

BÖLGE DARE MAHKEMES KARARLARI ARASINDAK AYKIRILI IN G DER LMES STEM
HAKKINDA KARAR

istanbul Bölge dare Mahkemesi Ba kanlar Kurulunun 05/10/2021 tarih ve E:2021/66, K:2021/66 sayılı kararıyla;

..... adına vekili Av. tarafından, istanbul Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 06/07/2021 tarih ve E:2021/714, K:2021/1204 sayılı kararı ile zmir Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 26/01/2021 tarih ve E:2020/884, K:2021/112 sayılı kararı arasındaki aykırılı ın giderilmesinin istenmesi nedeniyle,

"Aykırılı ın dava konusu i lemin iptali yolundaki zmir Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesi kararı do rultusunda giderilmesi gerekti i" görü üyle, 2576 sayılı Bölge dare Mahkemeleri, dare Mahkemeleri ve Vergi Mahkemelerinin Kurulu u ve Görevleri Hakkında Kanun'un 3/C maddesinin 5. fıkrası uyarınca karar verilmesi için dosyanın Danı taya gönderilmesi üzerine,

Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkimi'un açıklamaları dinlendikten sonra konu ile ilgili kararlar ve yasal düzenlemeler incelenerek gere i görü üldü:

I- AYKIRILI IN G DER LMES STEM NE KONU BÖLGE DARE MAHKEMES KARARLARI :

A- STANBUL BÖLGE DARE MAHKEMES 1. DAR DAVA DA RES N N E:2021/714 SAYILI DOSYASINA KONU YARGILAMA SÜREC :

Dava konusu istemin özeti: Türk Silahlı Kuvvetlerine ba lı. sa lık teknisyeni (anestezi) kadrosunda görev yapmakta iken, 669 sayılı KHK'nın 107. maddesi uyarınca kadrosu Sa lık Bakanlı ına devrolan ve halen sa lık memuru (toplum sa lı ı) bran ında görev yapmakta olan davacı tarafından, bran ının anestezi teknisyeni olarak de i tirilmesi istemiyle yapmı oldu u ba vurusunun reddine dair 15/01/2019 tarih ve E.191 sayılı i lemin iptali istenilmi tir.

Bursa 4. dare Mahkemesinin 24/03/2020 tarih ve E:2019/319, K:2020/270 sayılı kararının özeti:

Davacının 30/08/2001 tarihinde Sa lık Astsubay Hazırlama Okulundan mezun olarak göreve ba ladı ı, görev yapmaktayken tarafından açılan Anezteziyoloji ve Reanimasyon A.D. Ba kanlı ında 07/04/2008-20/03/2009 tarihleri arasında teorik ve pratik kurs e itimi aldı ı, e itim sonrasında kendisine kurs bitirme sertifikası verildi i, Türk Silahlı Kuvvetlerinde görev yapmakta iken 6756 sayılı Kanun ile de i tirilerek kabul edilen 669 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 107. maddesi kapsamında Sa lık Bakanlı ına sa lık memuru (Anestezi) unvanıyla devredildi i, devir sonrasında, davacının devir esnasındaki unvan ve bran ının mezuniyeti ile ilgili olmadı ının tespit edildi inden bahisle unvan ve bran ının sa lık memuru (toplum sa lı ı) olarak de i tirildi i, davacı tarafından 25/12/2018 tarihinde unvanının

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/112

Karar No : 2021/109

sa lık memuru bran ının ise anestezi teknisyeni olarak i leme alınması talebiyle davalı idareye ba vuruda bulunuldu u, ba vurusunun 15/01/2019 tarih ve E.191 sayılı i lemle reddedildi i, bunun üzerine davacının 16/03/2019 tarihinde Kamu Denetçili i Kurumuna ba vuruda bulundu u; anılan kurum tarafından davacı ba vurusunun iki kez usulden reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldı ı;

