

T.C.
ANKARA
4. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2021/1674
KARAR NO : 2022/1615

DAVACI :
VEKİLİ : AV. SENANUR GÜLER

DAVALI : ANKARA VALİLİĞİ
VEKİLİ : AV. BEYHAN ZIRHLI

Ankara İl Sağlık Müdürlüğü Bağdat Caddesi No:62 Macunköy
Yenimahalle/ANKARA

DAVANIN ÖZETİ : Davacı tarafından, *Covid-19 Kapsamında Kamu Çalışanlarına Yönelik Tedbirler* konulu 2020/8 sayılı Cumhurbaşkanlığı Genelgesi kapsamında 13.05.2021 tarihinden itibaren idari izinli sayılması nedeniyle 2021 yılı Mayıs, Haziran ve Temmuz aylarında maaşından yapılan kesintilerin iade edilmesi ve idari izinli olduğu süre boyunca kesinti yapılmaması yönündeki 21.06.2021 tarihli başvurusunun reddine ilişkin 08.07.2021 tarih ve E-52341439-869 sayılı davalı idare işleminin hukuka aykırı olduğundan bahisle iptali ile idari izinli olması nedeniyle maaşlarından yapılan kesintilerin yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davanın süresinde açılmadığı, davacıya ve izinli iken yerine görevlendirilen aile hekimine yapılan ödemelerde yazılı mevzuat hükümlerine riayet edildiği, dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 4. İdare Mahkemesi Hakimliği'nce, davalı idarenin usule ilişkin itirazı uygun bulunmayıp dava dosyası incelenerek işin gereği düşünüldü:

Dava, davacı tarafından, 13.05.2021 tarihinden itibaren idari izinli sayılması nedeniyle 2021 yılı Mayıs, Haziran ve Temmuz aylarında maaşından yapılan kesintilerin iade edilmesi ve idari izinli olduğu süre boyunca kesinti yapılmaması yönündeki 21.06.2021 tarihli başvurusunun reddine ilişkin 08.07.2021 tarih ve E-52341439-869 sayılı davalı idare işleminin iptali ile yapılan kesintilerin yasal faizi ile birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

24/12/2010 tarihli ve 2010/1237 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan ve 30/12/2010 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren **Aile Hekimliği Ödeme ve Sözleşme Yönetmeliği'nin; "Hizmet içi eğitim ve görevlendirme" başlıklı 8. maddesinin 2. fıkrasında;** "(...) (2) Sözleşmeli olarak çalıştırılan aile hekimi veya aile sağlığı elemanı, izinli veya raporlu olduğu süre içinde, 5 inci maddede belirtilen şartları taşıyan hekim ya da sağlık personeli ile anlaşarak hizmetin görülmesini geçici olarak sağlar. Bu anlaşma, müdürlükçe uygun görülmesi hâlinde uygulanır. Bu mümkün olmadığı takdirde müdürlükçe geçici aile hekimi veya geçici aile sağlığı elemanı görevlendirilir. Birden fazla birimi bulunan aile sağlığı merkezlerinde, aynı aile sağlığı merkezinde görev yapan diğer sözleşmeli aile hekimleri veya aile sağlığı elemanlarından görevlendirme yapılır. Ancak görevlendirme yapılacak sözleşmeli aile hekimi ve aile sağlığı elemanı bulunmadığı takdirde müdürlükçe sözleşmeli aile hekimliği çalışanları dışından görevlendirme yapılır." hükmü,

"Aile hekimine yapılacak ödemeler" başlıklı 16. maddesinin 1. fıkrasında; "(1) Aile

