Sayı : 2024.

Konu :......Aile Sağlığı Merkezi ....Nolu AHB Gruplandırma Düşümü Hakkında İtirazımın Sunumundan İbarettir.

**...İLÇE SAĞLIK MÜDÜRLÜĞÜNE**

İlgi :a) .../…./.2024 tarih ve sayılı yazınız.

İlgi (a) yazınızda …… Aralık tarihinde saat ... ‘’Esnek Mesai’’ denetimi olduğu, görev yerinde bulunmadığım gerekçesiyle ...İl/ilçe Sağlık Müdürlüğünün …./…./2024 tarih ve ………………..…… sayılı yazısında görev yaptığım aile hekimliği biriminin "A" grubundan "C" grubuna düşürüldüğü belirtilmiş, İlgi (a) yazınız tarafıma …/…./2024 tarihinde tarafıma tebliğ edilmiş olup yasal haklarım saklı kalmak kaydıyla hekimleri iş bıraktıkları için cezalandırma mahiyeti taşıyan düşürme işlemine karşı şu gerekçelerle itiraz ediyorum.

Bilindiği üzere üyesi bulunduğum………….Derneği( ….AHED), Aile Hekimleri Dernekleri Federasyonu (AHEF),………….Sendikası ( ………) ile Türk Tabipler Birliğinin, Genel Sağlık İş Sendikasının, Birinci Basamak Sağlık Çalışanları Birlik ve Dayanışma Sendikasının, Aile Hekimliği Çalışanları Sendikasının, Aile Sağlığı Elemanlarını Federasyonu, Hekim ve Sağlık Çalışanları Birliği Sağlık ve Sosyal Hizmet Çalışanları Sendikası (Hekim Birliği), Hekimsen, Tabipsen, Türkiye Aile Hekimliği Uzmanlık Derneğinin yetkili kurullarınca;

30 Ekim 2024 tarihinde Resmi Gazetede yayınlanan ve 01.11.2024 tarihinden itibaren yürülüğe giren **"Aile Hekimliği Sözleşme ve Ödeme Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik " te yer alan *hekimlerin mevcut haklarını elinden alan, özlük haklarına düzenliyici işlemlerle halel getiren ;Hasta hekim ilişkisini müşteri ilişkisine çeviren,Hekimin ilaç yazma yetkisini kısıtlayan,Hastaya özgürce tedavi yapma özgürlüğümüzü kısıtlayan, reçetemize el atan, Belirsiz hedef puanlarla sözleşmemizi feshedip, mesleki güvencemizi yok eden, İnsan üstü ve imkansız nöbet saatleri ortaya atarak entegre hastaneleri yok eden, Hastanın memnuniyetini önceleyip, sağlığını önemsemeyen, İhtiyacı olan hastayı hastaneye sevk etmemizi istemeyen, Koruyucu sağlık hizmetlerinin geliştirilmesine yönelik gerekli düzenlemeleri içermediği için ,Kendi içinde taşıdığı çelişkili uygulamalar ile hekimlerle hastaları karşı karşıya getirerek şiddete zemin hazırladığı için, Belli ilaç gruplarının reçetelenmesi ve sevkleri sınırlayarak hekim bağımsızlığına müdahale ettiği için, Karmaşık hesaplamalar ile ulaşılması mümkün olmayan, ulaşılsa bile halk sağlığı için faydasız performans kriterleri içerdiği için, Yapılan işin kalitesine değil sayısına değer verdiği için, Hekimlerin ve aile sağlığı çalışanlarının iş ve gelir güvencesini ortadan kaldırdığı için, Aile Sağlığı Merkezinde ebe, hemşire eksikliğini gidermediği, çalışma koşullarını iyileştirmediği için, Entegre aile sağlığı merkezlerinde çalışma şartlarını zorlaştırdığı, tutulması istenen acil nöbet saatlerinin olağanüstü olduğu için,Hekimin recetesine müdahale edilerek tıbbın ve deontolojinin ruhuna aykırı olan bir yönetmelik olması nedeniyle söz konusu yönetmeliğe karşı tepki olarak iş bırakma kararı alınarak bu hususun kamuoyuna anlatılması için 2-3-4-5-6 Aralık tarihlerinde 5 (beş)günlük iş bırakma kararı alınmıştır.***

***4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanunu'nun*** 18. maddesinde, "*Kamu görevlileri, ii saatleri dışında veya işverenin izni ile iş saatleri içinde* ***sendika veya konfederasyonların bu Kanunda belirtilen faaliyetlerine katılmalarından dolayı farklı bir işleme tabi tutulamaz*** *ve görevlerine son verilemez.*" hükmü bulunmaktadır.