Dava konusu olayda,6756 sayılı Ola anüstü Hal Kapsamında Bazı Tedbirler Alınması ve Milli Savunma Üniversitesi Kurulması le Bazı Kanunlarda De i iklik Yapılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararnamenin De i tirilerek Kabul Edilmesi Hakkında Kanun'un "Devredilecek personel" ba lıklı 107. maddesi gere ince, devredilen personelin atanaca ı kadroların, atama i leminin yapıldı ı tarih itibarıyla, ba ka bir i leme gerek kalmaksızın atandı ı kurumlarda ihdas edildi i hususu ile anestezi teknisyenlerinin bran larında çalı abilmeleri için gerekli kursları görmü , bilgi ve beceri kazanımı yardımcı sa lık personeli oldu u ve 1219 sayılı Tababet ve uabatı San'atlarının Tarzı crasına Dair Kanun'un Geçici 7. maddesiyle gerekli e itimleri alan anestezi teknisyenlerinin, bu maddenin yürürlü e girdi i tarihten önce ilgili mevzuatına göre yürütmekte oldukları görevleriyle ilgili haklarının saklı oldu u hususu birlikte de erlendirildi inde; davacının anestezi alanında 07/04/2008-20/03/2009 tarihleri arasında teorik ve pratik kurs e itimi aldı ı, kurs sonrasında kendisine kurs bitirme sertifikası verildi i ve bu bran a ili kin i ve i lemleri yürüttü ü, dolayısıyla 1219 sayılı Kanun'un Geçici 7. maddesi kapsamında kazanılmı hakkı oldu u anla ıldı ından, unvanın sa lık memuru ve bran ının ise anestezi teknisyeni olarak de i tirilmesi yönündeki talebinin reddine ili kin dava konusu i lemde hukuka uyarlık bulunmadı ı gerekçesiyle, **dava konusu i lemin iptaline** karar verilmi tir.

istanbul Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 06/07/2021 tarih ve E:2021/714, K:2021/1204 sayılı kararının özeti:

Davacının Sa lık Astsubay Hazırlama ve Sınıf Okulunu bitirdi i, daha sonra da Komutanlı ı tarafından gerçekleştirilen Anestezi Teknisyen Astsubay Kursunu bitirdi i, bunun dı ında "Sa lık Memuru Anestezi Teknisyeni" unvanına atanmasını gerektirecek diplomayı ibraz edemedi i, keza 1219 sayılı Kanun'un Geçici 7. maddesinde düzenlenen saklı tutulan haklardan yararlanmasını haklı kılacak ilgili mevzuata göre gerekli e itimleri almak suretiyle sa lık memuru (anestezi teknisyeni) mesle ine ait i ve i lemleri yaptı ını ortaya koyamadı ının anla ıldı ı;

Bu durumda, davacının, mezuniyet durumu nedeniyle sa lık memurlu una (anestezi teknisyeni) atanması için öngörülen artları ta ımadı ı ve hizmet içi kurstan aldı ı sertifikanın ö renim durumunun de i tirici etkisi olmadı ı açık olup, bu noktada uzun süre fiilen anestezi teknisyeni olarak görev yapmı olmasının kazanılmı hak olu turmayaca ı, davacının mezuniyetine uygun bir kadroya atandı ı da dikkate alındı ında, davacı tarafından sa lık memurlu una (anestezi teknisyeni) geçirilmesi istemiyle yapılan ba vurunun reddine ili kin dava konusu i lemde hukuka aykırılık bulunmadı ı gerekçesiyle,

Davalı idarenin istinaf ba vurusunun **kabulüne**, ba vuruya konu Mahkeme **kararının kaldırılmasına ve davanın reddine** kesin olarak karar verilmi tir.

B- ZM R BÖLGE DARE MAHKEMES 1. DAR DAVA DA RES N NE:2020/884 SAYILI DOSYASINA KONU YARGILAMA SÜREC :

Dava konusu istemin özeti: Türk Silahlı Kuvvetlerinde Röntgen Teknisyeni olarak görev yapmakta iken 669 ve 670 sayılı Kanun Hükmünde Kararnameler ile 28/08/2016 tarihinde Sa lık Bakanlı ına devrolan ve halen sa lık memuru (toplum sa lı ı) bran ında görev yapmakta olan davacı tarafından, bran ının röntgen teknisyeni olarak de i tirilmesi istemiyle yapmı oldu u ba vurusunun reddine dair 29/05/2019 tarih ve ...-902.99 sayılı i lemin iptali istenilmi tir.

zmir 2. dare Mahkemesinin 11/06/2020 tarih ve E:2019/1142, K:2020/580 sayılı kararının özeti:

1219 sayılı Kanun'un Ek 13. ve Geçici 7. maddelerinden söz edilerek,

Davacının 2003 yılında Türk Silahlı Kuvvetlerinde sa lık memuru olarak göreve ba ladı ı, devam eden süreçte 2010 yılında Türk Silahlı Kuvvetleri tarafından düzenlenen kursa katılarak "Röntgen Teknisyenli i" kursunu tamamladı ı ve sa lık teknikeri (röntgen teknikeri) unvanıyla çalı maya ba ladı ı, 669 sayılı KHK uyarınca davacının sa lık memuru (röntgen) kadrosu ile davalı idareye devrinin gerçekleş ti i, davalı idarece davacının mezuniyetinin sa lık memurlu u oldu undan bahisle kadrosunu "sa lık memuru/toplum sa lı ı" olarak de i tirildi i, davacı tarafından unvanının röntgen teknisyenli i olarak de i tirilmesi maksadıyla 16/05/2019 tarihinde davalı idareye ba vuruldu u, anılan ba vurunun dava konusu i lemlerle reddedilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldı ı;

Uyu mazlıkta; davacının, "sa lık memuru" olarak 2003 yılında atandı ı ve hizmet içi e itimler ile e itimlerini tamamlayarak 2010 yılında "sa lık memurlu u" yerine "röntgen teknisyenli i" unvanına geçirildi i (mevzuat de i ikli inden önce), röntgen teknisyeni olarak Türk Silahlı Kuvvetlerinde görev yapmaya devam etti i, 6756 Sayılı Kanun ile 2016/9190 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı sonucunda Sa lık Bakanlı ına atanarak aynı görevi yapmayı sürdürdü ü, atama i lemleri yapılırken özlük hakları ile kadro ve unvanlarının korundu u, davacı için bu durumun kazanılmı hak niteli inde oldu u, daha sonra davacının mezuniyetinin gerekli artı sa lamadı ından bahisle unvanının "toplum sa lı ı" olarak de i tirilmesinin kazanılmı hak ve hukuki güvenlik ilkesi yönünden hukuka aykırı oldu u gerekçesiyle, **dava konusu i lemin iptaline** karar verilmi tir.

zmir Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 26/01/2021 tarih ve E:2020/884, K:2021/112 sayılı kararının özeti:

Her ne kadar Mahkeme kararında, davacının mevzuat de i ikli inden önce (2010 yılında) unvanının röntgen teknisyeni olarak de i ti inden bahisle 1219 sayılı Kanun'un Geçici 7.maddesi uyarınca bu unvana ili kin kazanılmı hakkı bulundu u belirtilmekteyse de, dosyadaki bilgi ve belgelerden davacının bran de i ikli inin 22/11/2011 tarihinde yapıldı ı, ilgili mevzuatın ise bu tarihten önce 26/04/2011 tarihinde yürürlü e girdi inin görüldü ü;

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/112

Karar No : 2021/109

Di er yandan davacının 2010 yılının 12.ayı ile 2011 yılının 9.ayı arasında röntgen teknisyenli i kursuna devam etti i, kurs belgesinin Sa lık Bakanlı ı tarafından "tıbbi görüntüleme teknisyenli i alanındaki i ve i lemleri yapmaya yetkilidir" ibaresiyle imzalandı ı ayrıca davacının Sa lık Bakanlı ına devri yapılırken röntgen teknikeri unvanıyla atandı ı, dolayısıyla röntgen teknikeri olarak çalı ması hususunda davacıda haklı beklenti olu tu unun açık oldu u;

Bu durumda, davacının hukuk güvenli i ilkesi gere i sa lık memuru (röntgen) unvanıyla çalı tırılması gerekti i açık olup, unvanının bu yönde de i tirilmesi istemiyle yaptı ı ba vurunun reddine yönelik dava konusu i lemde hukuka uyarlık, sonucu itibarıyla Mahkeme kararında yasal isabetsizlik bulunmadı ı sonucuna varılarak, **istinaf ba vurusunun belirtilen gerekçeyle reddine kesin olarak karar verilmi tir.**

II- NCELEME VE GEREKÇE:

MADD OLAY:

