

T.C.
VAN

3. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2024/73

KARAR NO : 2024/1174

AHEF KAZANIR!

DAVACI :

VEK L : AV. SERVET AKTAN -UETS[16402-04179-29995]

DAVALI : **HAKKAR VAL L**

VEK LLER : AV.

DAVANIN ÖZET : Hakkari ili, Yüksekova ilçesi, 2 No.lu Aile Sa lı ı Merkezinde aile hekimi olarak görev yapan davacının, 31/10/2023-3/11/2023 tarihleri arasında almı oldu u izin nedeniyle 2023/Kasım ayı maa ından yapılan 2.410 TL ile 2023/Aralık ayı maa ından yapılan 6.675 TL kesintinin iadesi talepli ba vurusunun reddine dair i lemin; haksız ve hukuka aykırı oldu u ileri sürülerek iptali ile 2023 yılı Kasım ve Aralık ayı maa ından yapılan toplam 9.085 TL kesintinin, kesinti tarihinden itibaren i leyecek yasal faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZET : Davacının izinli oldu u günlerde vekalet bırakması hususunun idarece uygun görülmedi i, dolayısıyla maa ından kesinti yapılmasında hukuka aykırılık bulunmadı ı ileri sürülerek davanın reddi gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Van 3. dare Mahkemesince, dava dosyası incelenerek i in gere i dü ünüldü:
Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli inin 13. maddesinde;

"(1) Aile hekimleri ve aile sa lı ı çalı anlarının yıllık izinleri, bir mali yılda otuz gündür. Mali yıl ba ladıktan sonra sözle me imzalayarak göreve ba layan aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anına, mali yıl sonuna kadar çalı acakları sürenin bir yıllık çalı ma süresine oranının yıllık izin süresi ile çarpılması suretiyle bulunacak süre kadar yıllık izin verilir. Hesaplama kesirler tama ibla edilir. Bir sözle me döneminde birinci mali yılda kullanılmayan yıllık izinler ikinci mali yıla aktarılabilir, ancak bir sözle me dönemi içerisinde kullanılmayan yıllık izinler sonraki sözle me dönemine aktarılamaz. Ayrıca be gün kongre ve seminer izni ile yıllık izin bitiminden sonra mazeretleri nedeniyle be gün idari izin verilebilir. Evlenme, ölüm, do um ve emzirme hallerinde, 657 sayılı Kanununun 4 üncü maddesinin (B) bendi kapsamındaki sözle meli personele ili kin izin süreleri uygulanır. Süt izni kullanan aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anının yerine bu süre içerisinde görevlendirme yapılma zorunlulu u yoktur.

(2) Hastalık durumunda, bir mali yılda en çok on günlük dönemler halinde toplam kırk güne kadar hekimin uygun görmesiyle hastalık izni verilebilir. Bir defada on günü a an hastalık izni ancak sa lık kurulu raporu ile verilebilir.

(3) Sözle meli aile hekimi iken aile hekimli i uzmanlık e itimi almakta olanlar, bu e itimleri kapsamındaki hastane rotasyonu süresince izinli sayılır.

(4) Aile sa lı ı çalı anına izin verilmesi veya görevlendirilmesi öncesinde aile hekimi

T.C.

VAN

3. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2024/73

KARAR NO : 2024/1174

bilgilendirilir ancak onayı aranmaz.

(5) Aile hekimi ile aile sa lı ı çalı anına izin vermeye ve hastalık raporlarını izne çevirmeye müdürlük yetkilidir. Müdürlük bu yetkisini sınırları belirli olmak üzere ilçe sa lık idare amirlerine devredebilir. zinlere ili kin di er hususlar Bakanlıkça belirlenir." düzenlemesine,

Yönetmeli in 16. maddesinde;

"(1) Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anları;

a) Bakanlıkça öngörülen hizmet içi e itimler için bir yılda en fazla otuz günü a mamak üzere,

b) Deprem, sel felaketi ve salgın gibi ola anüstü durumlarda ba ka yerde,

c) Bakanlıkça yurtdı nda sa lık hizmeti sunmak üzere bir sözleşme döneminde en fazla iki aya kadar,

görevlendirilebilir.