\*\*\*Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi’nin "Toplanma ve örgütlenme özgürlüğü" başlıklı 11. maddesinde:

"1. ***Herkes, barışçıl nitelikli toplanma özgürlüğü ve çıkarlarını korumak için sendika kurma ve sendikaya girme hakkı dahil, başkalarıyla birlikte örgütlenme özgürlüğü hakkına sahiptir.***

1. Bu hakların kullanımına, ulusal güvenliğin ya da kamu emniyetinin yararı, düzensizliğin ya da suçun önlenmesi için, sağlığın ya da ahlakın korunması için yahut başkalarının haklarının ve özgürlüklerinin korunması için, hukukun öngördüğü ve bir demokratik toplumda gerekli olanlardan başka hiçbir kayıtlama getirilmeyecektir. Bu Madde, silahlı kuvvetler, polis örgütü ya da ***Devlet idaresi mensupları tarafından bu hakların kullanılmasına hukuka uygun kayıtlamalar getirilmesini engellemeyecektir."*** hükmüne yer verilmiştir.

\*\*\*İdari işlem konusu eylem kararı ……/…./2024 tarihinde alınmış ve eylem günü, tüm ülkede önceden bildirilmiştir. Özel olarak söz konusu **eylemin yapılmasına yetkili merciler tarafından itiraz edilmemiş** olmakla birlikte **tabi olduğum 5258 sayılı Yasa buna bağlı çıkarılan Yönetmelik hükümlerine göre bu tür bir eyleme katılmam** yasaklanmamıştır.

\*\*\*Sendikanın ve yukarıda isimlerini ifade ettiğim STK’lerin yetkili kurullarınca alınan karar doğrultusunda ***sendikal eylemde bulunduğum, bu eylemin yukarıda alıntısı yapılan Uluslararası Sözleşme’nin 11 inci maddesindeki hükmü uyarınca mazeret olarak kabulünün gerekeceği,*** mazeret olarak kabul edilen sendikal faaliyet sebebiyle, ilgililer hakkında cezai işlem tesis edilmesi yolundaki tüm eylemlerin *örgütlenme ve sendikal faaliyetlerde bulunma hürriyetine doğrudan etki doğuracağı v*e ***Anayasa ve Uluslararası Sözleşmeler*** *kapsamında güvence altına alınan "çıkarlarını korumak için sendika kurma ve sendikaya girme hakkı dahil, başkalarıyla birlikte örgütlenme özgürlüğü hakkı" nın zedelenmesine sebep olacağı açık olduğundan,* ***s***endikal eylemin kabul edilebilir mazeret olarak değerlendirilmesi gerekirken, aksi yorumla tesis edilen işlemde hukuka ve mevzuata uyarlık görülmemektedir.

11.12.1992 tarih ve 21432 Mükerrer Resmi Gazete’ de yayınlanan Kamu Hizmetinde Örgütlenme Hakkının Korunmasına ve istihdam Koşullarının Belirlenmesi Yöntemlerine İlişkin 151 Sayılı Sözleşmenin Onaylanmasının Uygun Bulunduğuna Dair Kanun’un 1nci maddesinde “Uluslararası Çalışma Örgütünün 1978 yılında Cenevre'de toplanan 64 uncu Konferansında kabul edilen "Kamu Hizmetinde Örgütlenme Hakkının Korunmasına ve istihdam Koşullarının Belirlenmesi Yöntemlerine ilişkin 151 Sayılı Sözleşmenin onaylanması uygun bulunmuştur” denilmektedir. Kamu Hizmetinde Örgütlenme Hakkının Korunmasına ve istihdam Koşullarının Belirlenmesi Yöntemlerine İlişkin 151 Sayılı Sözleşmenin Bölüm 1. Uygulama Alanı ve Tanımlar Alt Başlığının 3ncü Maddesinde “Bu Sözleşmenin uygulanması bakımından "Kamu Görevlileri örgütü" deyimi oluşumu ne olursa olsun amacı kamu görevlilerinin çıkarlarını savunmak ve geliştirmek olan herhangi bir örgüt anlamına gelir” denilmektedir. Aile hekimlerinin ve aile sağlığı çalışanlarının özlük haklarını, çıkarlarını savunan ve bu hakları geliştirmek amacında olan Aile Hekimleri Dernekleri Federasyonu, Türk Tabipler Birliği, Genel Sağlık İş Sendikası, Birinci Basamak Sağlık Çalışanları Birlik ve Dayanışma Sendikası, Aile Hekimliği Çalışanları Sendikası, Aile Sağlığı Elemanlarını Federasyonu, Hekim ve Sağlık Çalışanları Birliği Sağlık ve Sosyal Hizmet Çalışanları Sendikası (Hekim Birliği), Hekimsen, Tabipsen, Türkiye Aile Hekimliği Uzmanlık Derneğini hakkında da söz konusu 151 sayılı sözleşmenin uygulama alanı bulunmaktadır. 151 Sayılı Sözleşmenin Bölüm 2 Örgütlenme Hakkının Korunması Alt Başlığı 4ncü maddesinin 1nci fıkrasında “Kamu görevlileri, çalıştırılmaları konusunda sendikalaşma özgürlüğüne halel getirecek her türlü ayırımcılığa karşı yeterli korumadan yararlanacaklardır” denilmektedir.

Birleşmiş Milletler Kişisel ve Siyasal Haklar Uluslararası Sözleşmesi, Birleşmiş Milletler Ekonomik Sosyal ve Kültürel Haklara ilişkin Uluslararası Sözleşmesi, insan Hakları Avrupa Sözleşmesi, Sendika Özgürlüğü ve Sendika Hakkının Korunmasına İlişkin 87 sayılı ILO Sözleşmesi, Örgütlenme ve Toplu Pazarlık Hakkı İlkeleri’nin Uygulanmasına ilişkin 98 sayılı ILO Sözleşmesi, Kamu Hizmetinde Örgütlenme Hakkının Korunmasına ve istihdam Koşullarının Belirlenmesine ilişkin 151 sayılı ILO Sözleşmesi’nin örgütlenme özgürlüğü bağlamında ayni yasal düzenlemelere yer verilmiştir.

Anayasamızın Milletlerarası antlaşmaları uygun bulma alt başlığı 90ncı maddesinde “Usulüne göre yürürlüğe konulmuş milletlerarası antlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesine başvurulamaz. (Ek cümle: 7/5/2004-5170/7 md.) Usulüne göre yürürlüğe konulmuş temel hak ve özgürlüklere ilişkin milletlerarası antlaşmalarla kanunların aynı konuda farklı hükümler içermesi nedeniyle çıkabilecek uyuşmazlıklarda milletlerarası antlaşma hükümleri esas alınır” denilmektedir. Söz konusu madde uyarınca yukarıda sayılan tüm Uluslararası antlaşmalar kanun hükmünde olduğundan dolayı uygulanma zorunluluğu bulunmaktadır.

Uluslararası sözleşme hükümleri çerçevesinde kamu görevlilerinin üyesi oldukları Kamu Görevlileri Örgütü’nün eylemi kapsamında iş bırakmalarının geçerli mazeret olarak kabul edilmesine dair Yargı Kararları bulunmaktadır. Söz konusu örnek kararlar; **Avrupa İnsan Hakları Mahkemesinin 2001 / 68959 sayılı dosyası ile verilen 21.04.2009 tarihli kararı, Avrupa İnsan Hakları Mahkemesinin 2001 / 74611 sayılı dosyası ile verilen 17.07.2007 tarihli kararı, Anayasa Mahkemesinin 06/01/2015 tarih ve 2013/8517 Başvuru sayılı kararı, Anayasa Mahkemesinin 18/09/2014 tarih ve 2013/8463 Başvuru sayılı kararı, Anayasa Mahkemesinin 06/01/2015 tarih ve 2013/8516 Başvuru sayılı kararı, Yargıtay Dördüncü Hukuk Dairesinin 02.04.2001 tarih 2000/12071 Esas ve 2001/3157 Karar sayılı kararı, Yargıtay Dördüncü Ceza Dairesinin 09.02.2000 tarih 1999/10183 Esas ve 2000/780 Karar sayılı kararı, Danıştay idari Dava Daireleri Kurulunun 2013/4031 Esas 2014/975 Karar sayılı kararı, Danıştay idari Dava Daireleri Kurulunun 2009/1063 Esas ve 2013/1998 Karar sayılı kararı, Danıştay 12. Dairesinin 2004 / 4643 Esas ve 2005 / 313 Karar sayılı kararı, Danıştay 11. Dairesinin 2002 / 871 Esas ve 2005 / 861 Karar sayılı kararı, Danıştay 12. Dairesinin 2005 / 5767 Esas ve 2008 / 225 Karar sayılı kararı, Danıştay 12. Dairesinin 2005 / 4499 Esas ve 2005 / 3529 Karar sayılı kararı, Danıştay 12. Dairesinin 2004 / 4209 Esas ve 2004 / 4148 Karar sayılı kararı, Danıştay 8. Dairesinin 1997 / 4334 Esas ve 1998 / 4242 Karar sayılı kararı , Ankara 9.idare Mahkemesi 2004/1013 Esas ve 2004/1738 Karar sayılı kararı.**