Uyu mazlıklarda, Sa lık Astsubay Hazırlama Okulundan mezun olarak göreve ba layan davacılar, görev yapmaktayken tarafından çe itli bran larda açılan teorik ve pratik kurs e itimine katılarak, aldıkları e itim sonrasında kendilerine verilen kurs bitirme sertifikaları ile e itimini tamamladıkları bran lardaki teknisyenlik durumuna uygun olarak Türk Silahlı Kuvvetlerinde görev yapmakta iken 6756 sayılı Kanun ile de i tirilerek kabul edilen 669 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 107. maddesi kapsamında Sa lık Bakanlı ına sa lık memuru (anestezi, röntgen, laboratuvar....vs) unvanıyla devredilmi lerdir. Devirden sonra davacıların devir esnasındaki unvan ve bran ının mezuniyetleri ile ilgili olmadı ının tespit edildi inden bahisle unvan ve bran ları sa lık memuru (toplum sa lı ı) olarak de i tirilmi , davacıların bran larının aldıkları e itime uygun olarak anestezi, röntgen, laboratuvar....vs olarak de i tirilmesi talebiyle yaptıkları ba vuruların, idare tarafından reddedilmesi üzerine açılan davalarda aynı konuda verilen farklı nitelikteki kararların kesinle mesi üzerine incelenen aykırılı ın olu tu u görülmü tür.

LG L MEVZUAT :

1-1219 sayılı Tababet ve uabacı San'atlarının Tarzı crasına Dair Kanun:

Ek Madde 13 – (Ek: 6/4/2011-6225/9 md.)

...

g) Anestezi teknisyeni/teknikeri; sa lık meslek liselerinin ve ön lisans seviyesindeki anestezi programlarından mezun; anesteziyoloji ve reanimasyon uzmanı tabibin sorumlulu unda ve yönlendirmesi do rultusunda anestezi i lemlerinin güvenli bir ekilde ba latılması, sürdürülmesi ve sonlandırılması için gerekenleri yapan sa lık teknisyeni/teknikeridir.

...

h) Tıbbi görüntüleme teknisyeni/teknikeri; sa lık meslek liselerinin ve ön lisans seviyesindeki tıbbi görüntüleme programlarından mezun; tıbbi görüntüleme yöntemleri ile görüntü elde eden ve kullanıma hazır hale getiren sa lık teknisyeni/teknikeridir.

Geçici Madde 7 – (Ek: 6/4/2011-6225/11 md.)

Bu maddenin yayımı tarihi itibarıyla, psikolojinin sertifikalı tıbbi uygulamalarında Sağlık Bakanlı ınca belirlenen sürelerde çalı tı ını ve yeterli tecrübeyi kazandı ını belgeleyen psikologlara, Sağlık Bakanlı ınca yapılacak sınavlarda ba arılı olmak kaydıyla çalı tı ı ve tecrübe kazandı ı tıbbi uygulamalarda görev alma yetkisi verilir. Bu yetkinin verilmesine ilkin usul ve esaslar Sağlık Bakanlı ınca belirlenir.

(De i ik ikinci fıkrada: 4/7/2012-6354/ 22 md.) Bu maddenin yürürlü e girdi i tarih itibarıyla;

a) Kalp akci er makinesini kullanarak beden dı ı kan dola ımı i lemini son be yıl içinde en az toplam bir yıl süre ile yaptı ını belgeleyen ve en az lise seviyesinde e itimi bulunanlar,

b) Üniversitelerin perfüzyon teknikerli i bölümünden mezun olanlar (ö renim görmekte olanlar mezun olduklarında),

usul ve esasları Sağlık Bakanlı ınca belirlenen e itimleri alarak açılacak sınavlarda ba arılı olmaları hâlinde, perfüzyonist yetkisiyle çalı abilirler.

3308 sayılı Mesleki E itim Kanunu çerçevesinde eczanede çalı an destek personeli e itimini tamamlamı olanlar eczane teknikeri yetkisiyle çalı abilir.

(De i ik dördüncü fıkrada: 4/7/2012-6354/ 22 md.) Bu maddenin yürürlü e girdi i tarih itibarıyla a ız ve di teknikerli ine ilkin i ve i lemleri son be yıl içinde en az toplam bir yıl süre ile yaptı ını belgeleyen ve en az lise seviyesinde e itimi bulunanlardan, usul ve esasları Sağlık Bakanlı ınca belirlenen e itimleri alarak açılacak sınavlarda ba arılı olanlar, a ız ve di sa lı ı teknikeri yetkisiyle çalı abilir.

Bu maddenin yayımı tarihi itibarıyla elde edilmi olan meslek unvanları ve ilgili alanlarda mesleki e itimlerine ba lamı olanların hakları saklıdır. Bunların görev, yetki ve sorumlulukları Sağlık Bakanlı ınca çıkarılacak yönetmelikle belirlenir.