T.C.
ANKARA
4. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2021/1674
KARAR NO : 2022/1615

hekimliği uygulamasında sözleşmeyle çalıştırılan veya aile hekimliği uygulamaları için görevlendirilen aile hekimine çalışılan gün sayısına göre ödeme yapılır. (Değişik cümle: 5/9/2020-31235-CK-2937/4 md.) İzin, rapor ve Bakanlık tarafından ya da Bakanlık tarafından onaylanmak kaydıyla müdürlük tarafından verilen eğitimlerdeki görevlendirme süreleri ile sağlık raporuyla belgelendirmesi ve müdürlükçe onaylanması koşuluyla Bakanlıkça ilan edilmiş bulaşıcı ve salgın hastalığa yakalanmış olması veya yakalanma riski taşıması nedeniyle görevi başında bulunamadıkları süreler çalışılan gün sayısına dahil edilir. Deprem, sel felaketi ve salgın gibi olağanüstü durumlarda valilikçe veya Bakanlıkça görevlendirilenlere, ödeme tam olarak yapılır. (...)" hükmü,

"Geçici aile hekimlerine yapılacak ödemeler" başlıklı 17. maddesinin 1. fıkrasında; (1) Sözleşme ile çalıştırılan aile hekimine, 8 inci maddenin ikinci fıkrası çerçevesinde görev başında bulunmadığı süre içinde, hizmetin görülmesini sağlaması hâlinde ödeme tam olarak yapılır. Bu mümkün olmadığı takdirde müdürlük, diğer aile hekimleri veya Bakanlık personelinin geçici aile hekimi olarak görevlendirir. Bu durumda; **a)** 16 ncı maddenin birinci fıkrasının (a) bendine göre kayıtlı kişiler için yapılacak brüt ödeme miktarının %50'si yasal kesintiler yapıldıktan sonra asıl aile hekimine, %50'si ise geçici aile hekimine ödenmek üzere kadrosunun bulunduğu kurum döner sermaye emanet hesabına, tek birimli aile sağlığı merkezinde görev yapan ve yıllık izin sebebiyle görevi başında bulunamayan asıl aile hekimine, toplam yıllık izin süresinin ilk yedi günlük kısmı için ise %100'ü (...) ödenir." hükmü bulunmaktadır.

29.05.2020 tarih ve 31139 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan **"Covid-19 Kapsamında Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Normalleşmede Alınacak Tedbirler" konulu 2020/8 sayılı Cumhurbaşkanlığı Genelgesi'nin;** ikinci fıkrasında; çalıştırılma biçimine bakılmaksızın kamu kurum ve kuruluşlarında çalışan yönetici kadro ve pozisyonunda bulunanlar hariç 60 yaş ve üzeri olanlar ile Sağlık Bakanlığı'nın belirlediği kronik hastalığı bulunanlar idari izinli sayılacağı, idari izinli sayılanların bu sürede görevlerinin fiilen yerine getirmiş sayılacağı, bunların mali ve sosyal hak ve yardımları ile diğer özlük haklarının saklı kalacağı, bu personelin amirinin izni dışında görev mahallinden ayrılmayacağı ve hizmetine ihtiyaç duyulanlar çağrıldıkları anda görevlerine dönecekleri, uzaktan veya dönüşümlü çalışanlar ile idari izinli sayılanların mali ve sosyal hak ve yardımları ile özlük haklarının saklı olduğu, altıncı fıkrasında ise; Daha önce COVID-19 kapsamında idari izinli sayılanların, yeni bir kadar verilmeye kadar idari izinli sayılmaya devam edecekleri belirtilmiş ve Cumhurbaşkanlığı İdari İşler Başkanlığı'nın 02.06.2020 tarih ve E.19531 sayılı yazısında; "Kamu kurum ve kuruluşlarında (Milli İstihbarat Teşkilatı Başkanlığı hariç) istihdam şekline bakılmaksızın görev yapan hamile personelin, gebeliğinin yirmi dördüncü haftasından otuz ikinci haftasına kadar olan süre içerisinde, 2020/8 sayılı Genelge çerçevesinde idari izinli sayılmasının Sayın Cumhurbaşkanımızca uygun görüldüğü..." hususlarına yer verildiği görülmüştür.

