel arasında katkıları da dikkate alınmak suretiyle paylaşılır. Öğretim üyeleri ile Üniversitelerarası Kurulun önerisi üzerine Yükseköğretim Kurulunca kabul edilen sağlık, teknik ve sanatla ilgili birimlerde görevli öğretim elemanlarına döner sermayeden bir ayda ayrılacak payın tutarı, bunların bir ayda alacakları aylık (ek gösterge dahil), yan ödeme, ödenek (geliştirme ödeneği hariç) ve her türlü tazminat (makam, temsil ve görev tazminatı hariç) toplamının yüzde 200'ünü, diğer öğretim elemanları ile 657 sayılı Kanuna tâbi personel için ise yüzde 100'ünü geçemez. Bu oran; tıp ve diş hekimliği fakülteleri uygulama ve araştırma merkezlerinde (hastaneler dahil) görev yapan 657 sayılı Kanuna tâbi personelden başhemsire için yüzde 200, diğerleri için yüzde 150, işin ve hizmetin özelliği dikkate alınarak yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, ameliyathane, kemik iliği nakil ünitesi ve acil serviste çalışan sağlık personeli için yüzde 200 olarak uygulanabilir. Sözleşmeli personele yapılacak ödeme tutarı, sözleşmeli personelin çalıştığı birim ve bulunduğu pozisyon unvanı itibarıyla aynı veya benzer unvanlı memur kadrosunda çalışan, hizmet yılı ve öğrenim durumu aynı olan emsali personel dikkate alınarak belirlenir. Emsali bulunmayan sözleşmeli personele yapılacak ödeme tutarı ise brüt sözleşme ücretlerinin yüzde 25'ini geçemez. **Rektörler ve rektör yardımcıları, üniversite veya yüksek teknoloji enstitülerindeki döner sermaye gelirinin elde edildiği birimlerin birinden katkılarına bakılmaksızın bu maddedeki esaslara göre her ay pay alabilirler ve bunlara bir ayda ödenebilecek pay, bir ayda alacakları aylık (ek gösterge dahil), ödenek (geliştirme ödeneği hariç) ve her türlü tazminat (makam, temsil ve görev tazminatları hariç) toplamının iki katını geçemez.** Öğretim üyelerine saat 14.00'den sonra döner sermayeye yaptıkları doğrudan gelir getirici katkılarından dolayı ilave olarak, almakta oldukları aylık (ek gösterge dahil), ödenek (geliştirme ödeneği hariç) ve her türlü tazminat (makam, temsil ve görev tazminatları hariç) toplamının on katına kadar pay verilebilir. **Rektör ve rektör yardımcıları ile bu kapsamdaki gelirin elde edildiği fakültelerin dekan ve dekan yardımcıları ile başhekim ve başhekim yardımcılarının doğrudan gelir getirici katkılarına bakılmaksızın bu kapsamda elde edilen gelirlerden karşılanmak üzere, bir ayda alacakları aylık (ek gösterge dahil), ödenek (geliştirme ödeneği hariç) ve her türlü tazminat (makam, temsil ve görev tazminatları hariç) toplamının yüzde 10'una kadar ayrıca pay verilebilir.** Bu fıkra uyarınca 2914 sayılı Yükseköğretim Personel Kanununa tabi

T.C.
ANKARA
14. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2014/489
KARAR NO : 2014/1539

personelerle yapılan ödemeler, 4505 sayılı Sosyal Güvenlikle İlgili Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması ve Temsil Tazminatı Ödenmesi Hakkında Kanunun 5 inci maddesinin (c) fıkrası ile 631 sayılı Memurlar ve Diğer Kamu Görevlilerinin Mali ve Sosyal Haklarında Düzenlemeler ile Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 16 ncı maddesi hükümlerinin uygulanmasında dikkate alınmaz." hükmüne yer verilmiştir.

Dava konusu işlem tarihi itibarıyla yürürlükte bulunan, uyumsuzluğa ilişkin ikincil nitelikte bir başka düzenleme olan 09.07.2005 tarih ve 25870 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yükseköğretim Kanunu ve Yükseköğretim Personel Kanunu Genel Tebliği'nin (Seri No: 18) (6) numaralı bölümünde; "Doğrudan katkıdan; resmi çalışma günlerinde saat 8.00-14.00 arasındaki zaman dilimi dışındaki zamanlarda ve tatil günlerinde, öğretim üyesinin hizmet sürecinde bilfiil yer alarak mal ve hizmet oluşumunda birebir bulunması ile döner sermaye gelirlerine sağladıkları katkının anlaşılması gerekmektedir. Hangi işlemlerin doğrudan gelir getirici katkı kapsamında değerlendirileceği, belirtilen koşulların bulunması ve genel iş akışı içerisinde gerçekleştirilen mal ve hizmet üretimlerini içermemesi kaydıyla üniversite yönetim kurullarının yetki ve sorumluluğundadır.