Bu Kanunun ek 13 üncü maddesinde ve bu maddede öngörülen yönetmelikler bir yıl içerisinde yürürlü e konulur. Bu yönetmelikler yürürlü e girinceye kadar, mevcut ikincil düzenlemelerin bu Kanuna aykırı olmayan hükümlerinin uygulanmasına devam edilir.

Bu Kanunun ek 13 üncü maddesi ile tanımlanan sa lık teknisyeni ve sa lık teknikeri mesleklerinden herhangi birine ait i ve i lemleri, bu maddenin yürürlü e girdi i tarihten önce ilgili mevzuatına göre gerekli e itimleri alarak yürütmekte olanların bu hakları saklıdır.

(De i ik sekizinci fıkrada: 4/7/2012-6354/ 22 md.) Bu madde gere ince Sağlık Bakanlı ınca yapılacak e itimler ve sınavlar en geç 31/12/2012 tarihine kadar yapılır ve bu süre içerisinde ilgililer çalı malarına devam edebilir.

(Ek fıkrada: 4/7/2012-6354/22 md.) Bu fıkranın yürürlü e girdi i tarih itibarıyla en az bir yıldan beri eczanede çalı anlardan 5/6/1986 tarihli ve 3308 sayılı Mesleki E itim Kanunu çerçevesinde eczanede çalı an destek personeli e itimini tamamlamı olanlar ve Sağlık Bakanlı ı tarafından yapılacak düzenlemeye göre e itim alacak olanlar eczane teknikeri yetkisiyle çalı abilir.

Geçici Madde 11-(Ek:2/1/2014-6514/29 md.)

Bu maddenin yürürlü e girdi i tarihten itibaren, sa lık meslek liselerinin hem ire

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/112

Karar No : 2021/109

yardımcılığı, ebe yardımcıları ve sağlık bakım teknisyenliği haricindeki programlarına öğrenci kaydedilmez. Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren 25/2/1954 tarihli ve 6283 sayılı Hem İrelilik Kanununun geçici 3 üncü maddesinin ikinci fıkrası kapsamında sağlık meslek liselerinin hem irelik programına da öğrenci kaydı yapılmaz. Bu tarihe kadar kaydı yapılmış olan öğrenciler eğitimlerini kayıtları yapılan programlarda tamamlarlar ve bitirdikleri programların meslek unvanını kullanırlar. Sağlık meslek liselerinin kapatılan programlarından bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihe kadar mezun olanlar da meslek unvanlarını kullanmaya devam ederler.

2-Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Tedbirler Alınması ve Milli Savunma Üniversitesi Kurulması ile Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabul Edilmesi Hakkında 6756 sayılı Kanun:

Devredilecek personel

MADDE 107-

...

(2) Devredilen personelin atanacağı kadrolar, başka bir illeme gerek kalmaksızın atanmalarının yapıldığı tarih itibarıyla ihdas edilerek 78 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile 190 sayılı Kanun Hükmünde Kararname eki cetvellerin ilgili kurumlara ait bölümlerine eklenmiş sayılır.

3-13/01/1983 tarih ve 17927 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yataklı Tedavi Kurumları İletme Yönetmeliği:

VI – Tıbbi Teknisyenlerin Görev ve Yetkileri :

Madde 136 – Tıbbi teknisyenler sağlık meslek lisesi mezunu olup, branşlarında çalışabilmeleri için gerekli kursları görmüş, bilgi ve beceri kazanmış yardımcı sağlık personeli dir...

4-2576 sayılı Bölge İdare Mahkemeleri, İdare Mahkemeleri ve Vergi Mahkemelerinin Kuruluşu ve Görevleri Hakkında Kanun:

Bölge İdare mahkemesi başkanları kurulu:

Madde 3/C- (Ek: 18/6/2014-6545/6 md.)

...

4. Bölge İdare mahkemesi başkanları kurulunun görevleri şunlardır:

...

c) Benzer olaylarda, bölge İdare mahkemesi dairelerince verilen kesin nitelikteki kararlar arasında veya farklı bölge İdare mahkemeleri dairelerince verilen kesin nitelikteki kararlar arasında aykırılık veya uyumsuzluk bulunması hâlinde; resen veya ilgili bölge İdare mahkemesi dairelerinin ya da istinaf yoluna başvurma hakkı bulunanların bu aykırılığın veya uyumsuzluğın giderilmesini gerekçeli olarak istemeleri üzerine, istemin uygun görülmesi hâlinde kendi görüşlerini de ekleyerek Danıştaydan bu konuda karar verilmesini istemek.