(2) Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anlarının, görev ba nda bulunamayaca ı durumlar a a ıda sayıldı ı ekildedir:

a) zinli olması.

b) Raporlu olması.

c) Sözle meli aile hekimli i uzmanlık e itimi klinik rotasyonlarında bulunması.

ç) Gözaltına alınma, tutuklanma, hükümlülük durumları ile 6284 sayılı Kanun kapsamında uzakla tırma kararı verilmesi.

d) 10 uncu maddenin yedinci fıkrası gere ince görevden uzakla tırılması durumunda.

e) Sa lık raporuyla belgelendirilmi ve müdürlükçe onaylanmı olması ko uluyla Bakanlıkça ilan edilmi bula ıcı ve salgın hastalı a yakalanmı olması veya yakalanma riski ta ıması.

(3) Sözle meli olarak çalı tırılan aile hekimi veya aile sa lı ı çalı anı, birinci fıkranın (c) bendi ile ikinci fıkranın (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilen hallerde, 5 inci maddede belirtilen artları ta ıyan hekim ya da sa lık personeli ile anla arak vekâleten hizmetin görülmesini geçici olarak sa lar. Bu anla ma, müdürlükçe uygun görülmesi halinde uygulanır.

(4) Birinci fıkranın (a) ve (b), ikinci fıkranın (ç), (d) ve (e) bentlerinde belirtilen haller ile üçüncü fıkra gere ince vekâleten hizmetin gördürülemedi i veya bunun uygun görülmedi i hallerde aynı aile sa lı ı merkezinden veya Bakanlı a ba lı, aile sa lı ı merkezi dı ndaki di er birimlerden, müdürlükçe geçici aile hekimi veya geçici aile sa lı ı çalı anı görevlendirilir." düzenlemesine,

Yönetmeli in 19. maddesinde ise;

"(1) Sözle me ile çalı tırılan aile hekimine, 16 ncı maddenin;

a) Birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerinde belirtilen hallerde,

b) kinci fıkrasının (e) bendinde belirtilen halde,

T.C.

VAN

3. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2024/73

KARAR NO : 2024/1174

c) Üçüncü fıkra kapsamında vekâleten hizmetin görülmesini sa laması halinde,

ç) Tek birimli aile sa lı ı merkezinde görev yapan ve yıllık izin sebebiyle görevi ba ında 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.

(2) Sözle meli aile hekimi yerine geçici aile hekimi görevlendirilmesi durumunda;

a) 18 inci maddenin ikinci fıkrasının (a) bendine göre kayıtlı ki iler için yapılacak brüt ödeme miktarının % 50'si yasal kesintiler yapıldıktan sonra asıl aile hekimine, % 50'si ise geçici aile hekimine veya geçici aile hekimi olarak Bakanlık personeli görevlendirilmi ise bu personele ödenmek üzere kadrosunun bulundu u kurum döner sermaye emanet hesabına,

b) 18 inci maddenin ikinci fıkrasının (b) bendine göre ödenecek sosyoekonomik geli mi lik düzeyi ücretinin % 50'si asıl aile hekimine,

c) 18 inci maddenin ikinci fıkrasının (c) bendine göre ödenecek aile sa lı ı merkezi giderlerinin tamamı asıl aile hekimine,

ç) 18 inci maddenin ikinci fıkrasının (ç) bendine göre ödenecek gezici sa lık hizmeti gideri ödene inin tamamı, çalı ılan gün sayısı ile orantılı olarak geçici aile hekimine, ödenir.

(3) Sözle meli aile hekimi bulunmayan bo pozisyona geçici aile hekimi görevlendirilmesi durumunda;

a) 18 inci maddenin ikinci fıkrasının (a) bendine göre kayıtlı ki iler için yapılacak brüt ödeme miktarının % 50'si görevlendirilen geçici aile hekimine veya geçici aile hekimi olarak Bakanlık personeli görevlendirilmi ise bu personele ödenmek üzere kadrosunun bulundu u kurum döner sermaye emanet hesabına,

b) 18 inci maddenin ikinci fıkrasının (ç) bendine göre ödenecek gezici sa lık hizmeti gideri ödene inin tamamı, çalı ılan gün sayısı ile orantılı olarak geçici aile hekimine, ödenir.

