

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen:

Birkan Yakan ve dava arkadaşları(535 kişi)

Vekilleri : Av. Ziyet Özçelik

Tunus Cad. No:21/3 - Kavaklıdere / ANKARA

Davalı : Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı - Bilkent / ANKARA

Vekili : Av.Özlem Gül - Aynı Yerde

Davanın Özeti : 18.02.2011 tarih ve 27850 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan, Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinden Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul ve Esaslara İlişkin Yönetmeliğin; 3.maddesinin 1.fıkrasının (a),(j),(k),(s),(o),(ö) bentlerinin ve (g) bendindeki "mesai saatleri dışında" ibaresinin; 4.maddesinin 4.,5. ,6. ve 8. fıkralarının; 5.maddesinin 4. fıkrasının, 5.fıkrasında yer alan "ve bu puanı aşmayacak şekilde" ibaresi ile son cümlesinin, 9.fıkrasının (a) bendinin 2.,3. ve 5. paragraflarının;10.maddesinin 1.,2.,3.,4. ve 5. fıkralarının; Geçici 1.maddesinin 1.fıkrasının; Ek-1 sayılı çizelgesinin ilk altı satırının iptali ve yürütmenin durdurulması ile 2547 sayılı Yasanın 58.maddesinin (b),(c),(h) fıkralarının iptali için Anayasa Mahkemesine başvurulması istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Dava konusu düzenlemenin 2547 sayılı Yasanın 58.maddesinin "h" bendi hükmü uyarınca verilen yetkiye dayanılarak hukuka uygun bir biçimde ihdas edildiği belirtilerek istemin reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hakimi Volkan ÇAKMAK'ın Düşüncesi : Yasal dayanaktan yoksun bulunan istemin reddi gerektiği düşünülmektedir.

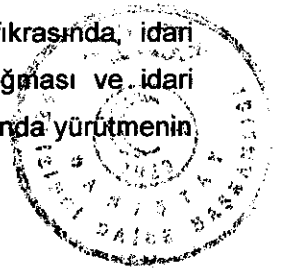
Danıştay Savcısı Hüseyin YILDIZ'ın Düşüncesi : Yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından, istemin reddi gerekeceği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Sekizinci Dairesince işin gereği görüldü:

Uyuşmazlık;18.02.2011 tarih ve 27850 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan, Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinden Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul ve Esaslara İlişkin Yönetmeliğin; 3.maddesinin 1.fıkrasının (a),(j),(k),(s),(o),(ö) bentlerinin ve (g) bendindeki "mesai saatleri dışında" ibaresinin; 4.maddesinin 4.,5. ,6. ve 8. fıkralarının; 5.maddesinin 4. fıkrasının, 5.fıkrasında yer alan "ve bu puanı aşmayacak şekilde" ibaresi ile son cümlesinin, 9.fıkrasının (a) bendinin 2.,3. ve 5. paragraflarının;10.maddesinin 1.,2.,3.,4. ve 5. fıkralarının; Geçici 1.maddesinin 1.fıkrasının; Ek-1 sayılı çizelgesinin ilk altı satırının iptali isteminden doğmuştur.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Yasasınının 27. maddesinin 2. fıkrasında, idari işlemin uygulanması halinde giderilmesi güç veya olanaksız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması koşullarının birlikte gerçekleşmesi durumunda yürütmenin durdurulmasına karar verileceği kuralı yer almıştır



T.C.
DANIŞTAY
SEKİZİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/5505

Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinden Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul ve Esaslara İlişkin Yönetmeliğin 3.maddesinin 1.fıkrasının (a),(j),(k),(s),(o),(ö) bentleri ve (g) bendindeki "mesai saatleri dışında" ibaresi; 4.maddesinin 4.,5. ve 6.fıkraları; 5.maddesinin 4. fıkrası, 5.fıkrasında yer alan "ve bu puanı aşmayacak şekilde" ibaresi ile son cümlesi, 9.fıkrasının (a) bendinin 2.,3. ve 5. paragrafları;10.maddesinin 1.,2.,3.,4. ve 5. fıkraları; Geçici 1.maddesinin 1.fıkrası; Ek-1 sayılı çizelgesi yönünden 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerekmektedir.

Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinden Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul ve Esaslara İlişkin Yönetmeliğin 4.maddesinin 8. fıkrasına gelince;

Anayasanın "Yönetmelikler" başlıklı 124. maddesinde; Başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzelkişilerinin, kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla, yönetmelikler çıkarabilecekleri düzenlenmiştir.

Ayrıca Anayasanın 128.maddesinde; memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işlerinin kanunla düzenleneceği hüküm altına alınmıştır.

2547 sayılı Yüksek Öğretim Yasasının "Döner Sermaye" başlıklı 58.maddesinde döner sermaye ek ödemesine ilişkin olarak; döner sermaye işletmesinin nasıl oluşturulacağı, hangi akademik birimlere, hangi personele dağıtılacağı ve nasıl kullanılacağı konusunda temel esaslar belirlenmiş ve maddenin "h" bendinde; *"Yapılacak ek ödemenin oranları ile bu ödemelerin esas ve usulleri; yükseköğretim kurumlarının hizmet sunum şartları ve kriterleri, personelin kadro ve görev unvanı, görev yeri, çalışma şartları ve süresi, eğitim-öğretim ve araştırma faaliyetleri ve mesleki uygulamalar ile ilgili performansı ve özellik arz eden riskli bölümlerde çalışma gibi hizmete katkı unsurları esas alınarak Maliye Bakanlığının uygun görüşü üzerine Yükseköğretim Kurulu tarafından çıkartılacak yönetmelikle belirlenir."* hükmüne yer verilmiştir.

Alıntısı yapılan yasa hükmü temel alınarak ihdas edilen ve 18/2/2011 gün ve 27850 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinden Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul ve Esaslara İlişkin Yönetmeliğin dava konusu edilen 4.maddesinin 8.bendinde; *"Özel kanunlarına göre meslek ve sanatlarını serbest olarak icra edenlere, mesai içi ve dışı faaliyetlerinden dolayı ek ödeme yapılmaz."* hükmü yer almaktadır.

Dava konusu edilen Yönetmelik hükmü; özel yasalarına göre mesleğini serbest olarak icra eden öğretim elemanlarının, kurumlarındaki mesai içi ve dışı faaliyetlerinden dolayı hiç bir şekilde döner sermaye ek ödemesinden yararlandırılmamasını öngörmekle, döner sermayenin ödenmesi noktasında bir kısım kamu görevlisini döner sermaye ödemesinin tamamıyla dışında bırakarak özlük haklarına ilişkin genel ve esaslı bir belirleme yapmaktadır.

T.C.
DANIŞTAY
SEKİZİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/5505

Dava konusu Yönetmeliğe dayanak teşkil eden 2547 sayılı Yasanın 5947 sayılı Yasa ile değişik 58.maddesinde; *yükseköğretim kurumlarında üniversite yönetim kurulunun önerisi ve Yükseköğretim Kurulunun onayı ile döner sermaye işletmesi kurulabileceği, döner sermaye işletmesi faaliyetlerinden elde edilen gelirlerin, birimler itibarıyla ayrı hesaplarda izleneceği, tıp ve diş hekimliği fakülteleri ile sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinin hesabında toplanan döner sermaye gelirleri bakiyesinden, bu yerlerde; gelir getiren görevlerde çalışan öğretim üyesi ve öğretim görevlilerine aylık (ek gösterge dahil), yan ödeme, ödenek (geliştirme ödeneği hariç) ve her türlü tazminat (28/3/1983 tarihli ve 2809 sayılı Kanunun geçici 3 üncü maddesinin beşinci fıkrası uyarınca ödenen tazminat dahil, makam, temsil ve görev tazminatı ile yabancı dil tazminatı hariç) toplamından oluşan ek ödeme matrahının yüzde 800'ünü, araştırma görevlilerine ise yüzde 500'ünü; bu yerlerde görevli olmakla birlikte gelire katkısı olmayan öğretim üyesi ve öğretim görevlilerine yüzde 600'ünü, araştırma görevlilerine ise yüzde 300'ünü, diğer öğretim elemanlarına ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tabi personel (döner sermaye işletme müdürlüğü ve döner sermaye saymanlık personeli dahil) ile aynı Kanunun 4 üncü maddesinin (B) bendine göre sözleşmeli olarak çalışan personele ek ödeme matrahının; hastaneler başmüdürü ve eczacılar için yüzde 250'sini, başhemşireler için yüzde 200'ünü, diğer öğretim elemanları ile diğer personel için yüzde 150'sini, işin ve hizmetin özelliği dikkate alınarak yoğun bakım, doğumhane, yeni doğan, süt çocuğu, yanık, diyaliz, ameliyathane, enfeksiyon, özel bakım gerektiren ruh sağlığı, organ ve doku nakli, acil servis ve benzeri sağlık hizmetlerinde çalışan personel için yüzde 200'ünü geçmeyecek şekilde aylık ek ödeme yapılacağı, hüküm altına alınmıştır.*

