

İ.C.
VAN
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/1535

HUKUK MÜŞAVİRLİĞİ

Tarih: 2010/03/24

Sayı:

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : HALUK ÇELEBİ

VEKİLİ : Av. ÖZTÜRK TÜRKDOĞAN

Necatibey Caddesi No. 82/13 - Kızılay/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : SAĞLIK BAKANLIĞI - ANKARA

İSTEMİN ÖZETİ : Bitlis İl, Tatvan Devlet Hastanesi'nde sözleşmeli röntgen teknisyeni olarak görev yapan davacının, Sağlık Bakanlığı Tedavi Hizmetleri Genel Müdürlüğü'nün 12.02.2010 sayılı yazısı uyarınca günlük mesai süresinin 7 saat olarak uygulanmasına yönelik Bitlis İl Sağlık Müdürlüğü'nün 02.03.2010 tarih ve 2459 sayılı işleminin; dayanak Yasa maddesinin Anayasaya aykırı olduğu, Sağlık Bakanlığı tarafından bu konuda yönetmelik çıkarılmadan genel bir yazı ile çalışma süresinin belirlenemeyeceği, uygulamanın Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesine ve ILO'nun 115 sayılı sözleşmesine açıkça aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Savunma verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Van İ. İdare Mahkemesi'nin, dava dosyası incelendikten sonra, davacı tarafın yürütmenin durdurulması istemi hakkında işin gereği görüşüldü görüşüldü.

Davacı tarafından 5947 sayılı Kanunun 9. Maddesi ile 3153 sayılı Kanuna eklenen Ek 1. maddesinin Anayasaya aykırı olduğu iddiasında bulunulmuşsa da Anayasa Mahkemesi'nin 16.07.2010 gün ve E:2010/29, K: 2010/90 sayılı kararıyla söz konusu Yasa maddesinin iptali istemi reddedildiğinden işin esasına geçildi.

Dava, Bitlis İl, Tatvan Devlet Hastanesi'nde sözleşmeli röntgen teknisyeni olarak görev yapan davacının, Sağlık Bakanlığı Tedavi Hizmetleri Genel Müdürlüğü'nün 12.02.2010 sayılı yazısı uyarınca günlük mesai süresinin 7 saat olarak uygulanmasına yönelik Bitlis İl Sağlık Müdürlüğü'nün 02.03.2010 tarih ve 2459 sayılı işleminin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

5947 sayılı Kanun'un 9. maddesi ile 3153 sayılı Radyoloji, Radyasyon ve Elektrikle Tedavi ve Diğer Fizyoterapi Müesseseleri Hakkında Kanuna eklenen Ek 1. maddede: İyonlaştırıcı radyasyonla teşhis, tedavi veya araştırmanın yapıldığı yerler ile bu iş veya işlemlerde çalışan personelin haftalık çalışma süresinin 35 saat olduğu, bu süre içerisinde, Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikte belirtilen radyasyon dozu limitlerinin de ayrıca dikkate alınacağı, doz limitlerinin aşılması için alınması gereken tedbirler ile asıldığı takdirde izinde geçirilecek sürelerin ve alınacak diğer tedbirlerin Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikle belirleneceği, hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının Bitlis İl, Tatvan Devlet Hastanesi'nde 4924 sayılı Yasa uyarınca sözleşmeli röntgen teknisyeni olarak görev yaptığı, 30.01.2010 tarih ve 27478 sayılı Resmî Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 5947 sayılı Kanun'un 9. maddesi ile 3153 sayılı Kanuna eklenen Ek 1. maddesi uyarınca İyonlaştırıcı radyasyonla teşhis, tedavi veya araştırmanın yapıldığı yerler ile bu iş veya işlemlerde çalışan personelin haftalık çalışma süresinin 35 saat olduğundan bahisle radyoloji çalışma saatlerinin günlük 7

T.C.
VAN
.. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/1535

suat olarak uygulanması gerektiğine dair 12.02.2010 tarih ve 6145 sayılı Sağlık Bakanlığı Tedavi Hizmetleri Genel Müdürlüğü yazısının bütün kamu sağlık kurum ve kuruluşlarına duyurulmak üzere il sağlık müdürlüklerine bildirildiği, Bitlis İl Sağlık Müdürlüğü'nün 02.03.2010 gün ve 2459 sayılı işlemi ile radyoloji kaynakları ile çalışan sağlık personelinin çalışma saatlerinin günlük 7 saate göre düzenlendiği, davacının görev yaptığı Tatvan Devlet Hastanesince davacıya yapılan ödemelerin günlük 7 saat mesai süresi esas alınarak ödeneceği konusunda bilgi verilmesi üzerine bakılan davama açıldığı anlaşılmaktadır.

Radyoaktif yöntemler kullanılmak suretiyle sağlık hizmeti sunan sağlık personeli, kullanılan yöntemlerden kaynaklı olarak ve bu yöntemlerin sağlığı bozucu etkileri nedeniyle, öteki sağlık personelinin farklı çalışma koşullarına tabi kılınmıştır. Radyasyona maruz kalan personel için farklı çalışma koşulları belirlenmesindeki temel amaç, bu kişilerin maruz kaldığı radyasyon etkisinin minimum düzeye düşürülmesi suretiyle sağlıklarının korunmasıdır. Yasakoyucu bu amaçla bazı yasalarda birçok düzenlemeler getirmiştir. Getirilen bu düzenlemelere göre, iyonlaştırıcı teşhis, tedavi veya araştırmanın yapıldığı yerler ile bu iş ve işlemlerde çalışan personele; diğer çalışanlara göre daha az çalışma süresi, çalışma süresi içinde doz limitlerinin aşılması halinde izin hakkı, her yıl yıllık izinlerine ilaveten bir aylık sağlık izni hakkı (657 sayılı DMK m.103) ve çalıştığı her 360 gün için 90 gün fiili hizmet süresi zammı hakkı (5510 sayılı SGK m. 40) verilmiştir.

Dava konusu işlemin tesis edilmesine dayanak 5947 sayılı Yasanın 9. maddesindeki düzenleme, iyonlaştırıcı radyasyonla teşhis, tedavi veya araştırmanın yapıldığı yerler ile bu iş veya işlemlerde çalışan personelin haftalık çalışma süresinin 35 saat olduğunu belirten bir kuraldır. Maddede, 35 saat olarak belirtilen süre, haftalık yapılacak azami çalışmanın ne kadar olacağını göstermektedir. Maddenin ikinci fıkrasında ise Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikte belirtilen radyasyon dozu limitlerinin çalışılacak sürenin belirlenmesinde ayrıca dikkate alınacağı, dolayısıyla çıkarılacak yönetmelikte belirtilen doz limitlerinin aşılması durumunda haftalık çalışma süresinin 35 saatin altına düşebileceği anlaşılmaktadır.

Uyumsuzluk konusu olayda; 5947 sayılı Yasanın yürürlüğe girmesi üzerine, yasa maddesinde azami olarak öngörülen haftalık 35 saat (günlük 7 saat) çalışma süresinin doğrudan uygulamaya konulduğu, yasa maddesinin 2. fıkrasında yer alan Sağlık Bakanlığınca çıkarılacak yönetmelikte belirtilen radyasyon dozu limitlerinin çalışılacak sürenin belirlenmesinde ayrıca dikkate alınacağı hükmünün göz önünde bulundurulmadığı anlaşılmaktadır.

Bu duruma göre; idarece söz konusu Yasa maddesinin 2. fıkrasında yer alan hüküm dikkate alınmayarak doğrudan genel bir yazı ile azami çalışma süresi olarak belirtilen haftalık 35 saate göre çalışma saatlerinin uygulamaya konulmasında hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Van Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere, 28/12/2010 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
İSHAK SAĞIR
37842

Üye
YASEMİN GÜL
101120

Üye
HÜSEYİN BABAĞLU
118417