

TIP FAKÜLTESİ DEKANLARI KONSEYİ
YÜRÜTME KURULU'NA

TBMM Genel Kurulu'nun 11 Kasım 2020 tarihli oturumunda, TBMM Plan ve Bütçe Komisyonu'nun 16.10.2020 tarih ve 2/3147 esas numaralı "İşsizlik Sigortası Kanunu ile Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun Teklifi" kabul edilmiştir. Kabul edilen kanun teklifinin 26'ncı maddesinde yer alan ve 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun Ek 9'uncu maddesinde yapılan değişiklik, Sağlık Bakanlığı ile birlikte kullanım protokolü imzalayan Üniversitelerin Tıp Fakülteleri'nde ciddi hukuki ve idari problemlere yol açacak ve Tıp Eğitimi süreçlerini zora sokacaktır. Bu sebeple yapılan değişiklik hakkındaki görüşlerimizi içeren raporumuzu bu yazı ekinde Tıp Dekanlar Konseyi Yürütme Kurulu Başkanlığı'na sunuyoruz.

Saygılarımızla

Tarih: 11 / 11/ 2020

Prof. Dr. Canan ÇELİK İÇEN
Giresun Üniversitesi Tıp Fakültesi Dekanı

Prof. Dr. Reyhan ERSOY
Ankara Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Tıp Fakültesi Dekanı

TBMM Genel Kurulu'nun 11 Kasım 2020 tarihli oturumunda 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun Ek 9'uncu maddesinde yaptığı değişiklik hakkında DEĞERLENDİRME RAPORU

TBMM Plan ve Bütçe Komisyonu'nun 16.10.2020 tarih ve 2/3147 esas numaralı “İşsizlik Sigortası Kanunu ile Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun Teklifi” TBMM Genel Kurulu'nun 11 Kasım 2020 tarihli oturumunda kabul edilmiştir. Kabul edilen kanun teklifinin 26'ncı maddesi, 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun Ek 9'uncu maddesinde bulunan “Birlikte kullanılan sağlık tesisinde görev yapan personelin disiplin ve tüm özlük işlemleri kadrosunun bulunduğu kurumun ilgili mevzuatına göre yürütülür” hükmünü değiştirmiştir. Yapılan değişiklik ile birlikte kullanılan sağlık tesisindeki hizmetlerin daha sağlıklı yürütülmesi ve disiplinin tesis edilmesini teminen, kadrosu Üniversitede bulunan ve birlikte kullanılan sağlık tesisinde sözleşme kapsamında çalışan personelin, hizmet ve faaliyetlerden dolayı işlenen disipline aykırı fiiller hakkında, Başhekim tarafından 657 sayılı kanunun disiplin hükümlerine göre işlem yapılması hüküm altına alınmaktadır.

Bununla birlikte, yapılan kanun değişikliği aşağıda belirttiğimiz birçok çelişkili durumun ortaya çıkmasına sebep olabilecektir;

1. Sağlık Bakanlığına Ait Kurum ve Kuruluşlar ile Devlet Üniversitelerinin İlgili Birimlerinin Birlikte Kullanımını düzenleyen 3359 sayılı kanunun değiştirilen Ek 9'uncu maddesinde 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu ile uyumlu şekilde “Birlikte kullanılan sağlık tesisinde görev yapan personelin disiplin ve tüm özlük işlemleri kadrosunun bulunduğu kurumun ilgili mevzuatına göre yürütülür” hükmü yer alıyordu.

2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu gereğince disiplin suçunu soruşturmaya yetkili disiplin amirleri ilgili Kanunun Disiplin ve Ceza işlemlerinin usul ve esaslarını içeren 53. Maddesinin a bendinde aşağıdaki şekilde tanımlanmıştır;

Yükseköğretim Kurulu Başkanı üst kuruluşlar, rektörler ve bağımsız vakıf meslek yüksekokulu müdürlerinin; rektör, üniversitenin; bağımsız vakıf meslek yüksekokulu müdürü, bağımsız vakıf meslek yüksekokulunun; dekan, fakültenin; enstitü ve yüksekokul müdürleri, enstitü ve yüksekokulların; kadrosu bulunan uygulama araştırma merkezi ile bağımsız enstitü müdürleri, uygulama araştırma merkezi ile

enstitünün; bu birimlerin genel sekreter veya sekreterleri de bağılı birim personelinin disiplin amirleridir.