...

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/112

Karar No : 2021/109

5. (De i ik:17/10/2019-7188/7 md.) Dördüncü fıkranın (c) bendine göre yapılacak istemler, konusuna göre dari veya Vergi Dava Daireleri Kuruluna iletilir. İgili dava daireleri kurulunca üç ay içinde karar verilir. Aykırılık veya uyu mazlı ın giderilmesine ili kin olarak bu fıkra uyarınca verilen kararlar kesindir.

HUKUK DE ERLEND RME :

Ba vuruya konu olan kararlar arasındaki aykırılı ı, Sa lık Astsubay Hazırlama Okulundan mezun olarak göreve ba layan davacıların, tarafından çe itli bran lar da açılan teorik ve pratik kurs e itimi sonrasında kendilerine verilen kurs bitirme sertifikaları ile devredildikleri Sa lık Bakanlığı na ba lı hastanelerde, e itimini aldıkları teknisyenlik bran nda çalı ıp çalı amayacakları hususu olu turmaktadır.

Uyu mazlıklarda, davacılar 926 sayılı Türk Silahlı Kuvvetleri Personel Kanunu'nun 4861 sayılı Kanun'un 2. maddesiyle de i tirilmeden önceki haliyle, Sa lık Meslek Lisesine muadil olan Sa lık Astsubay Hazırlama Okulundan mezun olmu lar, sa lık astsubayı olarak görev yapmaktayken sicil durumuna göre seçilerek, tarafından çe itli bran lar da (anestezi, röntgen, laboratuvar...) açılan teorik ve pratik e itimlerden olu an "Teknisyen Astsubay Kursu"na katılarak, aldıkları e itim sonrasında kurs bitirme sertifikaları almaya hak kazanmı lar dır. Bu sertifikalar, Sa lık Bakanlığı nca da, "1219 sayılı Kanun'un Geçici 7. maddesi uyarınca (anestezi teknisyenli i/tıbbi görüntüleme teknisyenli i/laboratuvar teknisyenli i) alanındaki i ve i lemleri yapmaya yetkilidir" ibaresiyle onaylanmı tır.

6756 sayılı Kanun ile de i tirilerek kabul edilen 669 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 107. maddesi kapsamında Sa lık Bakanlığı na sa lık memuru (anestezi, röntgen, laboratuvar....vs) unvanıyla devirleri yapılan personelin atamalarının, 1219 sayılı Kanun'un Ek 13. ve Geçici 7. maddelerine uygun yapı lıp yapı lmadı ı hususunda davalı idarece sorulan görü üzerine, Devlet Personel Ba kanlı ınca, "...sa lık teknisyeni ve teknikeri unvanlarının, görev yapılan alana göre adlandırılarak (anestezi teknisyeni/teknikeri gibi) teknisyen unvanları için sa lık meslek lisesi mezuniyeti artı, tekniker unvanı için ise önlisans seviyesindeki programlardan mezuniyet artı belirlendi i, dolayısıyla astsubay hazırlama ve sınıf okullarının ortaö retim düzeyinde olması ve hizmet içi kursların ö renim niteli ini de i tirici etkisi bulunmaması sebebiyle, Sa lık Bakanlığı na devredilen personelin "sa lık teknikeri" kadrosuna atanmalarının hukuken mümkün olmadı ının belirtilmesi üzerine, davalı idarece, Devlet Personel Ba kanlı ı görü yazısı uyarınca, davacıların özlük dosyalarının incelenmesi neticesinde devir esnasında unvan ve bran ının mezuniyeti ile ilgili olmadı ının tespit edildi inden bahisle unvan ve bran lar ı "sa lık memuru (toplum sa lı ı)" olarak de i tirilmi tir.

Davalı idarece dava konusu i lemlere dayanak olarak gösterilen görü yazısında, ön lisans mezuniyetini gerektiren "tekniker" kadrosuna atanmalarının hukuken mümkün olmadı ı belirtilen personelin "sa lık memuru (anestezi/röntgen/laboratuvar)" bran ıyla atanıp atanamayaca ı ile ilgili herhangi bir de erlendirme yapı lmadı ı görülmü tür.