Anayasanın 128.maddesinin emredici hükmü gereği; özlük işlerine ilişkin bulunan döner sermaye ek ödemesine dair temel esaslar 2547 sayılı Yasanın 58.maddesinin yukarıda alıntısı yapılan metninde düzenlenmiş ve yükseköğretim kurumlarında hangi kamu görevlilerinin bu ek ödemedен yararlanacağı hususu açıkça ortaya konulmuştur.

Diğer taraftan 2547 sayılı Yasanın 36.maddesinin, 26/8/2011 gününde Resmi Gazetede yayımlanan 650 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile eklenen son fıkrasında; yükseköğretim kurumlarından başka yerlerde çalışan öğretim üyelerine 58 inci madde ile 27/6/1989 tarihli ve 375 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin ek 3 üncü maddesi uyarınca ek ödeme yapılmayacağı hükmü yer almaktadır.

Bu duruma göre 650 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile dava konusu Yönetmelik hükmü yasal bir dayanağa kavuşturulmuş olup, yükseköğretim kurumlarından başka yerlerde çalışan öğretim üyelerine anılan Kanun Hükmünde Kararnamenin yürürlüğe girdiği 26/8/2011 gününden itibaren 2547 sayılı Yasanın 58.maddesi hükmü kapsamında bir ödeme yapılamayacağı açık ise de, dava konusu Yönetmeliğin ihdas tarihi ile Kanun Hükmünde Kararnamenin yayımı tarihi arasındaki sürede ödenmesi gerekip anılan Yönetmelik gereği ödenmemiş bulunan özlük hakları dikkate alındığında, dava konusu Yönetmeliğin ihdas edildiği tarih itibarıyla hukuki dayanaktan yoksun bulunduğu açıktır.



T.C.
DANIŞTAY
SEKİZİNCİ DAİRE
Esas No : 2011/5505

Açıklanan nedenlerle, Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinden Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul ve Esaslara İlişkin Yönetmeliğin; 3.maddesinin 1.fıkrasının (a),(j),(k),(s),(o),(ö) bentlerinin ve (g) bendindeki "mesai saatleri dışında" ibaresinin; 4.maddesinin 4.,5. ve 6.fıkralarının; 5.maddesinin 4. fıkrasının, 5.fıkrasında yer alan "ve bu puanı aşmayacak şekilde" ibaresi ile son cümlesinin, 9.fıkrasının (a) bendinin 2.,3. ve 5. paragraflarının;10.maddesinin 1.,2.,3.,4. ve 5. fıkralarının; Geçici 1.maddesinin 1.fıkrasının; Ek-1 sayılı çizelgesinin yürütülmesinin durdurulması isteminin reddine, aynı Yönetmeliğin 4.maddesinin 8.bendi yönünden yürütmenin durdurulması isteminin kabulüne, 21.10.2011 gününde oybirliği ile karar verildi.

Başkan V.
Sinan
TUNCA

Üye
Dr. Tacettin
ŞİMŞEK

Üye
Yeniay
KAYA

Üye
Alaattin
ÖĞÜŞ

Üye
Cem
ERBÜK

