

**“mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkı bulunanlara,
sabit ödeme dışında ek ödeme yapılmaması”
GEREKÇESİYLE;
DÖNER SERMAYE PAYLARININ ÖDENMEMESİNE KARŞI
DAVA AÇTIK.**

Hatırlanacağı gibi, 25 Şubat tarihli Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren ve “Torba Yasa” olarak adlandırılan 6111 sayılı Kanun’un 190. maddesi ile 209 sayılı Döner Sermaye Kanunu’nda değişiklik yapıldı.

Bu değişiklik ile 209 sayılı Kanun’un 5. maddesinin 3. fıkrasında yer alan “serbest çalışma- çalışmama” ibareleri tamamen çıkarıldı ve maddeye “*ilgili kanunları uyarınca, mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkı bulunanlardan bu hakkı kullananlara bu Kanunun ek 3 üncü maddesine göre yapılan ödemeden başka ek ödeme yapılmaz.*” ibaresi eklendi.

Kanun’un yürürlüğe girdiği günlerde Sağlık Bakanlığı tarafından “*ikili çalışmanın sona erdiği, kamu çalışanlarının mesai sonrasında mesleklerini icra edemeyeceği*” iddia ediliyordu. (Danıştay 5. Dairesinin gerekçeli kararı henüz açıklanmamıştı.) Aynı günlerde “*mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkı bulunanların, **sabit ödeme haricinde ek ödeme alamayacağı***” düzenlemesinin yürürlüğe girmesi tabii ki kafaları karıştırdı. Çünkü;

- Ya **mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkı vardır**; bu halde mesai saatleri sonrasında muayenehane veya özel sağlık kuruluşunda mesleğin icrasının engellenmemesi gerekir.
- Ya da **mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkı yoktur**; bu halde ise döner sermaye kesintisi yapılamaması gerekir.

Sağlık Bakanlığı tarafından durumun açıklanmasını isteyen dilekçelere, yargı kararlarını bekleme çağrılarına rağmen, döner sermaye payları kesilmeye/ödenmemeye başladı.

Böylece hekimlik mesleğin icrasına yönelik sınırlamalara, sık sık değişen düzenleyici işlemlerin neden olduğu belirsizliğe, geleceğe ilişkin hiçbir tasarım ve planlama yapamamanın neden olduğu endişe ve güvensizliğe, bir de ekonomik yaptırım eklendi.

Bu nedenle bir hekim adına emsal bir dava açtık. Mahkemeden hem döner sermayeye ödenmemesi işleminin iptalini istedik, hem de mesleklerini serbest olarak da icra eden hekimlere ek ödeme yapılmaması;

- Anayasa’nın 2. maddesinde belirtilen “**hukuk devleti**” ilkesine,
- 5. maddesinde düzenlenen “**Devletin temel amaç ve görevleri**”ne,
- 10. maddesinde düzenlenen “**eşitlik**” ilkesine,
- 49. maddesinde düzenlenen “**çalışma hakkı ve ödevi**”ne,
- 55. maddesinde düzenlenen “**ücrette adalet sağlanması**” ilkesine,
- 138. maddesinde düzenlenen “**idarenin yargı kararlarına uyma ve hiçbir suretle değiştirememesi ve yerine getirilmesini geciktirememesi zorunluluğuna**”,
- 153. maddesinde yer alan “**Anayasa Mahkemesi kararlarının bağlayıcılığı**” ilkesine

aykırı olduğu için Torba Yasa'nın ilgili maddesinin Anayasa Mahkemesi'ne gönderilmesini talep ettik.

Ayrıntılı bilgi hukuk büromuzdan alınabilir.

26.05.2011
İstanbul Tabip Odası
Hukuk Bürosu