30.06.2021 tarih ve 31527 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren ve 28. maddesiyle 24/12/2010 tarihli ve 2010/1237 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan Aile Hekimliği Ödeme ve Sözleşme Yönetmeliği'ni yürürlükten kaldıran **Aile Hekimliği Sözleşme ve Ödeme Yönetmeliği'nin "Tanımlar" başlıklı 4. maddesinde;** bu Yönetmelikte geçen geçici aile hekimi'nin, Aile hekiminin yıllık izin, hastalık izni ve diğer nedenlerle görevi başında bulunmadığı sürede yerine bakan veya boş aile hekimliği pozisyonuna yerleştirme yapılınca kadar görevlendirilen aile hekimini ifade ettiği,

"Görevlendirme" başlıklı 16. maddesinde; "(1) Aile hekimi ve aile sağlığı çalışanları; a) Bakanlıkça öngörülen hizmet içi eğitimler için bir yılda en fazla otuz günü aşmamak üzere, b) Deprem, sel felaketi ve salgın gibi olağanüstü durumlarda başka yerde, c) Bakanlıkça yurtdışında sağlık hizmeti sunmak üzere bir sözleşme döneminde en fazla iki aya kadar görevlendirilebilir.

T.C.
ANKARA
4. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2021/1674
KARAR NO : 2022/1615

(2) Aile hekimi ve aile sağığı çalışanlarının, görev başında bulunamayacağı durumlar aşağıda sayıldığı şekildedir: a) İzinli olması. b) Raporlu olması. c) Sözleşmeli aile hekimliği uzmanlık eğitimi klinik rotasyonlarında bulunması. ç) Gözaltına alınma, tutuklanma, hükümlülük durumları ile 6284 sayılı Kanun kapsamında uzaklaştırma kararı verilmesi. d) 10 uncu maddenin üçüncü fıkrası gereğince görevden uzaklaştırılması durumunda. e) Sağlık raporuyla belgelendirilmiş ve müdürlükçe onaylanmış olması koşuluyla Bakanlıkça ilan edilmiş bulaşıcı ve salgın hastalığa yakalanmış olması veya yakalanma riski taşıması.

(3) Sözleşmeli olarak çalıştırılan aile hekimi veya aile sağığı çalışanı, birinci fıkranın (c) bendi ile ikinci fıkranın (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilen hallerde, 5 inci maddede belirtilen şartları taşıyan hekim ya da sağlık personeli ile anlaşarak vekâleten hizmetin görülmesini geçici olarak sağlar. Bu anlaşma, müdürlükçe uygun görülmesi halinde uygulanır.

(4) Birinci fıkranın (a) ve (b), ikinci fıkranın (ç), (d) ve (e) bentlerinde belirtilen haller ile üçüncü fıkra gereğince vekâleten hizmetin gördürülemediği veya bunun uygun görülmediği hallerde aynı aile sağığı merkezinden veya Bakanlığa bağlı, aile sağığı merkezi dışındaki diğer birimlerden, müdürlükçe geçici aile hekimi veya geçici aile sağığı çalışanı görevlendirilir.

(5) Sözleşmeli aile hekimi ve/veya aile sağığı çalışanı pozisyonunun boş olması durumunda dördüncü fıkradaki görevlendirme usulü uygulanır.

(6) Sözleşmeli aile hekimi ve aile sağığı çalışanı aynı anda en fazla, kendi birimi dahil iki aile hekimliği biriminin sorumluluğunu üstlenebilir." hükümlerine yer verilmiştir.

"Aile hekimi ödeme esasları" başlıklı 18. maddesinin birinci fıkrasında; "Sözleşmeyle çalıştırılan aile hekimine çalışılan gün sayısına göre ödeme yapılır." hükmü,

"Aile hekimi ödemelerine ilişkin diğer esaslar" başlıklı 19. maddesinde; "(1) Sözleşme ile çalıştırılan aile hekimine, 16 ncı maddenin;

- a) Birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerinde belirtilen hallerde,
- b) İkinci fıkrasının (e) bendinde belirtilen halde,
- c) Üçüncü fıkra kapsamında vekâleten hizmetin görülmesini sağlaması halinde,
- ç) Tek birimli aile sağığı merkezinde görev yapan ve yıllık izin sebebiyle görevi başında bulunamayan aile hekimine, toplam yıllık izin süresinin ilk on dört günlük kısmı için ödemeler tam olarak yapılır. Bu fıkra kapsamında tam ödeme yapılan aile hekimlerine, ikinci fıkraya göre ayrıca ödeme yapılmaz." hükümleri yer almıştır.

Dosyanın incelenmesinden; Ankara ili, [] Biriminde aile hekimi olarak çalışan davacının gebe olması sebebiyle Covid-19 Kapsamında Kamu Çalışanlarına Yönelik Tedbirler kapsamında [] tarihinden itibaren idari izinli sayıldığı, maaşından [] aylarında, idari izinli olduğu dönemde hizmetin devamlılığını sağlamak üzere geçici olarak başka aile hekimi görevlendirildiği, ödemelerin, davacıya ödenecek tutardan kesinti yapılmak suretiyle yerine idarece görevlendirilen aile hekimine ödendiği, bunun üzerine davacı tarafından, [] tarihli dilekçeyle [] İlçe Sağlık Müdürlüğü'ne başvurularak maaşından idari izinli olması nedeniyle yapılan kesintilerin iade edilmesinin talep edildiği, bu başvurunun davalı idarece reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Cumhurbaşkanlığının yukarıdaki Genelge hükümlerine göre, çalıştırılma biçimine bakılmaksızın kamu kurum ve kuruluşlarında çalışanların, ister esnek çalışma (uzaktan veya dönüşümlü) yöntemi ile çalışmış olsun, isterse sağlık durumu itibarıyla idari izinli sayılsın, istihdamlarına esas görevlerini fiilen yerine getirmiş sayılacağı, mali ve sosyal hak ve yardımları ile özlük haklarının saklı olduğu anlaşılmakla Covid-19 kapsamında idari izinli sayılan aile hekimlerinin de 2020/4 sayılı Cumhurbaşkanlığı Genelgesi ile sağlanan haklardan istifade edeceği

T.C.
ANKARA
4. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2021/1674
KARAR NO : 2022/1615

tartışmasızdır.

Bu durumda, Covid-19 salgın hastalığının ülkemizde görülmesi üzerine Kamu Çalışanlarına Yönelik İlave Tedbirler kapsamında gebe olması sebebiyle [] tarihinden itibaren idari izinli sayılan davacının, bu tarihten itibaren idari izinli sayıldığı dönemde maaşlarının "idari izin sebebiyle kesinti yapılmaksızın" tam ödenmesi gerektiğinden, maaşlarından belirtilen dönemde "idari izinli olması nedeniyle" yapılan kesintilerin iade edilmesi yolundaki başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk görülmemiştir.

Öte yandan, Anayasa'nın 125. maddesinin son fıkrasında idarenin kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu kurala bağlanmış olup, dava konusu işlem hukuka aykırı bulunduğundan, davacının bu işlem nedeniyle yoksun kaldığı, idari izinli olması nedeniyle maaşlarından yapılan kesinti tutarlarının yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin **iptaline**, davacının idari izinli olması nedeniyle maaşlarından yapılan kesinti tutarlarının, davalı idareye başvuru tarihi olan 21.06.2022 tarihinden önce tahakkuk edecek olanlar için 21.06.2022 tarihinden itibaren, bu tarihten sonra tahakkuk edecek olanlar için ise ayrı ayrı tahakkuk tarihlerinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte davacıya **ödenmesine**, aşağıda dökümü yapılan 527,58 TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 2.550,00 TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacı tarafa verilmesine, artan posta avansının istemi halinde derhal, aksi takdirde karar kesinleştikten sonra resen davacı tarafa iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren otuz (30) gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde istinaf yolu açık olmak üzere 19/07/2022 tarihinde karar verildi.

HAKİM
SUAT UYAR
212522

YARGILAMA GİDERLERİ		:
Başvurma Harcı	:	59,30 TL
Karar Harcı	:	323,28 TL
Vekalet Harcı	:	8,50 TL
Posta Gideri	:	136,50 TL
TOPLAM		: 527,58 TL