**Her ne kadar Müdürlüğünüz esnek mesai denetimi icra etmiş ise de bunun bir mesai denetimi de olduğu da kuşkusuzdur, bu mesai denetiminin yapıldığı günde aile hekimlerinin tüm Türkiye’de iş bırakma eyleminde olduğu da Bakanlığın ve Müdürlüğünüzün de bilgisi dahilindedir. Esnek mesai aile hekiminin normal mesaisidir, aile hekimliği biriminde ... saat aralığında esnek mesaide olmadığım hususu tarafınızdan tespit edilmişse de öncesinde /sonrasındaki ...saat dilimlerinde de ASM ‘de bulunmadım, iş bırakma eylemindeydim, bu sebeple de Müdürlüğünüzün Devlet Memurları Kanunun 125.maddesi uyarınca disiplin süreci başlatması gerekmez mi? Eğer disiplin soruşturmasına konu olabilecek bir eylemim olmadığını , iş bırakmanın haklı bir mazeret olduğu kabul ediliyorsa grup düşürülmesinin hukuki dayanağı da bulunmamaktadır.**

**GRUP DÜŞÜRME İŞLEMİNİN DE BİR CEZALANDIRMA OLDUĞU VE HUKUKA AYKIRILIK ARZ ETTİĞİ YARGININ GÜNCEL KARARLARIYLA DA SABİTTİR.**

**SAMSUN BÖLGE İDARE MAHKEMESİ 1. İDARİ DAVA DAİRESİ ESAS NO : 2023/862, KARAR NO : 2024/1145 , 26/09/2024 TARİHLİ GÜNCEL KARARI;**

***‘Dosyanın incelenmesinden, davacının Aile Sağlığı Merkezinde 17 numaralı birimin aile hekimi olduğu, görev yaptığı merkezin taşıdığı özellikler nedeniyle (A) grubunda değerlendirildiği, davacının esnek çalışma saatlerinin belirlendiği, buna göre esnek mesai saatlerinde davalı idarenin denetim birimlerince merkezde 16.03.2022 tarihinde saat 12:00 ila 13:00 arasında yapılan denetimde esnek mesai saatinde olmadığından bahisle esnek mesainin aile hekimliği gruplandırma koşulunun bir parçası olduğundan bu kuralın ihlal edilmesi nedeniyle dava konusu işlemin tesis edildiği, bu süreçte davacının savunmasının alınmadığı, davacının sendikal faaliyet kapsamında iş bırakma eylemi yapması nedeniyle aile sağlığı merkezinde bulunmadığının beyan edildiği, davalı idarenin davacının iddialarının aksine herhangi bir iddiasının veya tutanakta bir belirlemesinin bulunmadığı görülmektedir. Olayda, sendikal hakkının ihlal edilip edilmediğinin değerlendirilmesine gelince; kamu görevlilerinin ortak ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve çıkarlarının korunması ve geliştirilmesi için oluşturdukları sendikalar tarafından, ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve çıkarlarının ve bu kapsamda özlük ve parasal haklarının, çalışma koşullarının korunması, iyileştirilmesi, geliştirilmesi, bu konulara dikkat çekilmesi ve kamuoyu oluşturulmasının sağlanması amacıyla aldıkları kararlar uyarınca kamu görevlilerinin toplantı, gösteri ve iş bırakma eylemlerine katılmalarında demokratik bir toplumda herhangi bir sakınca bulunmadığı; anılan eylemlerin AİHS'nin 11. maddesi kapsamında korunması gerektiği açıktır. Bu durumda; sendikanın/derneğin iş bırakmaya ilişkin kararı uyarınca, aile sağlığı merkezine gitmeyerek sendikal faaliyete katıldığı anlaşıldığından, bu eyleminin izinsiz işe gelmemek fiili kapsamında değerlendirilemeyeceği ve sendikal faaliyet kapsamında bir fiil olarak kabulü gerektiğinden, dava konusu işlemde hukuka uyarlık, İdare Mahkemesince dava konusu işlemin iptaline karar verilmesinde sonuç itibarıyla hukuka aykırılık bulunmamaktadır.’’***

Yukarıda sunduğum Uluslararası antlaşmalar, yargısal kararlar ... Aralık 2024 tarihinde alınan iş bırakma eylemine katılmam nedeni ile görevli olduğum aile hekimliği biriminin grubunun düşürülmesinin hukuka aykırılık arz ettiği, sadece hekim olarak benim değil, gruplandırma personelinin de müdürülük tarafından cezalandırıldığını, bu sebeple ilgili personelin de işine son verilmesinden doğacak tüm işçilik alacaklarının Bakanlığın muhatap alınabileceğini belirtmek isterim. Açıkladığım gerekçelerle grup düşürme işleminin geri alınmasını arz ve talep ederim. ..../..../2024

Dr ………………………..

Aile Hekimi.

**HAZIRLAYAN AHEF HUKUK MÜŞAVİRİ**

**AV.ARB.SERVET AKTAN (BURAYI SİLİNİZ)**