



İtiraz Eden (Davacı) : Türk Tabipler Birliği Merkez Konseyi Başkanlığı
Vekili : Av. Kürşat Bafra
Tunus Cad. No.21/3 - Kavaklıdere/ANKARA

İtiraz Eden (Davalılar) : 1- Sağlık Bakanlığı - ANKARA
Vekili : Hukuk Müşaviri Nazmiye Ünal, Hukuk Müşaviri Recep Aydın
Güleç - Aynı yerde
2- Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı - Bilkent/ANKARA
Vekili : Av. Fetih Çelebi - Aynı yerde

İstemin Özeti : Danıştay Onbeşinci Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin kısmen reddine, kısmen kabulüne ilişkin 06/04/2015 günlü, E:2014/5234 sayılı karara, taraflar karşılıklı olarak itiraz etmektedirler.

Danıştay Tetkik Hakimi : Tuğba Demirel Akar

Düşüncesi : Davacı itirazının kabulü, davalı idareler itirazının reddi gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca dosya incelendi, gereği görüldü:

03/05/2014 günlü, 28989 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarına Ait Sağlık Tesisleri ve Üniversitelere Ait İlgili Birimlerin Birlikte Kullanımı ve İşbirliği Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin, Yükseköğretim Kurulu ile müştereken çıkarılmaması nedeni ile tamamının; dava dilekçesinde belirtilen hukuka aykırılık sebepleriyle de 4. maddesinin (d) ve (e) bentlerinin; 5. maddesinin (a), (b) (d) ve (e) bentlerinin; 7. maddesinin 1 ve 2. fıkrasının; 8. maddesinin 1., 2., 3., 4., 5. ve 6. fıkralarının; 9. maddesinin 6., 7. ve 10. fıkralarının; ayrıca 9. maddesinin tıp fakültesi adına Sosyal Güvenlik Kurumu'ndan alınan geri ödemelerin aktarılmasına ilişkin kurallara yer verilmemesine ilişkin noksan düzenleme nedeniyle tamamının ve 10. maddesinin işbirliğine ilişkin uygulama işlemlerini göstermemesi nedeniyle iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada; Danıştay Onbeşinci Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin kısmen reddine, kısmen kabulüne ilişkin günlü, E:2014/5234 sayılı karara, taraflar karşılıklı olarak itiraz etmektedirler.

Davacının itirazı yönünden;

3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Genel Kanunu'na 30/01/2010 günlü, 27478 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan 5947 sayılı Kanun ile eklenen Ek 9. maddenin **ilk halinde** "Sağlık Bakanlığına bağlı sağlık kurum ve kuruluşları ile üniversitelerin ilgili birimleri, Bakanlık ve üniversitelerce karşılıklı olarak işbirliği çerçevesinde birlikte kullanılabilir. Birlikte kullanım ve işbirliğine ilişkin usul ve esaslar ile ilgili mevzuat hükümleri çerçevesinde döner sermaye gelirlerinden personele yapılacak ek ödemelere ilişkin esaslar **Maliye Bakanlığı ve Yükseköğretim Kurulunun görüşü alınarak Sağlık Bakanlığı tarafından çıkarılacak yönetmelikle** belirlenir." kuralına yer verilmişken,

Bu maddede önce 01/10/2011 günlü, 663 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 58. maddesi ile ardından 04/07/2012 günlü, 6354 sayılı Kanun'un 8. maddesi ile **değişikliğe gidilmiş** ve Yönetmeliğin hazırlanması usulünü öngören fıkra "Birlikte kullanım ve işbirliğine ilişkin usul ve esaslar ile ilgili mevzuat hükümleri çerçevesinde döner sermaye gelirlerinden personele yapılacak ek ödemelere ilişkin diğer hususlar **Maliye Bakanlığının uygun görüşü alınarak Sağlık Bakanlığı ve**



"Yükseköğretim Kurulu tarafından müştereken çıkarılacak yönetmelikle belirlenir." şeklinde yeniden düzenlenmiştir.

Davacı tarafından; *Sağlık Bakanlığınca* 03/05/2014 günlü, 28989 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan dava konusu Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarına Ait Sağlık Tesisleri ve Üniversitelere Ait İlgili Birimlerin Birlikte Kullanımı ve İşbirliği Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin yukarıda belirtilen Yasa kuralı gereği Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı ve Sağlık Bakanlığı tarafından müştereken çıkarılması gerekirken, yalnızca Sağlık Bakanlığı tarafından hazırlanıp çıkarıldığı ve bu nedenle öncelikle usulden Yönetmeliğin tümünün iptali gerektiği iddia edilmektedir.

Danıştay Onbeşinci Dairesince, konunun açıklığa kavuşturulması amacıyla 23/12/2014 tarihli ara kararıyla davalı idarelerden, dava konusu Yönetmeliğin çıkarılmadan önceki aşamalarına ilişkin olarak Sağlık Bakanlığı ve Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı tarafından yapılan hazırlık çalışmaları, komisyon oluşturulmuş ise buna ilişkin bilgi ve belgeler ile toplantı tutanakları, alınan kararlar; ayrıca, Yükseköğretim Kurulu tarafından itiraz edilen hususlar bulunması halinde bunlara ilişkin bilgi ve belgeleri istenilmiş, ara kararına cevaben; 15/10/2012 tarihinde YÖK üyesi ve Cerrahpaşa Tıp Fakültesi öğretim üyesi Prof. Recep Öztürk'ün ve Sağlık Bakanlığı bürokratlarının katıldığı toplantı, 24/01/2013 tarihinde yapılan, birlikte kullanımın uygulanmakta olduğu illerdeki valilik ve üniversite temsilcilerinin katıldığı Ortak Kullanım ve İşbirliği Uygulamaları Değerlendirme Çalıştayı, Yönetmelik taslağı hakkında YÖK'ün vermiş olduğu görüş ve Resmi Gazetede yayımlanmaya gönderilecek taslak için hazırlanan üst yazıyı YÖK başkanının paraflamış olduğuna ilişkin bilgi ve belgeler ile tutanaklar gönderilmiştir.