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU

Esas No : 2021/112

Karar No : 2021/109

Di er taraftan, davacıların bitirmi oldukları Sa lık Astsubay Hazırlama ve Sınıf Okullarının, sa lık meslek lisesine muadil oldu u ve mezuniyetlerine istinaden "sa lık memuru" unvanını kullanabildikleri (ki bu husus Sa lık Bakanlı ı onaylı diplomasında da mevcuttur), açık olup, 17/08/2016 tarih ve 29804 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 2016/9109 sayılı ve Asker Hastanelerinin Devrine li kin Bakanlar Kurulu Kararı'nın eki 3 sayılı listede de, bran lara ili kin bir belirlemenin yapılmadı ı görülmekteyse de, 669 sayılı KHK'nın 107. maddesindeki devredilen personelin atanaca ı kadroların ba ka bir i leme gerek kalmaksızın atama i leminin yapıldı ı tarih itibarıyla ihdas edilerek 78 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile 190 sayılı Kanun Hükmünde Kararname eki cetvellerin ilgili kurumlara ait bölümlerine eklenmi sayılaca ı hükmü mevcuttur.

Bu itibarla, Yataklı Tedavi Kurumları letme Yönetmeli i'nin 136. maddesindeki, tıbbi teknisyenlerin, sa lık meslek lisesi mezunu olup, bran larında çalı abilmeleri için gerekli kursları görmü , bilgi ve beceri kazanmı sa lık personeli olarak tanımlandı ı hususu ile 1219 sayılı Kanun'un Geçici 7. maddesinin 5. fıkrasındaki, bu maddenin yayımı tarihi itibarıyla elde edilmi olan meslek unvanları ve ilgili alanlarda mesleki e itimlerine ba lamı olanların haklarının saklı oldu u ve 7. fıkrasındaki, bu Kanun'un ek 13. maddesi ile tanımlanan sa lık teknisyeni ve sa lık teknikeri mesleklerinden herhangi birine ait i ve i lemleri, bu maddenin yürürlü e girdi i tarihten önce ilgili mevzuatına göre gerekli e itimleri alarak yürütmekte olanların bu haklarının saklı oldu u yolundaki hükümler kar ısında, sa lık astsubayı olarak görev yapmakta iken, sicil durumuna göre seçilen ve belirli bran larda (anestezi, röntgen, laboratuvar...) "Teknisyen Astsubay Kursu" verilmek suretiyle, astsubay statüsünde "sa lık teknisyeni" olarak istihdam edilen ve sertifika belgesi Sa lık Bakanlı ınca "1219 sayılı Kanun'un Geçici 7. maddesi uyarınca (anestezi teknisyenli i/tıbbi görüntüleme teknisyenli i/laboratuvar teknisyenli i) alanındaki i ve i lemleri yapmaya yetkilidir" ibaresiyle tescil edilerek kayıt altına alınan davacıların, devir esnasında bran ına uygun olarak "sa lık memuru (anetezi/röntgen/laboratuvar....)" kadrosuna yapılan atamalarının, daha sonra anılan teknisyenlik bran ına dair herhangi bir diploma bulunmadı ı ve konuyla ilgili olmayan Devlet Personel Ba kanlı ının görü yazısına istinaden iptal edilerek, i ve görev tanımları ile sorumlulukları birbirinden farklı olan, "sa lık memuru (toplum sa lı ı)" olarak de i tirilmesi i leminde hukuka uyarlık bulunmadı ı sonucuna varılmaktadır.

III- SONUÇ :

Açıklanan nedenlerle; Bölge dare Mahkemesi kararları arasındaki aykırılı ın, yukarıda belirtilen gerekçe ile dava konusu i lemin iptali do rultusunda giderilmesine kesin olarak, 02/12/2021 tarihinde oyçoklu u ile karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye

Üye

Üye

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER
KURULU
Esas No : 2021/112
Karar No : 2021/109

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

KAR IOY

X- Aykırılı ın, davanın reddi yolundaki stanbul Bölge dare Mahkemesi 1. dari Dava Dairesinin 06/07/2021 tarih ve E:2021/714, K:2021/1204 sayılı kararı do rultusunda giderilmesi gerekti i oyuyla, karara katılmıyoruz.

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye