



T.C.
BURSA ULUDAĞ ÜNİVERSİTESİ REKTÖRLÜĞÜ
Hukuk Müşavirliği

Sayı: E-31772642-010-121629

10.08.2023

Konu: GÖRÜŞ (Yabancı Uyruklu Asistanlar)

SAĞLIK UYGULAMA VE ARAŞTIRMA MERKEZİ MÜDÜRLÜĞÜNE

İlgi : 9.08.2023 tarihli ve E-73115338-010-102625 sayılı yazınız.

İlgi sayılı yazınız ile, hastanede görev yapan yabancı uyruklu asistanların taban ve teşvik ödemelerinin hesaplanmasında herhangi bir yasal düzenleme bulunmadığından, mevzuata uygun işlem yapabilmek ve mağduriyet yaratmamak amacıyla hesaplamalarda YÖK mütalaası ve Danıştay kararı dikkate alınarak işlem yapıldığı belirtilerek görüşümüze başvurulmuştur.

Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı 27.07.2019 tarihli yazısında, "Tıpta uzmanlık eğitimi alan yabancı uyruklu personele ek ödeme verilmesinin uygun olmadığı, ancak mahkeme tarafından döner sermaye ek ödemesi yapılması yönünde ilam bulunanlara, mahkeme kararlarının uygulanması zorunlu olması sebebiyle aynı görevi yapan T.C uyruklu personelin (ücret/ek ödeme) oranının, yabancı uyruklulara da uygulanarak ödeme yapılabileceği" mütalaasında bulunmuştur.

Danıştay 8. Daire Başkanlığının 2021/6261E. 2022/772K. sayılı ve 11.02.2022 tarihli kararında, "Yabancı uyruklu tıpta uzmanlık öğrencilerine döner sermaye ödemesi yapılabilmesi için yasal düzenleme bulunmadığından uzmanlık eğitimine devam ederken döner sermaye ödemesinden yararlanmaları mümkün olmadığı gibi, Türk uyruklu öğrencilerden farklı kontenjanlar kapsamında, farklı bir tıpta uzmanlık eğitimi sınavına girerek uzmanlık eğitimine başladıklarından Türk uyruklu öğrenciler ile aynı statüde değerlendirilmelerine de hukuken olanak bulunmamaktadır" belirtilmiştir.

23.08.2022 tarih ve 31932 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Anayasa Mahkemesinin 28/6/2022 Tarihli ve 2019/39033 Başvuru Numaralı Kararında özetle, "Başvuruculara döner sermaye gelirinden pay verilmesini yasaklayan açık kanun hükmü bulunmadığına göre mevzuat hükümlerinin anayasal ilkeler gözetilerek yorumlanması ilk derece mahkemelerinin anayasal görevinin olduğu, bu itibarla ödeme yapılmasını öngören açık bir hüküm bulunmadığı gerekçesiyle başvuru sahiplerinin döner sermaye ek ödemesinden yararlandırılmamasının haklılaştırılması yargı mercilerinin mevzuat hükümlerini anayasal güvenceler ışığında yorumlama yükümlülüğüne aykırı olduğu, bu durumda tıpta uzmanlık öğrencileri arasında döner sermaye ek ödemesinden yararlanma bakımından Türk vatandaşı olup olmama temelinde yapılan farklı muamelenin nesnel ve haklı bir sebebinin bulunmadığı sonucuna ulaşıldığından mülkiyet hakkıyla bağlantılı olarak ayrımcılık yasağının ihlal edildiğine ilişkin iddiaların kabul edilebilir olduğuna karar verilmiştir." belirtilmiştir.

Yabancı uyruklu asistan doktorların "Döner sermaye taban-teşvik ek ödemesinin yapılması" talepli açmış oldukları davalarda, Bursa İdare Mahkemelerince özetle"15 Eylül 2022 tarih ve 31954 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinden Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul ve Esaslara İlişkin Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelikte ek ödeme hususunda yeni kriterler kabul edilmiş, bilinen ismiyle döner sermaye ek ödemesi olarak yapılan ödeme temel ek ödeme (sabit ek ödeme + taban ödeme) ve teşvik ek ödemesi olarak iki kaleme ayrılmış, bu ödemenin döner sermayeden ve 2547 sayılı Kanunun 58/c maddesine göre yapılacağı kurala bağlanmış, Anayasa Mahkemesi'nin 28/06/2022 tarihli kararında hukuki niteliği irdelenen döner sermaye ek ödemesinden farklı bir mahiyeti olmadığı anlaşılmıştır... 23/08/2022 tarih ve 31932 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Anayasa Mahkemesinin 28/06/2022 tarih ve 2019/39033 başvuru numaralı Arif Huseynli ve diğerleri kararında; başvuru sahiplerine döner sermaye gelirinden pay verilmesini yasaklayan açık kanun hükmü bulunmadığına göre mevzuat hükümlerinin anayasal ilkeler gözetilerek yorumlanması ilk derece mahkemelerinin anayasal görevinin olduğu, bu itibarla ödeme yapılmasını öngören açık bir hüküm bulunmadığı gerekçesiyle başvuru sahiplerinin döner sermaye ek ödemesinden yararlandırılmamasının haklılaştırılması yargı mercilerinin mevzuat hükümlerini anayasal güvenceler ışığında yorumlama yükümlülüğüne aykırı

