

## DANIŐTAY İLGİLİ DAİRE BAŐKANLIĐI'NA

**DAVACI** : Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu

**VEKİLİ** : Av. Oya Aydın

Necatibey caddesi, No:6/145, Sıhhiye Ankara.

**DAVALI** : MALİYE BAKANLIĐI / ANKARA

**DAVA KONUSU:**31 Aralık 2009 tarihli 27449 Sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Kamu Personelinin Sağlık Hizmetlerinin Sosyal Güvenlik Kurumuna devrine İlişkin Tebliğin 4. maddesinin öncelikle yürürlüğünün durdurularak iptaline İliŐkindir.

### **AÇIKLAMALAR** :

**1-** 31 Aralık 2009 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren **Kamu Personelinin Sağlık Hizmetlerinin Sosyal Güvenlik Kurumuna Devrine İlişkin Tebliğ**'in 4. maddesi aŐaėıdaki düzenlemeyi içermektedir.

"Kamu personeli ve bakmakla yükümlü buldukları aile fertlerinin sağlık hizmetleri, devir tarihinden itibaren, 5510 sayılı Kanun ve ilgili diğer mevzuat hükümleri çerçevesinde, Sosyal Güvenlik Kurumu tarafından karşılanacağından, söz konusu kişiler hakkında 6245 sayılı Harcırah Kanunu ve Tedavi Tebliėinin gündelik, yol masrafı ve refakatçi giderlerine İlişkin hükümlerinin uygulanma imkânı da bulunmamaktadır.

Bu nedenle, 15/1/2010 tarihinden itibaren (bu tarih dâhil), sağlık kurum ve kuruluşları tarafından, yatarak veya ayakta tedavi amacıyla memuriyet mahalli dışına sevk edilen kamu personeli ile bakmakla yükümlü buldukları aile fertlerine, gidiŐ ve dönüşleri için yol masrafı ve gündelikleri ile ayakta tedavi görmeleri halinde ayakta tedavi süresince gündelikleri görevli oldukları kamu idarelerince değil, SUT'un ilgili maddesinde belirtilen esaslar dâhilinde Sosyal Güvenlik Kurumu tarafından ödenecektir. Aynı Őekilde, tedavi amacıyla memuriyet mahalli dışına sevk edilenlerin refakatçileri için de 15.1.2010 tarihinden itibaren kamu personelinin kurumu tarafından yol masrafı ve gündelik ödenmeyecektir.

Kamu personelinin, devir tarihinden önce tedavi amacıyla memuriyet mahalli dışına sevk edilmesi halinde, bu sevk işlemi Tedavi Tebliğinde belirtilen usuller ve sevk belgelerine göre yapılmış olacağından; başka bir mahaldeki sağlık kurumuna sevk işleminin yapıldığı tarih esas alınmak suretiyle; 14.1.2010 tarihinde veya daha önceki bir tarihte başlayıp, 15.1.2010 tarihinde veya bu tarihi takip eden günlerde devam eden tedavileri için, bu tedavinin başlama ve bitiş tarihlerinin belgelendirilmesi kaydıyla, yol masrafı ve gündelikleri 6245 sayılı Kanun hükümleri çerçevesinde kamu personelinin kurumu tarafından ödenecektir. Kamu personelinin bakmakla yükümlü bulunduğu aile fertleri ve refakat işlemleri için de aynı çerçevede işlem yapılacaktır. “

**2-** Bu düzenlemeye göre 15 Ocak 2010 tarihinden itibaren tedavi yolluklarını 6245 sayılı Harcırah Kanunu'nun ilgili maddelerine göre kurumlarından alan memurların, 15 ocak'tan itibaren tedavi yollukları SGK tarafından ödenecektir. **Söz konusu tebliğin dayanağı olarak bir başka tebliğ; 18 Aralık 2009 Tarih ve 27436 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Kamu Personelinin Genel Sağlık Sigortası Kapsamına Alınması Hakkında Tebliğ** dayanak gösterilmektedir.

**Kamu Personelinin Genel Sağlık Sigortası Kapsamına Alınması Hakkında Tebliğ**in ilgili 2. maddesi ise 5510 sayılı Kanunun geçici 4 üncü maddesi gereğince 5434 sayılı Kanun hükümlerine göre kesenek ve karşılık ödenmesi gerekenler ile bunların bakmakla yükümlü olduğu kişilerin sağlık hizmetleri Sosyal Güvenlik Kurumunca devralınacağını düzenlemektedir.

**3-** Memurların Tedavi yolluğu ödemelerinin SGK tarafından ödenmesi 5510 Sayılı Yasanın Geçici 12. maddesine dayanmaktadır. Bu maddeye göre; “Kamu idarelerinin sağlık hizmetlerinin sağlanmasına ilişkin görevleri, yürürlükten kaldırılan kanunlardaki hak ve yükümlülükler çerçevesinde ilgili kayıt ve işlemler Kurum tarafından devralınan tarihe kadar devam eder. Ancak bu süre altı ayı geçemez.

Kişilerin yürürlükten kaldırılan kanun hükümleri gereğince hak ettikleri sağlık hizmetleri, bu Kanun hükümleri gereğince kapsama alınmamış ise tedavi tamamlanıncaya kadar yürürlükten kaldırılan kanun hükümlerine göre Kurumca sağlanmaya devam edilir. 67 nci madde gereği hesaplanan 30 günün hesabında kişilerin lehine olan durum uygulanır. Genel sağlık sigortalısının ve bakmakla yükümlü olduğu kişilerin, bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarihten önce başlayan,

ancak, bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarihten sonra faturalandırılan tedavi giderleri Kurum tarafından karşılanır.”

**4-** Görüldüğü üzere konuya ilişkin yasal düzenlemede sadece “kamu görevlilerinin sağlık giderlerinin karşılanmasına ilişkin kurum değişikliği yapılmakta sağlık giderleri memurların görev yaptıkları kamu idareleri yerine Sosyal Güvenlik Kurumu tarafından karşılanması öngörülmektedir. Yasada, Katılım payı tedavi yardımı oranları vs. düzenlendiği halde kamu görevlilerinin tedavi yolluklarına ilişkin her hangi bir düzenleme yapılmamıştır. Bu durumda tedavi yoluğu ile ilgili olarak halen yürürlükte bulunan Harcırah Kanununun uygulanmasına devam edilmesi gerekir. Tek değişiklik tedavi yoluğunun kamu idaresince değil, SGK tarafından karşılanacak olması hususundadır. Buna karşın idare, yasanın kendisine tanımadığı bir yetkiyle, dava konusu tebliğle kamu görevlilerinin tedavi giderlerinin Harcırah Kanununa göre değil, miktarına ilişkin değişiklik yaparak dikkat çeken ve şok etkisi yaratacak olan ikinci bir husus ise ödemelerin Harcırah Kanunu hükümlerine göre değil Sağlık Uygulama Tebliğine göre ödeneceği düzenlemesini getirerek, memurların alabileceği tedavi yoluğu miktarını da Harcırah Kanununa aykırı biçimde değiştirmektedir.

**Zira Kamu Personelinin Genel Sağlık Sigortası Kapsamına Alınması Hakkında Tebliğ**e göre tedavi yoluğu, “Gündelikler; il dâhilindeki sevklerde (ilçe-merkez arası) 50, iller arası sevklerde ise 100 gösterge rakamının devlet memurları aylıklarına uygulanan katsayı ile çarpımı sonucu bulunacak tutar üzerinden, 7 yaşını doldurmamış çocuklar için ise söz konusu tutarın yarısı üzerinden ödenir.”

Bu değişiklikle tedavi yoluğu hesaplamaları söz konusu tebliğle göre hesaplanacak olup, bugün itibariyle il içi veya iller arası sevklerde gündelik olarak ortalama 25 TL civarında ücret alacak olan bir memur yeni düzenlemeye göre il içinde ortalama 3 TL, iller arasında ise 6 TL civarında gündelik alacak. Yeni düzenleme ile memur gündelik olarak ortalama il içinde %90, iller arasında ise %80 civarında hak kaybına uğrayacaktır.

**5-** Yürürlükte bulunan bir kanun hükmünün bir tebliğle değiştirilerek kazanılmış hakların kaybına neden olan bu düzenleme hukuka aykırıdır; bu nedenle iptali gerekir. Yukarıda da açıklandığı üzere, dayanak 5510 Sayılı Yasanın Geçici 12. maddesi sadece sağlık giderlerinin kamu idareleri yerine SGK tarafından

karşılanması hususunu düzenlemekte olup, tedavi yolluklarının düşürülmesine dair bir hüküm içermemektedir. Kanuna açıkça aykırı olan bu düzenlemenin mağduriyetlere neden olmaması bakımından öncelikle yürütmesinin durdurulması gerekmektedir.

**SONUÇ ve İSTEM** : Açıklanan nedenlerle Harcırah Kanununa açıkça aykırı olan ve ilgili kanun maddesini değiştiren dava konusu 31 Aralık 2009 tarihli 27449 Sayılı Resmi Gazetede yayınlanan Kamu Personelinin Sağlık Hizmetlerinin Sosyal Güvenlik Kurumuna Devrine İlişkin Tebliğin 4. maddesinin öncelikle yürürlüğünün durdurularak iptaline karar verilmesini, yargılama gideri ve vekalet ücretinin davalıya yükletilmesini saygıyla dilerim.

**Oya Aydın**

**Avukat**

**Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyon vekili**