



SAYI : 18745356-101.07.04-E.6187
BAŞVURU NO : 2016/5392
KARAR TARİHİ : 09/06/2017

TAVSİYE KARARI

BAŞVURAN

:

BAŞVURAN VEKİLİ / TEMSİLCİSİ

: -

BAŞVURUYA KONU İDARE

: Ankara Yıldırım Beyazıt Üniversitesi
Rektörlüğü

BAŞVURUNUN KONUSU

: Başvuranın Üniversitenin sağlık
araştırma ve uygulama merkezinde
görevlendirilme talebi hakkındadır.

BAŞVURU TARİHİ

: 14.12.2016

I. BAŞVURANIN İDDİA VE TALEPLERİ

1. Başvuran, Ankara Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Tıp Fakültesi Genel Cerrahi Anabilim Dalında açılan Doçentlik kadrosuna başvurduğunu ancak söz konusu kadroya başka bir doçentin atanması sonrasında konuyu yargıya taşıdığını ve yürütmeyi durdurma kararı verildiğini, mahkeme kararı sonrası ataması yapılan diğer adayın atamasının iptal edildiği ve yazılı başvurusu üzerine 21/06/2016 tarihinde Genel Cerrahi Anabilim Dalına atamasının yapıldığını ancak tarafına herhangi bir görevlendirmenin yapılmadığını, 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu gereğince Üniversitenin sağlık araştırma ve uygulama merkezinde görevlendirme yapılması gerekirken yapılmadığını ve döner sermaye ödemesinden de yoksun bırakıldığını belirterek adı geçen Üniversitenin sağlık araştırma ve uygulama merkezinde görevlendirilmeyi talep etmektedir.

II. İDARENİN BAŞVURUYA İLİŞKİN AÇIKLAMALARI

2. Başvuruya konu iddialar hakkında bilgi-belge talebimize istinaden Ankara Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Rektörlüğünün 23/02/2017 tarihli ve 1354/1745 sayılı ile 26/04/2017 tarihli ve 3018/3759 sayılı cevabi yazıları ve eklerinde özetle;

2.1. Başvuranın Kurumumuza yaptığı başvurusuna ilişkin Gönderme Kararına istinaden verilen cevabi yazıda, 16/05/2015 tarihli ve 29002 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak ilan edilen Tıp Fakültesi Cerrahi Tıp Bilimleri Bölümü Genel Cerrahi Anabilim Dalı

Doçent kadrosuna ilişkin başvurusu ve Ankara 8. İdare Mahkemesinin yürütmeyi durdurma kararı gereğince atamasının yapıldığı ve 21/06/2016 tarihinde göreve başladığı,

2.2. 16/05/2014 tarihli Resmi Gazetede yayımlanan ilanda da Ankara Valiliği ile Üniversite arasında imzalanan Birlikte Kullanım ve İşbirliği Protokolü kapsamında “Ankara Atatürk Eğitim ve Araştırma Hastanesi veya Yenimahalle Eğitim ve Araştırma Hastanesinde görevlendirilecektir.” ibaresinin bulunmadığı, aynı kadroya başvuran ve Üniversite Tıp Fakültesi Cerrahi Tıp Bilimleri Bölümü Genel Cerrahi Anabilim Dalına Doçent olarak ataması yapılarak görev yapmakta iken 09/05/2016 tarihi itibarıyla mahkeme kararı ile ilişkisi kesilen Doç. Dr. A. H. D’nin Sağlık Bakanlığı tarafından Yenimahalle Eğitim ve Araştırma Hastanesi’ne atanması nedeniyle söz konusu hastanede de personel ihtiyacının ortadan kalktığı,

2.3. Üniversite Tıp Fakültesi Genel Cerrahi Anabilim Dalında bulunan öğretim üyelerinden birisinin haftanın üç günü Sağlık Bakanlığına bağlı başka bir hastanede görevli, diğerinin de tam süreli olarak Sağlık Bakanlığına bağlı başka bir hastanede görevli olduğu ve Birlikte Kullanım Protokolü kapsamında Üniversite ile ilgili Genel Sekreterlik ve Hastane Yöneticiliği ile karşılıklı ihtiyaç, zorunluluk, hastane imkanları göz önüne alınarak afilyasyonların yapıldığı ve ihtiyaç olmadığı için ilgilinin görevlendirmesinin yapılmadığı,

2.4. Birlikte Kullanım Protokolü kapsamında Üniversite ile ilgili Genel Sekreterlik ve Hastane Yöneticiliği ile karşılıklı ihtiyaç, zorunluluk, hastane imkanları göz önüne alınarak görevlendirmeler yapılmakla birlikte başvuranın bahse konu görevlendirilmesinin yapılamayarak 2019-2023 dönemi Stratejik Plan Hazırlama Ekibinde görevlendirildiği, 2019-2023 Dönemi Stratejik Plan Hazırlama

Ekibinin belirlenmesine ilişkin 22/03/2017 tarihli ve 44 sayılı görevlendirme yazısının sunulduğu;

2.5. İlgilinin döner sermaye ödemesinden faydalanmadığı;

2.6. Tıp Fakültesi Cerrahi Tıp Bilimleri Bölümü Genel Cerrahi Anabilim Dalında öğretim görevlisi olup Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezlerinde görev almayan Öğretim Üyesinin bulunmadığı, ancak Tıp Fakültesi Dahili Tıp Bilimleri Bölümü İç Hastalıkları Anabilim Dalında ve Öğretim Üyesi Yetiştirme Programı (ÖYP) kapsamında Fakültede görev yapan Araştırma Görevlileri ve ÖYP dışında Temel Tıp Bilimleri Bölümünde görev yapan Araştırma Görevlilerinin de Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezlerine görevlendirmelerinin bulunmadığı,

2.7. Sağlık Bakanlığı tarafından Yenimahalle Eğitim ve Araştırma Hastanesine ataması yapılan Doç. Dr. A. H. D.’nin göreve başlamasından sonra personel ihtiyacı olup olmadığı ile ilgili herhangi bir yazışmanın yapılmadığı

Belirtilmiş olup, söz konusu başvuruya ilişkin bilgi ve belgeler ek olarak Kurumumuza gönderilmiştir.

III. İLGİLİ MEVZUAT

3. 18/10/1982 tarihli ve 2709 sayılı T.C. Anayasasının “Dilekçe, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkı” başlıklı 74 üncü maddesinin üçüncü ve dördüncü fıkralarında, “Herkes, bilgi edinme ve kamu denetçisine başvurma hakkına sahiptir. Türkiye Büyük Millet Meclisi Başkanlığına bağlı olarak kurulan Kamu Denetçiliği Kurumu idarenin işleyişiyle ilgili şikâyetleri inceler.” hükmü amirdir.

4. 14/6/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun "Kurumun Görevi" başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasında, *"Kurum, idarenin işleyişiyle ilgili şikâyet üzerine, idarenin her türlü eylem ve işlemleri ile tutum ve davranışlarını; insan haklarına dayalı adalet anlayışı içinde, hukuka ve hakkaniyete uygunluk yönlerinden incelemek, araştırmak ve idareye önerilerde bulunmakla görevlidir."* hükmüne yer verilmiştir.

5. 4/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununun

5.1. "Tanımlar" başlıklı 3 üncü maddesinin birinci fıkrasında, *"Bu Kanunda geçen kavram ve terimlerin tanımları aşağıda belirtilmiştir..."*

l) *Öğretim Elemanları: Yükseköğretim kurumlarında görevli öğretim üyeleri, öğretim görevlileri, okutmanlar ile öğretim yardımcılarıdır.*

m) *Öğretim Üyeleri: Yükseköğretim kurumlarında görevli profesör, doçent ve yardımcı doçentlerdir."*;

5.2. "Rektör" başlıklı 13 üncü maddesinde, *"b) Görev, yetki ve sorumlulukları:..."*

(4) Gerekli gördüğü hallerde üniversiteyi oluşturan kuruluş ve birimlerde görevli öğretim elemanlarının ve diğer personelin görev yerlerini değiştirmek veya bunlara yeni görevler vermek,"

5.3. "Öğretim üyelerinin görevleri" başlıklı 22 nci maddesinde, *"a. Yükseköğretim kurumlarında ve bu kanundaki amaç ve ilkelere uygun biçimde önlisans, lisans ve lisansüstü düzeylerde eğitim öğretim ve uygulamalı çalışmalar yapmak ve yaptırmak, proje hazırlıklarını ve seminerleri yönetmek,*

b. Yükseköğretim kurumlarında, bilimsel araştırmalar ve yayımlar yapmak,

c. İlgili birim başkanlığınca düzenlenecek programa göre, belirli günlerde öğrencileri kabul ederek, onlara gerekli konularda yardım etmek, bu kanundaki amaç ve ana ilkeler doğrultusunda yol göstermek ve rehberlik etmek,

d. Yetkili organlarca verilecek görevleri yerine getirmek,

e. Bu kanunla verilen diğer görevleri yapmaktır." düzenlemeleri yer almaktadır.

6. 7/5/1987 tarihli ve 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanununun ek 9 uncu maddesinin birinci fıkrasında, *"Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumuna bağlı sağlık tesisleri ile üniversitelerin tıp ve diş hekimliği alanında lisans ve uzmanlık eğitimi veren kurumları; eğitim, araştırma ve sağlık hizmeti sunumu için insan gücü, mali kaynak, fiziki donanım, bina, tıbbi cihaz ve diğer kaynakları karşılıklı olarak aşağıdaki usul ve esaslara göre birlikte kullanabilir. Ancak, büyükşehir olan iller dışındaki illerde eğitim ve araştırma hizmetleri, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren Sağlık Bakanlığı eğitim ve araştırma hastanesi veya üniversite sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinden yalnızca biri tarafından verilebilir. Bu illerde Bakanlık ve bağlı kuruluşları ile üniversiteler, tıp lisans eğitimi ve/veya tıpta uzmanlık eğitimi için ortak kullanım ve işbirliği yapar."*; **altıncı fıkrasında,** *"2547 sayılı Kanunun 58 inci maddesinin (c) fıkrasının (1) numaralı bendinde sayılan ve ilgili fakültenin temel tıp bilimlerinde görev yapan öğretim üyesi, öğretim görevlisi ve araştırma görevlisi ile birlikte kullanımdaki sağlık tesislerinde fiilen görev yapan personele, üniversite personeli için 4/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununun 58 inci maddesinde öngörülen ek ödeme matrahı ve tavan ek ödeme oranları, Bakanlık ve bağlı kuruluşları personeli için ise 4/1/1961 tarihli ve 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanunun 5 inci maddesinde öngörülen ek ödeme matrahı ve tavan ek ödeme oranları esas alınarak Bakanlığın tabii olduğu ek ödeme mevzuatı doğrultusunda ek ödeme yapılır."* hükümlerine yer verilmiştir.

7. 16/06/2016 tarihli ve 29744 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarına Ait Sağlık Tesisleri ve Üniversitelere Ait İlgili Birimlerin Birlikte Kullanımı ve İşbirliği Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin

7.1. “Uygulama ve plânlama usul ve esasları” başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasında, “e) İşbirliği ve birlikte kullanımda insan gücü ve diğer tüm kaynakların kullanımı vali ile rektör veya yetki verecekleri kişiler tarafından, ihtiyaçlar ve iş yükü dikkate alınarak ilgili mevzuat hükümleri çerçevesinde belirlenir.

f) Birlikte kullanım ile işletilen sağlık tesisleri, hizmet ve personel kadroları bakımından Bakanlık için eğitim ve araştırma hastanesi, üniversite için ise sağlık uygulama ve araştırma merkezi olarak kabul edilir...

ğ) Birlikte kullanılan tesislerde, öğretim elemanı ve uzman/uzman tabip kadroları ihtiyacı Bakanlıkça yapılan planlamalara uygun olarak YÖK tarafından belirlenen kriterler de dikkate alınmak suretiyle dekan ve hastane yöneticisi tarafından birlikte belirlenir. Öğretim elemanı ve uzman/uzman tabip kadroları protokol hazırlanması sırasında belirlenebilir ve gerektiğinde güncellenebilir.”;

7.2. “Mali hususlar” başlıklı 9 uncu maddesinde, “(2) Ek Ödeme Yönetmeliğinin uygulanmasında üniversite personeli için 2547 sayılı Kanununun 58 inci maddesinde öngörülen ek ödeme matrahı ve tavan ek ödeme oranları, Bakanlık personeli için ise 4/1/1961 tarihli ve 209 sayılı Kanununun 5 inci maddesinde öngörülen ek ödeme matrahı ve tavan ek ödeme oranları dikkate alınır.” hükümleri düzenlenmiştir.

8. 18/02/2015 tarihinde imzalanan Ankara Valiliği ile Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Rektörlüğü Arasında Yenimahalle Devlet Hastanesinin Birlikte Kullanımına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Protokolün

8.1. “Kapsam” başlıklı 2 nci maddesinde, “(1) Bu Protokol;

a) Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Tıp Fakültesinin ilgili birimlerini, gerektiğinde üniversitenin sağlıkla ilgili birimlerini ve birlikte kullanımına karar verilen Ankara 3. Bölge Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliği bünyesinde faaliyet gösteren Yenimahalle Devlet Hastanesi ile bağlı birimlerini ve ek sağlık tesisleri ile buralarda görev yapan personeli,...

ç) Teorik ve uygulamalı eğitim faaliyetlerinin yürütülmesi ve doğrudan sağlık hizmeti üretilebilmesi için öğretim elemanlarının, uzmanların ve başasistanların ilgili mevzuat çerçevesinde görevlendirmelerini,

d)İlgili mevzuat hükümleri çerçevesinde döner sermaye gelirlerinden personele yapılacak ek ödemelere ilişkin esasları kapsar.”;

8.2. “Yönetim, organizasyon ve planlama esasları” başlıklı 6 ncı maddesinde, “(2)Birlikte kullanım ile işletilen sağlık tesisleri, hizmet ve personel kadroları bakımından Bakanlık için eğitim ve araştırma hastanesi, üniversite için ise sağlık uygulama ve araştırma merkezi olarak kabul edilir.

(3) Birlikte kullanılan sağlık tesislerinde, öğretim elemanı ve uzman kadrosu ihtiyacı Bakanlıkça yapılan planlamalara uygun olarak YÖK tarafından belirlenen kriterler de dikkate alınmak suretiyle dekan ve yönetici tarafından Genel Sekreterlik ve Rektörlüğün görüş onayına sunulur.

(4)Tıp Fakültesi Temel Tıp Bilimleri Anabilim Dalları ve öğretim üyesi nitelik ve sayısı ile Sağlık Bakanlığı ve bağlı kuruluşları tabip sayıları dahil olmak üzere birlikte kullanılan sağlık tesisinde görevlendirilen personelin unvan ve sayılarını gösterir personel cetveli protokol ekine konulmuş olup bu cetvel protokolün parçasıdır. Bu cetvel yılda bir defa dekan ve yöneticinin talebi ile güncellenir.

Ancak mevcut kadrolardan ayrılmalarda olması durumunda eğitim ve sağlık hizmetinin aksamaması amacıyla boşalan kadrolara yeni atama/görevlendirme yapılabilir. Birlikte kullanılan sağlık tesisinde yeni personel görevlendirilmesi yapılmak istenmesi halinde ve belirlenen insan gücünün nitelik ve sayısında yapılması öngörülen her türlü ilave veya değişikliklerde protokol eki cetveller Vali ve Rektörün mutabakatıyla yeniden protokol imzalanmasına gerek olmaksızın güncellenecek ve imza altına alınacaktır...

(6) Sağlık, eğitim ve araştırma hizmetlerinin devamı için birlikte kullanılan sağlık tesisinde aşağıda belirtilen üniversite personeli çalışır.

a) Tıp Fakültesi öğretim elemanları ve asistanlar,”;

8.3. “Mali hususlar” başlıklı 11 inci maddesinde, “(4) Sağlık tesisinde Vali ve Rektör onayıyla görevlendirilen ve bu protokolün 6 ncı maddesinin altıncı fıkrasının (a) ve (b) bendinde sıralanan personelin performans davalı ek ödemelerinde kadroları dikkate alınarak, üniversite personeli için; 4/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununun 58 inci maddesinde öngörülen ek ödeme matrahı ve tavan ek ödeme oranları, Bakanlık ve bağlı kuruluşları personeli için ise 4/1/1961 tarihli ve 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağlı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanunun 5 inci maddesinde öngörülen ek ödeme matrahı ve tavan ek ödeme oranları esas alınarak Ek Ödeme Yönetmeliği hükümleri uyarınca ek ödeme yapılır.” düzenlemeleri yer almaktadır.

9. 18/02/2015 tarihinde imzalanan Ankara Valiliği ile Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Rektörlüğü Arasında Ankara Atatürk Eğitim Araştırma Hastanesinin Birlikte Kullanımına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Protokolün

9.1. “Kapsam” başlıklı 2 nci maddesinde, “(1) Bu Protokol;

a) Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Tıp Fakültesinin ilgili birimlerini, gerektiğinde üniversitenin sağlıkla ilgili birimlerini ve birlikte kullanımına karar verilen Ankara 3. Bölge Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliği bünyesinde faaliyet gösteren Ankara Atatürk Eğitim ve Araştırma Hastanesi ile bağlı birimlerini ve ek sağlık tesisleri ile buralarda görev yapan personeli,..

ç) Teorik ve uygulamalı eğitim faaliyetlerinin yürütülmesi ve doğrudan sağlık hizmeti üretilebilmesi için öğretim elemanlarının, uzmanların ve başasistanların ilgili mevzuat çerçevesinde görevlendirmelerini,

d) İlgili mevzuat hükümleri çerçevesinde döner sermaye gelirlerinden personele yapılacak ek ödemelere ilişkin esasları kapsar.”;

9.2. “Yönetim, organizasyon ve planlama esasları” başlıklı 6 ncı maddesinde, “(2) Birlikte kullanım ile işletilen sağlık tesisleri, hizmet ve personel kadroları bakımından Bakanlık için eğitim ve araştırma hastanesi, üniversite için ise sağlık uygulama ve araştırma merkezi olarak kabul edilir.

(3) Birlikte kullanılan sağlık tesislerinde, öğretim elemanı ve uzman kadrosu ihtiyacı Bakanlıkça yapılan planlamalara uygun olarak YÖK tarafından belirlenen kriterler de dikkate alınmak suretiyle dekan ve yönetici tarafından Genel Sekreterlik ve Rektörlüğün görüş onayına sunulur.

(4) Tıp Fakültesi Temel Tıp Bilimleri Anabilim Dallar ve öğretim üyesi nitelik ve sayısı ile Sağlık Bakanlığı ve bağlı kuruluşları tabip sayıları dahil olmak üzere birlikte kullanılan sağlık tesisinde görevlendirilen personelin unvan ve sayılarını gösterir personel cetveli protokol ekine konulmuş olup bu cetvel protokolün parçasıdır. Bu cetvel yılda bir defa dekan ve yöneticinin talebi ile güncellenir. Ancak mevcut kadrolardan ayrılmalar olması durumunda eğitim ve sağlık hizmetinin aksamaması amacıyla boşalan kadrolara yeni atama/görevlendirme yapılabilir. Birlikte kullanılan sağlık tesisinde yeni personel görevlendirilmesi yapılmak istenmesi halinde ve belirlenen insan gücünün nitelik ve sayısında yapılması öngörülen her türlü ilave veya değişikliklerde protokol eki cetveller Vali ve Rektörün mutabakatıyla yeniden protokol imzalanmasına gerek olmaksızın güncellenecek ve imza altına alınacaktır. ...

(6) Sağlık, eğitim ve araştırma hizmetlerinin devamı için birlikte kullanılan sağlık tesisinde aşağıda belirtilen üniversite personeli çalışır.

a) Tıp Fakültesi öğretim elemanları ve asistanlar,”;

9.3. “Mali hususlar” başlıklı 11 inci maddesinde, “(3) Sağlık tesisinde Vali ve Rektör onayıyla görevlendirilen ve bu protokolün 6 ncı maddesinin altıncı fıkrasının (a) ve (b) bendinde sıralanan personelin performans dayalı ek ödemelerinde kadroları dikkate alınarak, üniversite personeli için; 4/11/1981 tarihli ve 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununun 58 inci maddesinde öngörülen ek ödeme

matrahı ve tavan ek ödeme oranları, Bakanlık ve bağı kuruluşları personeli için ise 4/1/1961 tarihli ve 209 sayılı Sağlık Bakanlığına Bağı Sağlık Kurumları ile Esenlendirme (Rehabilitasyon) Tesislerine Verilecek Döner Sermaye Hakkında Kanunun 5 inci maddesinde öngörülen ek ödeme matrahı ve tavan ek ödeme oranları esas alınarak Ek Ödeme Yönetmeliğı hükümleri uyarınca ek ödeme yapılır.” hükümlerine yer verilmiştir.

10. 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmî Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliğı Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğın “Tavsiye kararı” başlıklı 32 nci maddesinde, “İnceleme ve araştırma sonucunda şikâyetin yerinde olduğı kanaatine varılması hâlinde tavsiye kararı verilir. Kararda idare hakkında aşağıdaki tavsiyelerden bir veya birkaçına yer verilir:

d) İşlemin geri alınması, kaldırılması, değıştirilmesi veya düzeltilmesi.” hükmü yer almaktadır.

11. 16/05/2014 tarihli ve 29002 sayılı Resmî Gazetede yayımlanan Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Rektörlüğünün ilanında, “1. Üniversitemiz Akademik Birimlerine, 2547 Sayılı Kanun’un ilgili maddeleri doğrultusunda öğretim üyesi (Yardımcı Doçent, Doçent, Profesör) alınacaktır.” açıklamasına yer verilmiştir.

IV. KAMU DENETÇİSİ MUSTAFA ÖZYAR’IN KAMU BAŞDENETÇİSİ’NE ÖNERİSİ

12. Kamu Denetçisi tarafından yapılan inceleme ve araştırma neticesinde; 2547 sayılı Kanuna göre istihdam edilmek üzere öğretim üyesi olarak göreve başlatılan ilgili Üniversitenin sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinde görevlendirilmemesine ilişkin kullanılan takdir yetkisinin, Stratejik Plan Hazırlama Ekibindeki görevi ile Sağlık Bakanlığı ve Bağı Kuruluşlarına Ait Sağlık Tesisleri ve Üniversitelere Ait İlgili Birimlerin Birlikte Kullanımı ve İşbirliğı Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğın 5 inci maddesinin birinci fıkrasının (e) ve (ğ) betlerinde yer alan hükümler doğrultusunda gözden geçirilmesi yönündeki öneri Kamu Başdenetçisi’ne sunulmuştur.

V. DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

A. Hukuka, Hakkaniyete ve İnsan Haklarına Uygunluk Yönünden Değerlendirme

13. Başvuran, (1) nolu paragrafta açıklandığı üzere, Ankara Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Tıp Fakültesi Genel Cerrahi Anabilim Dalında açılan Doçentlik kadrosu başvurusuna ilişkin verilen mahkeme kararı üzerine 21/06/2016 tarihinde Genel Cerrahi Anabilim Dalına atamasının yapıldığını ancak tarafına herhangi bir görevlendirmenin yapılmadığını, 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu gereğince Üniversitenin sağlık araştırma ve uygulama merkezinde görevlendirme yapılması gerekirken yapılmadığını ve döner sermaye ödemesinden de yoksun bırakıldığını belirterek adı geçen Üniversitenin sağlık araştırma ve uygulama merkezinde görevlendirilmeyi talep etmektedir.

14. İdarenin işlem tesis ederken hukuka bağı olması ve hukuk kuralları içinde hareket etmesi hukuk devletinin ilkelerinden biridir. Bu kapsamda, idari işlemin belli bir sebebe dayanması gerektiğı açık bir kuraldır. **Başvuruya konu olayda, 2547 sayılı Kanun ile rektöre gerekli gördüğü hallerde öğretim elemanlarının görev yerlerini değıştirme veya bunlara yeni görevler verme konusunda takdir yetkisinin verildiğı açık olmakla birlikte,** bilindiğı üzere idareye yasalarla tanınan takdir yetkisi mutlak olmayıp, kamu yararı ve hizmet gerekleri ile sınırlıdır. İdare takdir yetkisini kullanırken kendisine verilen yetkinin amacı doğrultusunda hareket etmeli, nesnellik ve tarafsızlık içinde davranmalı, orantılılık ilkesine uymalı, kanunlar özel koşullar öngörmüşse bunlara uymalı, bu yetkiyi kamu yararı için ve gerekçeli olarak kullanmalıdır.

15. İlgili idare tarafından başvuranın Üniversitenin sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinde görevlendirilmemesine ilişkin olarak **Doçentlik kadrosu için çıkılan ilanda Birlikte Kullanım ve**

İşbirliği protokolü kapsamında görevlendirme yapılmasına ilişkin bir açıklamaya yer verilmemesi, aynı kadroya başvuran ve ataması yapılan ancak mahkeme kararı ile ilişkisi kesilen ilgilinin Sağlık Bakanlığı tarafından Yenimahalle Eğitim ve Araştırma Hastanesi'ne atanması nedeniyle söz konusu hastanede personel ihtiyacının ortadan kalkması ve Birlikte Kullanım Protokolü kapsamında Üniversite ile ilgili Genel Sekreterlik ve Hastane Yöneticiliği ile karşılıklı ihtiyaç, zorunluluk, hastane imkanları göz önüne alınarak görevlendirmelerin yapılması hususları gerekçe olarak sunulmuştur.

16. Ankara Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Rektörlüğü ile Ankara Valiliği arasında Yenimahalle Devlet Hastanesinin ve Ankara Atatürk Eğitim Araştırma Hastanesinin birlikte kullanımına ilişkin imzalan Protokol gereğince, söz konusu sağlık tesisleri, adı geçen Üniversite için sağlık uygulama ve araştırma merkezi olarak kabul edilmiştir. Bu kapsamda, birlikte kullanılan sağlık tesislerinde, öğretim elemanı ve uzman kadrosu ihtiyacının Sağlık Bakanlığınca yapılan planlamalara uygun olarak ilgili dekan ve hastane yöneticisi tarafından Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliği ve ilgili Rektörlüğün görüş onayına sunulacak şekilde belirleneceği ve bu tesislerde fiilen görev yapan personele de ek ödeme yapılacağı düzenlenmiştir.

17. Ancak yapılan incelemede, Sağlık Bakanlığı tarafından Yenimahalle Eğitim ve Araştırma Hastanesine ataması yapılan ilgilinin (aynı kadroya başvuran ve ataması yapılan ancak mahkeme kararı ile ilişkisi kesilen) göreve başlamasından sonra personel ihtiyacı olup olmadığı ile ilgili herhangi bir yazışmanın yapılmadığı, başvuranın atamasının yapıldığı tarihten sonra farklı bölüm ve anabilim dallarında olmak üzere bahse konu sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinde öğretim üyelerinin görevlendirildiği, Tıp Fakültesi Cerrahi Tıp Bilimleri Bölümü Genel Cerrahi Anabilim Dalında öğretim görevlisi olup sağlık araştırma ve uygulama merkezlerinde görev almayan herhangi bir öğretim üyesinin bulunmadığı, görevlendirme yapılmaması nedeniyle de fiili çalışmaya bağlı olarak ödenen ek ödemenin de başvurana yapılmadığı anlaşılmış olmakla birlikte, başvuranın Üniversitenin sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinde görevlendirilmemesine ilişkin makul bir gerekçe bulunmadığından söz konusu görevlendirmenin Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarına Ait Sağlık Tesisleri ve Üniversitelere Ait İlgili Birimlerin Birlikte Kullanımı ve İşbirliği Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelikte yer alan hükümler doğrultusunda değerlendirilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

18. Yukarı anlatılan hususlar, başvuranın iddiaları, idarenin konu ile ilgili açıklamaları, ilgili mevzuat ve tüm dosya kapsamı birlikte değerlendirildiğinde; 2547 sayılı Kanuna göre istihdam edilmek üzere öğretim üyesi olarak göreve başlatılan başvuranın, ilgili Üniversitenin sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinde görevlendirilmemesine ilişkin kullanılan takdir yetkisinin ilgili mevzuat kapsamında yeniden değerlendirilmesi gerektiği sonuç ve kanaatine varılmıştır.

B. İyi Yönetim İlkeleri Yönünden Değerlendirme

19. İyi yönetim ilkelerine 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin "İyi yönetim ilkeleri" başlıklı 6 ncı maddesinde yer verilmiş olup; idareden istenilen bilgi ve belgelerin süresi içinde ve yeterli olarak Kurumumuza gönderilmemesi ve başvuruya konu görevlendirmeye ilişkin işlemlerde hukuken geçerli ve makul gerekçelere yer verilmemesi nedeniyle "kanunlara uygunluk", "kararların gerekçeli olması", "şeffaflık", "hesap verilebilirlik", "makul sürede karar verme" ve "kararın geciktirilmeksizin bildirilmesi" ilkeleri ile şikâyetçiye verdiği cevapta hangi sürede hangi mercilere başvurabileceğini göstermediği bu nedenle "karara karşı başvuru yollarının gösterilmesi" ilkesine uymadığı anlaşılmış olup, idareden bundan böyle bu ilkelere uyması beklenmektedir.

V. HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN AÇIKLAMA

20. 6328 sayılı Kanununun 21 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, bu Tavsiye Kararının idareye tebliğ tarihinden itibaren 30 gün içinde idare tarafından herhangi bir eylem ya da işlem tesis edilmezse (varsa) dava açma süresinden kalan süre işlemeye devam edecek olup Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açıktır.

VI. KARAR

Yukarıda açıklanan gerekçe ve dosya kapsamına göre **BAŞVURUNUN KABULÜ İLE**

2547 sayılı Kanuna göre istihdam edilmek üzere öğretim üyesi olarak göreve başlatılan ilgili Üniversitenin sağlık uygulama ve araştırma merkezlerinde görevlendirilmemesine ilişkin kullanılan takdir yetkisinin, Stratejik Plan Hazırlama Ekibindeki görevi ile Sağlık Bakanlığı ve Bağlı Kuruluşlarına Ait Sağlık Tesisleri ve Üniversitelere Ait İlgili Birimlerin Birlikte Kullanımı ve İşbirliği Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 5 inci maddesinin birinci fıkrasının (e) ve (ğ) betlerinde yer alan hükümler doğrultusunda gözden geçirilmesi hususunda **ANKARA YILDIRIM BEYAZIT ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜNE TAVSİYEDE BULUNULMASINA;**

Bu kararın **BAŞVURANA VE ANKARA YILDIRIM BEYAZIT ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜNE** tebliğine;

Ankara Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Rektörlüğünce bu kararın tebliğini izleyen günden itibaren **en geç 30 gün içerisinde** karara yönelik cevabın **Kamu Denetçiliği Kurumuna bildirilmesine Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisince karar verildi.**

e-imzalıdır

Şeref MALKOÇ
Kamu Başdenetçisi

5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu'na uygun olarak Güvenli Elektronik İmza ile üretilmiştir. Evrak teyidi <https://ebys.ombudsman.gov.tr/sorgu/sorgula.aspx> adresinden **498P-97RB-8GGM** kodu ile yapılabilir.