Öğretim üyelerine saat 14.00'den sonra ve tatil günlerinde doğrudan katkılarından dolayı dağıtılacak katkı payının hesabında üniversite yönetim kurulları;

a) Sadece hizmetten yararlananların bağlı olduğu kurum veya kuruluşlara mevzuatı uyarınca gönderilen fatura tutarlarını veya,

b) Hizmetten yararlananların bağlı olduğu kurum veya kuruluşlara mevzuatı uyarınca gönderilen fatura tutarlarını dikkate almadan sadece hizmetten özel olarak yararlananların ödediği bedeli veya,

c) Hizmetten yararlananların bağlı olduğu kurum veya kuruluşlara mevzuatı uyarınca gönderilen fatura tutarları ile hizmetten özel olarak yararlananların ödediği bedelin toplamını, dikkate alabileceklerdir.

Doğrudan gelir getirici katkı payı kapsamında değerlendirilen işlemlerin hangilerinden hangi oranda (veya miktarda) hasta katılım payı alınacağına veya alınmayacağına ve bu işlemlerden öğretim üyesine hangi oranda (veya miktarda) dağıtım yapılacağına üniversite yönetim kurulları yetkilidir." düzenlemesi yer almaktadır.

09.10.2008 tarih ve 2008/261 sayılı Gazi Üniversitesi Yönetim Kurulu kararıyla 01.09.2008 tarihinden itibaren geçerli olmak üzere değiştirilen Gazi Üniversitesi Döner Sermaye İşletmesi Dağıtım Esasları Yönergesi'nin B.3.10. maddesinde; "Performans Değerlendirme Kurulu: Üniversite Hastanelerinin döner sermayesinin işleyişini, hizmetlerinin verimliliğinin ve kalitesinin iyileştirilmesi, geliştirilmesi, gelir artırıcı faaliyet politikalarının belirlenmesi ve uygulanması amacıyla, Rektör, Dekan, Başhekim, Dekan Yardımcıları, Başhekim Yardımcıları, Hastane Başmüdürü ayrıca Dekan tarafından belirlenen başka yönetim görevi olmayan 3 kişiden oluşur. Dekan Yardımcıları ve Başhekim Yardımcıları aynı zamanda kurul başkan yardımcılarıdır. Kurulun başkanı Rektördür. (...)

Kurul üyelerine çalışma karşılığı mesai dışı olmak üzere aşağıda belirtilen oranlarda ek olarak katkı payı ödenir.

Kurul Başkanı	: %400
Başkan Yardımcıları (Dekan Yardımcıları)	: %270
Üyeler	: %40"

B.3.7. maddesinde; "Doğrudan gelir getirici katkıları kapsamında elde edilen

T.C.
ANKARA
14. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2014/489
KARAR NO : 2014/1539

gelirlerden ayrılan döner sermaye işletme giderleri kaleminden karşılanmak üzere Gazi Üniversitesi Tıp Fakültesi ve Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezi öğretim üyeleri ile idari kadrodaki öğretim üyelerine aşağıda tanımlanan görevlerinden dolayı belirtilen puanlar ek olarak ödenir.

(...)

c) Sağlık araştırma ve uygulama merkezinde verilen hizmetlerin kalitesinin artırılmasına yönelik yapılan çalışmalar çerçevesinde **İSO kalite koordinatörüne %400 oranında, kalite koordinatör yardımcılara %250 oranında,**

(...)

f) **Ameliyathaneler koordinatörüne ve laboratuvar merkez koordinatörüne %250 oranında, (...)** düzenlemelerine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; döner sermaye gelirlerinden yasal olarak ayrılması gereken paylar ile dağıtılması gereken payların belirlenmesi amacıyla hazırlanan Gazi Üniversitesi Döner Sermaye İşletmesi Dağıtım Esasları Yönergesi'nin, 09.10.2008 tarih ve 2008/261 sayılı Gazi Üniversitesi Yönetim Kurulu kararıyla 01.09.2008 tarihinden itibaren geçerli olmak üzere değiştirildiği, söz konusu Yönergenin; Performans Değerlendirme Kurulu'nda görev yapan Rektör, Dekan, Başhekim, Dekan Yardımcıları, Başhekim Yardımcıları ve ayrıca Dekan tarafından belirlenen yönetim görevi olmayan üç kişiye, yine aynı maddede gösterilen oranlarda çalışmalarının karşılığı olarak mesai dışı olmak üzere ek katkı payı ödeneceğinin; yine aynı Yönergenin B.3.7. maddesi ile; sağlık araştırma ve uygulama merkezinde verilen hizmetlerin kalitesinin artırılmasına yönelik yapılan çalışmalar çerçevesinde İSO kalite koordinatörüne %400 oranında, kalite koordinatör yardımcılara %250 oranında, Ameliyathaneler koordinatörüne ve laboratuvar merkez koordinatörüne %250 oranında ek katkı payı ödeneceğinin belirtildiği ilgili hükümlerinin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri bütün olarak değerlendirildiğinde; döner sermaye ödemelerinde temel mantığın ve bu ödemelerden faydalanılabilmesindeki esas kuralın; resmi çalışma günlerinde saat 8.00-14.00 arasındaki zaman dilimi dışındaki zamanlarda ve tatil günlerinde, hizmet sürecinde bilfiil yer alarak mal ve hizmet oluşumunda birebir bulunmak suretiyle döner sermayeye "doğrudan gelir getirici katkı sağlanması" olduğu; öte yandan, 2547 sayılı Yasanın 58. maddesinde, doğrudan gelir getirici katkı koşulu aranmaksızın döner sermaye ödemelerinden faydalanmaya olanak tanıyan bir düzenlemeyle bu kurala istisna getirildiği görülmekle birlikte, söz konusu düzenlemede bu istisnadan faydalanacak kişilerin (rektör, rektör yardımcıları, dekan, dekan yardımcıları, başhekim ve başhekim yardımcıları) ve faydalanabilecekleri oranların açıkça gösterildiği, bu itibarla Kanunda öngörülen bu kapsam dışında ödeme yapılmasına imkan tanıyacak nitelikte tali düzenlemeler yapılmasına hukuken olanak bulunmadığı sonucuna varılmaktadır.