(4) Bu madde gere i, görevlendirilen personele yapılacak ödemeler çalı ılan gün sayısı ile orantılı olarak yapılır.

(5) Aile hekimli i sözleşme bulunmayan geçici aile hekimine, 209 sayılı Kanun gere ince ek ödeme yapılmaz. Bunların aylık veya ücretlerinin kadro veya pozisyonlarının bulundu u birimden ödenmesine devam edilir. Aylıklarına ve ücretlerine ilave olarak ikinci ve üçüncü fıkralara göre yapılacak ödemelerin toplamı, tavan ücretin üç katını geçemez. Sözle meli aile hekimleri haricinde geçici aile hekimi olarak görevlendirilenlere bu maddeye göre yapılacak ödemenin (gezici sa lık hizmeti hariç) brüt tutarı, kadrosunun bulundu u görev yeri ve unvanı gözönünde bulundurulmak suretiyle 209 sayılı Kanun gere ince döner sermayeden yapılacak ödemeler toplamının (sabit ödeme dahil) brüt tutarından az olamaz (20 nci maddeye göre yapılacak performans kesintisi hariç). Ancak geçici aile hekimlerine ödenmek üzere döner sermaye emanet hesabına aktarılan tutarlardan varsa döner sermayeden yapılan sabit ödeme mahsup edilip, yasal kesintiler yapıldıktan sonra kalan kısmı geçici aile hekimine

T.C.

VAN

3. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2024/73

KARAR NO : 2024/1174

ödenir. Geçici aile hekimine ödenecek toplam brüt tutar (maa , sabit ödeme, taban ödeme ve te vik ek ödemesi dahil) geçici aile hekiminin, çalı tı ı aile hekimli i biriminde sözleşme olarak hizmet sunması halinde hesaplanacak olan sözleşme meye esas brüt ücretten fazla olamaz." düzenlemesine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Hakkari ili, Yüksekova ilçesi, 2 No.lu Aile Sa lı ı Merkezinde aile hekimi olarak görev yapan davacının, 31/10/2023-3/11/2023 tarihleri arasında Antalya ilinde gerçekleştirilecek Aile Hekimli i Kongresine katılmak amacıyla almı oldu u izin nedeniyle 2023/Kasım ayı maa ından yapılan 2.410 TL ile 2023/Aralık ayı maa ından yapılan 6.675 TL kesintinin iadesi talepli ba vurusunun reddine dair i lemin iptali ile 2023 yılı Kasım ve Aralık ayı maa ından yapılan toplam 9.085 TL kesintinin, kesinti tarihinden itibaren i leyecek yasal faiziyle birlikte tazminine karar verilmesi istemiyle bakılan davanın açıldı ı anlaşılmaktadır.

İdarenin, mevzuatla tanınan takdir yetkisinin mutlak ve sınırsız olmadığı, bu yetkinin kamu yararı ve hizmetin gerekleri gözönünde tutularak kullanılması gerektiği idare hukukunun bilinen ilkelerindedir. Bununla birlikte, takdir yetkisine dayanılarak tesis edilen i lemler üzerindeki yargı denetimi, hukuka uygunluk unsuru ile sınırlı olup, idarenin takdir yetkisini ortadan kaldıracak biçimde yargı kararı verilemeyeceği ve yerindelik denetimi yapılamayacağı, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 2. maddesinin 2. fıkrasında açıkça vurgulanmış bulunmaktadır.