Davalı idare tarafından; Yönetmeliğe nihai halini veren altı kişilik komisyonda Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı'nın bir temsilcisinin olduğu (Sağlık Bakanlığı Sağlık Hizmetleri Genel Müdürlüğü'nden üç temsilci, Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu Başkanlığı'ndan iki temsilci, Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı'ndan bir temsilci), Yönetmeliğin taslak halinin Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı'na gönderilerek Kurulun görüşünün alındığı, gelen görüş de değerlendirilmek suretiyle belirtilen komisyon tarafından taslağı nihai halinin verildiği ve bu halinin yayımlanmak üzere Yükseköğretim Kurulu Başkanı'nın da parafının bulunduğu bir üst yazıyla Başbakanlığa gönderildiği, her ne kadar Yönetmeliğin Resmi Gazete'de hangi kurum tarafından yayımlandığını gösteren sol üst köşesinde "Sağlık Bakanlığında;" ibaresi yazmakta ise de; bu ibarenin Yönetmelik metnine dahil olmadığı ve bu nedenle Yönetmeliğin tek başına Sağlık Bakanlığı tarafından çıkarıldığına karine teşkil etmeyeceği savunulmaktadır.

Yönetmeliğe nihai halini veren komisyonda Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı'nın bir temsilcisine yer verilmesi ve Yönetmelik taslağı hakkında Kurul'un görüşünün alınmasının, müştereken hazırlama ve çıkarma amacına uygun bir müzakere ortamının oluşturulduğu ve Yönetmeliğin müştereken çıkarıldığı anlamına gelmeyeceği açıktır.

Nitekim Yükseköğretim Kurulu'nun Yönetmelik taslağı hakkındaki görüşlerini Sağlık Bakanlığına gönderdiği 17/03/2014 günlü, 16490 sayılı üst yazıda, söz konusu taslağı ilişkin görüşlerinin ekte yer almakla birlikte, taslağın nihai şeklinin Yükseköğretim Kurulu ve Sağlık Bakanlığınca müştereken oluşturulması gerektiği vurgulanmıştır.

Bu durumda; 3359 sayılı Kanun'un Ek 9. maddesinin 12/07/2012 günlü, 6354 sayılı Kanun'un 8. maddesi ile değişik halinin son fıkrasında Yönetmeliğin davalı idarelerce müştereken hazırlanacağı ve çıkarılacağı belirlenmesine rağmen, Kanun'un Ek 9. maddesinde öngörüldüğü şekilde, Yönetmeliğin müştereken çıkarılmadığı sonucuna varılmakta olup; düzenleyici işlemden bu bakımdan yetki yönüyle hukuka uyarlık bulunmadığından yürütmesinin durdurulması isteminin kabulü gerekmektedir.

Davalı idarelerin itirazı yönünden;

Davalı idarelerin itirazı, Daire kararının yürütmenin durdurulmasına ilişkin kısmına yönelik olmakla birlikte, yukarıda belirtilen nedenle Yönetmeliğin, yetki unsuru yönünden hukuka aykırı olduğu ve bu nedenle tümünün yürütmesinin durdurulması gerektiğine karar verilmiş olduğundan, davalı idareler itirazının bu nedenle reddi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; davacının itirazının KABULÜNE, Danıştay Onbeşinci Dairesince verilen 06/04/2015 günlü, E:2014/5234 sayılı kararın yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin kısmının kaldırılmasına ve 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27/2. maddesinde öngörülen koşullar gerçekleşmiş olduğundan, dava konusu Yönetmeliğin yürütülmesinin durdurulmasına, davalı idareler itirazının REDDİNE 27/01/2016 gününde oyçokluğu ile karar verildi.

Başkan
Namık Kemal
ERGANİ

Üye
Nüket
YOKLAMACIOĞLU

Üye
Nurben
ÖMERBAŞ

Üye
Nalan
TERZİ

Üye
Ali İhsan
ŞAHİN

Üye
İbrahim
ALİUSTA

Üye
Hasan
GÜZELER
(X)

Üye
Abdülkadir
ATALIK
(X)

Üye
Yalçın
EKMEKÇİ
(X)

Üye
Doç. Dr. Selami
DEMİRKOL

Üye
Erhan
ÇİFTÇİ

Üye
Ahmet
ARSLAN

Üye
Turgay Tuncay
VARLI

Üye
Yunus
AYKIN
(X)

Üye
Bilge
APAYDIN



KARŞI OY

X- Dava konusu Yönetmeliğin, dayanağı 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Genel Kanunu'nun Ek 9.maddesinde yer alan "Birlikte kullanım ve işbirliğine ilişkin usul ve esaslar ile ilgili mevzuat hükümleri çerçevesinde döner sermaye gelirlerinden personele yapılacak ek ödemelere ilişkin diğer hususlar Maliye Bakanlığının uygun görüşü alınarak Sağlık Bakanlığı ve Yükseköğretim Kurulu tarafından müştereken çıkarılacak yönetmelikle belirlenir." kuralına uygun olarak Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı ve Sağlık Bakanlığı tarafından müştereken çıkarıldığı anlaşılmakta olup, taraflar itirazının esasının incelenmesi gerektiği oyuyla, usul yönünden verilen aksi yöndeki çoğunluk kararına katılmıyoruz.

Üye
Hasan
GÜZELER

Üye
Abdülkadir
ATALIK

Üye
Yalçın
EKMEKÇİ

Üye
Yunus
AYKIN