Bu çerçevede; söz konusu Yönergede, Performans Değerlendirme Kurulunun, üniversite hastanelerinin döner sermayesinin işleyişini, hizmetlerinin verimliliğinin ve kalitesinin iyileştirilmesi, geliştirilmesi, gelir artırıcı faaliyet politikalarının belirlenmesi ve uygulanması görevlerini ifa etmek amacıyla kurulduğu, söz konusu görevlere bakıldığında, döner sermayeye doğrudan gelir getirici katkı sağlayan bir faaliyet icra edilmediği, bu nedenle, döner sermayeye doğrudan gelir getirici bir katkıları olmayan Performans Değerlendirme Kurulu üyelerine çalışma karşılığı olarak mesai dışı katkı payı verilmesinin, 2547 sayılı Kanun'un yukarıda yer verilen 58. maddesinde düzenlenen rektör, rektör yardımcıları, dekan, dekan yardımcıları, başhekim ve başhekim yardımcılara verilen

T.C.
ANKARA
14. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2014/489
KARAR NO : 2014/1539

%10'luk istisna dışında mümkün olmadığı; aynı şekilde Yönergenin B.3.7. maddesinde belirtilen koordinatörlüklerin esasen koordinatörlük görevini yürüten makamlar olduğu, gerçekleştirilen bu görevlerin, döner sermayeye gelir getirici herhangi bir katkı sağladığından söz etmeye olanak bulunmadığı açıktır.

Bu durumda; 2547 sayılı Kanunun 58. maddesinde öngörülen istisnanın kapsamı dışında, döner sermayeye doğrudan gelir getirici katkı sağlayan bir faaliyet icra etmeyen söz konusu kişilere ek ödeme yapılmasını öngören dava konusu düzenlemelerde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu; Gazi Üniversitesi Döner Sermaye İşletmesi Dağıtım Esasları Yönergesinin B.3.10 maddesinin "Kurul üyelerine çalışma karşılığı mesai dışı olmak üzere aşağıda belirtilen oranlarda ek olarak katkı payı ödenir. Kurul Başkanı %400, Kurul Başkan Yardımcıları (Dekan Yardımcıları) %270, Üyeler %40"; B.3.7/c maddesinin "İSO Kalite Koordinatörüne %400 oranında", "Kalite Koordinatör Yardımcılarına %250 oranında"; B.3.7/f maddesinin "Ameliyathaneler koordinatörüne ve laboratuvar merkez koordinatörüne %250 oranında" ibarelerinin **iptaline**, davacı tarafından dava ve temyiz aşamalarında yapılan ve aşağıda dökümü gösterilen 307,30-TL yargılama giderinin ve Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 750,00-TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, davalı idare tarafından karar düzeltme aşamasında yapılan 59,30-TL yargılama giderinin davalı idare üzerinde bırakılmasına, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra taraflara iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren **(30) gün** içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere, 09/12/2014 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
HAMDİ ŞENLER
37834

Üye
GÜLBİN AYNUR
94879

Üye
UĞUR ŞANLI
152949

YARGILAMA GİDERİ

Başvurma Harcı	: 15,60-TL
Karar Harcı	: 15,60-TL
Vekalet Harcı	: 2,50-TL
YD Harcı	: 25,60-TL
Temyiz Karar Harcı:	35,50-TL
Temyiz YD Harcı :	28,15-TL
Temyiz Bşv.Harcı :	73,90-TL
Posta Gideri :	110,45 -TL
TOPLAM :	307,30 -TL