Takdir yetkisine istinaden tesis edilen idari i lemlerin de, muhakkak surette gerçek ve hukuken geçerli sebeplere dayanması gerekmektedir. Takdir yetkisine dayalı idarî i lemlerin dava konusu edilmesi durumunda, idarece i lemin tesisi için somut bir sebep gösterilememesi, sebep olarak gösterilen olay ve nedenlerin gerçeği yansıtmaması veya i lemin tesisi için yeterli bulunmaması veyahut takdir yetkisinin kamu yararı ve hizmet gerekleri göz ardı edilerek kullanıldığıının tespit edilmesi halinde, dava konusu idari i lemin sebep unsuru yönünden hukuka aykırılığı nedeniyle iptalinin gerekeceği, yerleşik yargısal içtihatlarla kabul edilmiş bulunmaktadır.

Dosya kapsamındaki bilgi ve belgelerden; olayda, davacının Aile Hekimli i Kongresine katılmak amacıyla izin almı oldu u günler için yerine vekaleten bakması hususunda (dava dı ı) Dr. Selman BAHADIR'a vekalet bıraktığı, ancak idarece vekalet anlaşması uygun görülmediğinden davacının 2023 yılı Kasım ve Aralık ayı maa ından kesinti yapıldığı anlaşılmakta ise de; idarece, davacı ile Dr. Selman BAHADIR arasındaki vekalet anlaşmasının uygun görülmemesi gerekçesinin ortaya konulmadığı, hangi nedenlerle anlaşmanın kabul edilmediği hususunda davalı idarece bir açıklama da yapılmadığı, takdir yetkisinin keyfi olarak kullanılmadığına dair Mahkememize herhangi bir bilgi ve belge sunulmadığı, öte yandan Dr. Selman BAHADIR'ın davacı yerine vekalet etmesi hususu idarece uygun görülmemesine kararın izinli olduğu günlerde davacı yerine vekaleten görev yapması için idarece 31/10/2023 tarihli i lem ile yine Dr. Selman BAHADIR'ın görevlendirildiği görülmekle, davacının izinli olduğu günlerde vekaleten hizmetin görülmesinin sağlandığıının kabulü gerekmektedir.

Bu durumda, davacının izinli olduğu günlerde yerine bakması için bir başka aile

T.C.

VAN

3. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2024/73

KARAR NO : 2024/1174

hekimine vekalet bıraktı 1, ancak idarece bu vekalet anla ması somut herhangi bir gerekçe ortaya konulmaksızın salt takdir yetkisi kapsamında uygun görülmeyerek sonrasında da davacının vekalet bıraktı 1 aile hekiminin davacı yerine görevlendirildi inin anla ılması kar ısında; davacının izinli oldu u (31/10/2023-3/11/2023) günlerde vekâleten hizmetin görülmemesinin sa landı 1 kabul edilerek ödemesinin tam yapılması gerekirken, 2023/Kasım ve Aralık ayı maa larından kesinti yapılmasında ve yapılan toplam 9.085 TL kesintinin iadesi talepli ba vurunun reddedilmesinde hukuka uyarlık bulunmamakta olup, davacının maa ından yapılan kesintilerin, kesinti tarihinden itibaren i leyecek yasal faiziyle birlikte davalı idarece davacıya ödenmesi gerekmektedir.

HÜKÜM:

Açıklanan nedenlerle;

1. Dava konusu i lemin **iptaline**, davacının 2023 yılı Kasım ve Aralık ayına ait maa larından yapılan kesintilerin, kesinti tarihinden itibaren i leyecek yasal faiziyle birlikte davalı idarece davacıya **ödenmesine**,
2. A a ıda dökümü yapılan yargılama gideri ile yürürlükte olan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 10.500 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine,
3. Artan posta ücretinin davacıya iadesine,
4. 2577 sayılı Kanun'un 45/1 maddesi uyarınca **kesin** olarak, 05/06/2024 tarihinde karar verildi.

Hâkim

182243

 **e-imzalıdır**

<u>YARGILAMA G DERLER</u>		:
Ba vurma Harcı	:	427,60 TL
Karar Harcı	:	427,60 TL
Vekalet Harcı	:	60,80 TL
Posta Gideri	:	50,00 TL
<hr/>		
TOPLAM	:	966,00 TL