Buna göre **3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu'nun Ek 9'uncu maddesinde yapılan değişiklik 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununa aykırıdır.**

2. 2547 Sayılı Yükseköğretim Kanununun Disiplin ve Ceza işlemlerinin usul ve esaslarını içeren 53. Maddesinin b bendine göre;

Devlet ve vakıf yükseköğretim kurumlarının öğretim elemanlarına uygulanabilecek disiplin cezaları uyarma, kınama, aylıktan veya ücretten kesme, kademe ilerlemesinin durdurulması veya birden fazla ücretten kesme, üniversite öğretim mesleğinden çıkarma ve kamu görevinden çıkarma cezalarıdır. Öğretim elemanları dışında iş sözleşmesiyle çalışan personel 22/5/2003 tarihli ve 4857 sayılı İş Kanunu ve iş sözleşmesi veya toplu iş sözleşmesine tabidir. Memurlar hakkında ise 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 125 inci maddesi uygulanır.

Bu kanun maddesine göre, Öğretim Elemanlarının disiplin ve ceza işlemleri 657 Sayılı Devlet Memurları Kanununun 125 inci maddesine göre yürütülemez. Bununla birlikte 3359 Sayılı kanunun Ek 9'uncu maddesinde yapılan değişiklikle Başhekim'den bu işlemleri 657 sayılı kanun hükümlerine göre yapması beklenmektedir.

09 Aralık 2016 tarihinde yayımlanan 6764 sayılı Kanunla 2547 sayılı Yükseköğretim Kanununun disiplin hükümleri bütünüyle yenilenmiş, akademik ve idari personelin alacağı disiplin cezaları, disiplin soruşturmasında temel ilkeler ve itiraz uygulamaları gibi birçok diğer başlık düzenlenmiştir. Bu düzenlemede, 2547 sayılı Yükseköğretim Kanunu'nun 53'üncü maddesine göre; Uyarma, Kınama, Aylıktan veya Ücretten Kesme, Kademe İlerlemesinin Durdurulması veya Birden Fazla Ücretten Kesme ve Kamu Görevinden Çıkarma Cezalarına karşılık gelen eylemlere 2547 sayılı Kanunda sıralanan fiillere ilave olarak, 657 sayılı Devlet Memurları Kanununda yer alan fiiller de dahil edilmek suretiyle bir bakıma genel kanun olan 657 sayılı Kanundaki hükümlerin üniversitelerde görevli personele uygulanabilmesine olanak sağlanmıştır. Ancak bu yasal düzenleme hakkında Anayasa Mahkemesi nezdinde **İPTAL** davası açılmıştır. Anayasa Mahkemesi, "2547 sayılı Kanunda yapılan düzenleme ile devlet ve vakıf yükseköğretim kurumlarında görev yapan öğretim elemanı, memur ve diğer

