

**mesai saatleri dışında özelde çalıştığı gerekçesiyle
DÖNER SERMAYE KESİNTİSİ YAPILACAĞI BİLDİRİLEN HEKİMLERE
ACİL VE ÖNEMLİ DUYURU**

Hukuk büromuza yapılan başvurulardan; Başhekimlikler tarafından “*döner sermaye ek ödemelerine*” ilişkin yazıların tebliğ edildiği öğrenilmiştir.

Yazıların içeriği şöyledir; “6111 sayılı Yasanın 190. Maddesinin 2. Fıkrasındaki ‘*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.*’ hükmü gereğince **Mart ayı döner sermaye ek ödemelerinin hesaplanmasında değerlendirilmek üzere “mesai saatleri dışında özelde çalışıp çalışmadığınızı”** ...gün içinde bildiriniz”

Anlaşılacağı üzere, söz konusu yazılar ve bilgi isteği **hem** “Tam Gün” Kanunu ile **hem** de son Torba Kanunda yer alan “döner sermaye kesintisi” ile ilgilidir.

6111 SAYILI TORBA YASA VE “DÖNER SERMAYE KESİNTİSİ”

25 Şubat tarihli Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 6111 sayılı “*Bazı Alacakların Yeniden Yapılandırılması ile Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu ve Diğer Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun*”un 190. Maddesi ile 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanun da, kısa ismiyle 209 sayılı Döner Sermaye Kanunu’nda değişiklik yapılmıştır.

Bu değişiklik ile Kanunun 5. Maddesinin 3. fıkrasında yer alan “serbest çalışıp çalışmama” ibareleri tamamen çıkarılmış ve daha önemlisi 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 eklenmiştir.

Bu düzenleme ile, *MESAI SAATLERİ DIŞINDA ÖZELDE ÇALIŞMA HAKKI BULUNANLARIN, SABİT ÖDEME HARİCİNDE EK ÖDEME ALAMAYACAĞI* AÇIKÇA BELİRTİLMİŞTİR.

Bu halde bir hekimin hangi oranda ek ödeme alacağını belirlenebilmesi için, ***mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkının*** bulunup-bulunmadığının açıklığa kavuşturulması gerekmektedir.

5947 SAYILI TAM GÜN YASASI VE SAĞLIK BAKANLIĞI’NIN AÇIKLAMALARI

Bilindiği gibi kısaca “tam gün” olarak bilinen 5947 sayılı Kanun, 30 Ocak 2010 tarihli Resmi Gazetede yayımlandı. Anayasa Mahkemesi; Kanunun bir kısım maddesini hukuka aykırı bularak, yürürlüğünü durdurdu.

Buna rağmen Sağlık Bakanı; “kamuda çalışılan hekimlerin mesleklerini özel sağlık kuruluşlarında icra edemeyecekleri” yönünde açıklamalar yaptı.

Bu nedenle Türk Tabipleri Birliği tarafından açılan dava sonucunda Danıştay 5. Dairesi; Sağlık Bakanının bu açıklama ve yorumlarını hukuka aykırı bularak, yürütmeyi durdurma kararı verdi.

Geçtiğimiz günlerde Danıştay 5. Dairesinin bu kararına yapılan itiraz sonuçlandı ve Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu yürütmeyi durdurma kararını kaldırdı.¹

HEKİMLERİN “MESAI SAATLERİ DIŞINDA ÖZELDE ÇALIŞMA HAKKI”

Görüldüğü üzere açık bir çelişki söz konusudur. Hekimlerin;

- Ya **mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkı** bulunmaktadır. Ki bu halde ‘mesai saatleri sonrasında, mesleğin serbest icra edilemeyeceği’ yönündeki Sağlık Bakanlığı açıklamaları anlamsız olmaktadır.
- Ya da **mesai saatleri dışında özelde çalışma hakkı** bulunmamaktadır. Bu halde ise döner sermaye kesintisi yapılamaz.

Oysa hem mesleğin mesai saatleri sonrasında icra edilmesine müdahale edilmekte, hem de “hak olmadığı” söylenen muayenehane (veya özel sağlık kuruluşlarındaki çalışmalar) nedeniyle döner sermaye payı eksik ödenmektedir. Bu durumun hukuka da, adalete de aykırı olduğu açıktır.

SONUÇ

Anayasa’nın 153. maddesinde “*Anayasa Mahkemesi kararları Resmî Gazetede hemen yayımlanır ve yasama, yürütme ve yargı organlarını, idare makamlarını, gerçek ve tüzelkişileri bağlar.*” düzenlemesi bulunmaktadır.

Bu nedenle ikili çalışma imkanı kalmadığına ilişkin açıklamalar; Anayasa Mahkemesi’nin kararına, Anayasa Mahkemesi’nin kararlarının yasama, yürütme ve yargı organlarını bağlayacağına dair Anayasa’nın 153.maddesine, Anayasa Mahkemesi’nin iptal kararında belirttiği 17 ve 56. maddelerine aykırıdır.

Kaldı ki; Türk Tabipler Birliği, esasa dair kararı verecek olan Danıştay 5. Dairesi’ne başvurarak; Danıştay İDDK’nın yeniden yorumladığı yasa hükmünün Anayasa’ya aykırılığını ileri sürmüş ve dosyanın Anayasa Mahkemesi’ne gönderilmesini istemiştir.

Bu talebin önümüzdeki günlerde değerlendirilip, karara bağlanması beklenmektedir.

Tüm bu nedenlerle web sayfasında örnekleri bulunan ve asıl olarak ikili çalışma yasağına karşı hazırlamış olduğumuz dilekçelerin eksik kalacağı düşüncesindeyiz.

Bu nedenle Hukuk Büromuz tarafından; her iki konuyu da ele alan ve düzenlemeler arasındaki çelişkiye dikkat çeken yeni bir dilekçe örneği hazırlanmıştır.

Yukarıda aktardığımız içerikte yazı tebliğ alan ve/veya kendilerinden “mesai saatleri dışında özelde çalışıp-çalışmadığı” yönünde açıklama beklenen hekimlerin, ekli dilekçeyi vermelerini öneririz. 30.03.2011

**İstanbul Tabip Odası
Hukuk Bürosu**

¹ Ayrıntılı yazı ve değerlendirme; www.istabip.org.tr adresinde hukuk sayfaları içinde, “Danıştay İdari Dava Dairleri Kurulunun Kararı Sonrasında Tam Gün” ismiyle yer almaktadır.