olduğu, bu durumda tıpta uzmanlık öğrencileri arasında döner sermaye ek ödemesinden yararlanma bakımından Türk vatandaşı olup olmama temelinde yapılan farklı muamelenin nesnel ve haklı bir sebebinin bulunmadığı sonucuna ulaşıldığından mülkiyet hakkıyla bağlantılı olarak ayrımcılık yasağının ihlal edildiğine ilişkin iddiaların kabul edilebilir olduğuna karar verilmiştir. Bu durumda, yukarıda anılan Anayasa Mahkemesi kararı doğrultusunda dava konusu uyuşmazlık değerlendirildiğinde; davacının döner sermaye ek ödemesi (teşvik ve taban ek ödemesi) yapılmasına ilişkin yaptığı başvurunun reddine ilişkin dava konusu işlemin mülkiyet hakkıyla bağlantılı olarak ayrımcılık yasağının ihlali niteliğinde olduğu" gerekçesiyle, yabancı uyruklu asistan doktorlara, döner sermaye taban-teşvik ek ödemesinin yapılmamasına ilişkin idari işlemin hukuka uyarlık taşımadığı sonucuna varmışlardır.

Sonuç olarak; her ne kadar Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı 27.07.2019 tarihli yazısında, "T.C uyruklu personelin (ücret/ek ödeme) oranının, yabancı uyruklulara da uygulanarak ödeme yapılabileceği" mütalaasında bulunmuş ve Danıştay 8. Daire Başkanlığı 11.02.2022 tarihli kararında, "yabancı uyruklu tıpta uzmanlık öğrencilerine döner sermaye ödemesi yapılabilmesi için yasal düzenleme bulunmadığından uzmanlık eğitimine devam ederken döner sermaye ödemesinden yararlanmalarının mümkün olmadığını ve Türk uyruklu öğrenciler ile aynı statüde değerlendirilmelerine de hukuken olanak bulunmadığını" belirtmişse de, 23.08.2022 tarihli ve 31932 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Anayasa Mahkemesinin 2019/39033 Başvuru Numaralı Kararında, "başvuruculara döner sermaye gelirinden pay verilmesini yasaklayan açık kanun hükmü bulunmadığından bahisle, tıpta uzmanlık öğrencileri arasında döner sermaye ek ödemesinden yararlanma bakımından Türk vatandaşı olup olmama temelinde yapılan farklı muamelenin nesnel ve haklı bir sebebinin bulunmadığı sonucuna ulaşıldığından mülkiyet hakkıyla bağlantılı olarak ayrımcılık yasağının ihlal edildiği" kararına varıldığından ve sonrasında yabancı uyruklu asistan doktorların açmış oldukları davalarda, Bursa İdare Mahkemelerince özetle, "Anayasa Mahkemesi'nin 28/06/2022 tarihli kararında hukuki niteliği irdelenen döner sermaye ek ödemesinden farklı bir mahiyeti olmadığı belirtilerek, anılan Anayasa Mahkemesi kararı doğrultusunda dava konusu uyuşmazlık değerlendirildiğinde, davacının döner sermaye ek ödemesi (teşvik ve taban ek ödemesi) yapılmasına ilişkin yaptığı başvurunun reddine ilişkin dava konusu işlemin mülkiyet hakkıyla bağlantılı olarak ayrımcılık yasağının ihlali niteliğinde olduğu gerekçesiyle, yabancı uyruklu asistan doktorlara, döner sermaye taban-teşvik ek ödemesinin yapılmamasına ilişkin idari işlemin hukuka uyarlık taşımadığı" kararları verildiğinden, yabancı uyruklu tıpta uzmanlık öğrencilerine de, aynı görevi yapan T.C uyruklu personele uygulanan mevzuat hükümlerinin, Yükseköğretim Kurumlarında Döner Sermaye Gelirlerinde Yapılacak Ek Ödemenin Dağıtılmasında Uygulanacak Usul Ve Esaslara İlişkin Yönetmelikte 15/09/2022 tarihinde yapılan değişikliklerde gözetilerek uygulanması gerektiğine ilişkin görüşümüz takdirlerinize arz olunur.

Av. Murat GÜNEY
Hukuk Müşaviri

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

Belge Doğrulama Kodu: zhtxqX9Ka0usiR_u7Y2GDw

Belge Doğrulama Adresi: <https://udos.uludag.edu.tr/Teyit/>

BUÜ Rektörlüğü Hukuk Müşavirliği Görükle Kampüsü 16059 Nilüfer/BURSA

Telefon No: 0(224) 294 05 90

Faks No: 0(224)294 05 92

e-Posta: guneratici@uludag.edu.tr

İnternet Adresi: www.uludag.edu.tr

Kep Adresi: uludag.rektorluk@hs03.kep.tr

Telefon No: 0(224) 275 51 48



Bu belge UDOS ile hazırlanmıştır.