personeline uygulanacak disiplin cezalarını gerektiren fiillere 657 sayılı Kanundaki disiplin cezası gerektiren fiil ve hallerin ilave edildiği, üniversite öğretim elemanlarının memur statüsünde olmadığı halde bu statüye ilişkin disiplin hükümlerine tabi tutulmalarının amacı aşan bir düzenleme olduğu, 2547 sayılı Kanun kapsamındaki personelin her iki kanunu dikkate almak zorunda bırakıldığı" gerekçeleri ile kanunun 53'üncü maddesinde yer alan "**657 sayılı Kanundaki fiillere ilave olarak**" ibarelerini iptal etmiş; benzer şekilde kararın Resmi Gazetede yayımlandığı 17 Temmuz 2019 tarihinden itibaren başlayarak dokuz ay sonra yürürlüğe girmesine karar vermiştir. Son olarak, AYM kararındaki gerekçeler dikkate alınarak Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı, 17.04.2020 tarih ve 31102 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan 7243 sayılı Kanunla birlikte öğretim elemanları, memurlar ve işçiler hakkında disiplin cezaları ile ilgili karmaşık düzene son vermiştir. İlgili kanun değişikliği ile getirilen "*birlikte kullanılan sağlık tesisinde sözleşme kapsamındaki hizmet ve faaliyetlerden dolayı işlenen disipline aykırı fiiller hakkında, Başhekim tarafından 657 sayılı kanunun disiplin hükümlerine göre işlem yapılmasının hüküm altına alınması*" yukarıda bahsi geçen Anayasa Mahkemesi kararına gerekçe gösterilen *üniversite öğretim elemanlarının memur statüsünde olmadığı halde bu statüye ilişkin disiplin hükümlerine tabi tutulmalarının amacı aşan bir düzenleme olması, 2547 sayılı Kanun kapsamındaki personelin her iki kanunu dikkate almak zorunda bırakılması* durumu ile benzer olup, bu haliyle değişikliğin **Anayasa Mahkemesi kararına da aykırı bir düzenleme** olduğu aşikârdır.

3. Birlikte Kullanım Protokolleri, Sağlık Bakanlığına bağlı sağlık tesisleri ile üniversitelerin ilgili birimlerinin, sağlık hizmeti sunumu ile eğitim, araştırma ve uygulama hizmetlerinin daha etkin ve verimli yürütülebilmesi amacıyla imza altına alınmakta olup, öğretim elemanları tarafından birlikte kullanılan sağlık tesislerinde sağlık hizmetleri yanında tıpta uzmanlık ve lisans eğitimleri de verilmektedir.

Tıpta uzmanlık ve lisans eğitimleri usta-çırak ilişkisi ile verilmesi gereken bir eğitim olup, bu eğitimler sağlık hizmetleri ile iç içe bir şekilde yürütülmektedir. 3359 sayılı kanunun ek 9'uncu maddesinin 5'inci fıkrasında "*Birlikte kullanımdaki sağlık tesislerinde tıpta uzmanlık ve lisans eğitimleri, Sağlık Bakanlığı uzmanlık öğrencilerinin eğitimi de dâhil olmak üzere, ilgili mevzuata göre ilgili fakülte dekanının yetki ve sorumluluğunda yürütülür*" denilmekte olup, ilgili kanun teklifi ile getirilmek istenen "*birlikte kullanılan sağlık tesisinde sözleşme kapsamındaki hizmet*

ve faaliyetlerden dolayı işlenen disipline aykırı fiiller hakkında, Başhekim tarafından 657 sayılı kanunun disiplin hükümlerine göre işlem yapılmasının hüküm altına alınması” aynı kanun içerisinde de çelişkili durumların ortaya çıkmasına da sebep olacaktır.

4. İlgili kanunun değişikliği ile bir öğretim üyesinin birden fazla disiplin amiri olmaktadır ve kanun değişikliği önerisinin gerekçesinde belirtildiği gibi “...birlikte kullanılan sağlık tesisindeki hizmetlerin daha sağlıklı yürütülmesi ve disiplinin tesis edilmesi.....” yerine disiplin ve ceza işlemine konu olan fiilin soruşturulması ve cezai işlemin uygulanması aşamasında yetki karmaşası ortaya çıkmaktadır.

Bu durum 2577 Sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun “Kamu Görevlileri ile ilgili Davalarda Yetki” nin tanımlandığı 33’üncü maddesinin 3’üncü bendi ile ilişkili olarak mevzuatın yürütülmesinde de sıkıntılar ortaya çıkacaktır.

Buna göre **3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu’nun Ek 9’uncu maddesinde yapılan değişiklik, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu ile de çelişmektedir.**