T.C.

……………. VALİLİĞİ

0000000 Nolu Aile Hekimliği Birimi

SAYI: 01/ 09 / 2014

KONU: Hastane Nöbetleri Hakkında Savunmam

………TOPLUM SAĞLIĞI MERKEZİNE / ..……HALK SAĞLIĞI MÜDÜRLÜĞÜNE

………. Valiliği’nin /…….. Halk Sağlığı Müdürlüğünün …… tarih ve …. sayılı yazısı incelenmiş olup, ilgili savunmam aşağıda sunulmuştur.

***a. Tarafıma tebliğ edilen hiçbir görevlendirme bulunmamaktadır.***

Hakkımda görevlendirme yapılabilmesi için 7201 sayılı Tebligat Kanununun 10. ve devamı maddeleri uyarınca yasaya uygun tebligat ile bildirim de bulunulması gerekmektedir. Anılan söz konusu yasal zorunluluğa uygun hiçbir görevlendirme tebliği bulunmamaktadır. Hakkımda yapılmayan veya tarafıma tebliğ edilmeyen herhangi bir görevlendirmeye icap edebilmem de mümkün olmadığından hakkımda yürütülen soruşturmayı kabul etmiyorum.

***b. Yapılan nöbet görevlendirmesi hukuka uygun olmadığı gibi en temel Anayasal haklarımın ihlali niteliğindedir.***

Anayasa’nın 18. maddesi uyarınca; ***“Hiç kimse zorla çalıştırılamaz. Angarya yasaktır.”***, Türkiye tarafından kabul edilen ve Anayasa’nın 90. maddesi uyarınca kanun hükmünde olan 29 Numaralı Cebri ve Mecburi Çalıştırmaya İlişkin Uluslararası Çalışma Örgütü (ILO) Sözleşmesi'nin 2. maddesi ve Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin 4. maddesi uyarınca zorla çalıştırma yasaktır.

Ebelerin/Hemşirelerin/Sağlık Memurlarının/Aile Sağlığı Elemanların; mesaileri dışında zorunlu çalışma görevi verilebilmesi Anayasa’nın 50. maddesi ile düzenlenen dinlenme hakkına ilişkin hükümlerine aykırıdır. Dinlenmek çalışanın hakkıdır.

Anayasa Mahkemesinin ve Danıştay’ın birçok kararında vurgulandığı üzere idare tarafından çalışanın Anayasal haklarını ihlal edici nitelikte görevlendirme yapılabilmesi hukuken mümkün değildir.

Söz konusu görevlendirmeler Anayasa’nın 137. maddesi uyarınca kanunsuz emir niteliğinde olmaktadır. Tarafıma görevlendirme yapılmasına karşın tarafımdan ekte sunulan …….. tarih ve …….. sayılı dilekçem ile Anayasa’nın 137. maddesi uyarınca yapılacak görevlendirmeye itirazda bulunulmuş ve yapılacak herhangi bir görevlendirmenin reddedildiği tarafınıza bildirilmiştir. **Anılan yasa hükmü uyarınca, idare tarafından görevlendirme hakkında ısrar edilmediği üzere hakkımdaki yapılan görevlendirme hukuken iptal olmuştur.**

Bu itibarla hakkımda yasal ve hukuka uygun bir görevlendirme bulunmadığı üzere atılı suçlamayı kabul etmiyorum.

Sadece ebeler c. maddesini savunmalarına ekleyecekler…

**c. Aile Sağlığı Elemanı olarak görev yapan bir ebe olarak tarafıma acil nöbeti görevi verilemez.**

Aile sağlığı elemanı olarak görev yapan bir ebe olarak, 1219 sayılı Tababet ve Şuabatı Sanatlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun’un 51. maddesi uyarınca; “Ebeler gebelerin muayenesiyle bunların hıfzıssıhhatlerine mütaallik tedabirin ifasına ve doğumun teshiline ve bu esnada yapılacak basit manevraların ve çocuk için lazım gelen ilk tedbirlerin ifasına salahiyettar iseler de her nevi alet ve saire tatbik etmeleri memnu ve sureti avarızı velade vekayiinde behemahal bir tabip davetine mecburdurlar. Her ebe Sıhhiye ve Muaveneti İçtimaiye Vekaletince tayin olunacak levazım ve edviyeyi doğum vekayiinde beraberinde bulunduracaktır. Ebeler çiçek aşısı tatbik edebilirler.” düzenlemesine yer verilmiştir. Anılan hüküm uyarınca ebelerin tek görev ve yetkisi gebe muayenesi ve doğuma yardımcı olmaktır. Bu itibarla, acil sağlık hizmeti sağlama noktasında hiçbir görev ve yetkim olmadığı için acil servislerde görevlendirilmem mümkün değildir.

***d. Hakkımda Genelge uyarınca yasaya uygun bir görevlendirme bulunmamaktadır.***

Sağlık Bakanlığının 2014 / 12 sayılı genelgesinin 4. maddesi ile, Sağlık Bakanlığının 04.07.2013 tarih be 2013 / 3 sayılı genelgesi uyarınca il sağlık müdürü, halk sağlığı müdürü ve genel sekreterin katılımıyla oluşturulan komisyon tarafından düzenlenebileceği amir hükmüne yer verilmiştir.

İdare tarafından yapılan işlem ise, söz konusu yasal zorunluluklara uymadan bizzat İl Halk Sağlığı Müdürlüğü, …………. tarafından düzenlenmiştir. Kurumun kendi başına aile hekimlerine nöbet görevi verebilme hak ve yetkisi bulunmamaktadır. Bu itibarla hakkımda yasal şartları havi hukuka uygun bir görevlendirme bulunduğundan söz edilemez.

Genelge uyarınca Ebelerin/Hemşirelerin/Sağlık Memurlarının/Aile Sağlığı Elemanların hakkında yapılacak görevlendirmenin her ayın 20’sine kadar yapılması gerektiği emredilmiş olmasına karşın idare tarafından söz konusu yasal yükümlülük yerine getirilmemiştir. Bu yükümlülüğe uymayan idarenin ….ayı için görevlendirme yapabilme yetkisi düşmüştür.

Aile Hekimliği Uygulama Yönetmeliğinin 10. maddesinin 4. bendi ile aile hekimlerine ve aile sağlığı elemanlarına nöbet tutturulmamasının esas olduğu ancak 657 sayılı Kanunun ek 33 üncü maddesinde belirtilen yerlerde ihtiyaç ve zaruret hâsıl olduğu durumlarda haftalık çalışma süresi ve mesai saatleri dışında aile hekimlerine ve aile sağlığı elemanlarına nöbet görevi verilebileceği düzenlenmiştir.

İdare tarafından yapılan işlem ile Ebelerin/Hemşirelerin/Sağlık Memurlarının/Aile Sağlığı Elemanlarına her halükarda ve hiçbir ihtiyaç ve zaruret hali olmadan ayda 16 saat nöbet görevi verilmiştir.

Söz konusu işlem hatalı olup kanuna ve yönetmeliğe açık olarak aykırıdır. Gerek kanun lafzı ve gerekse de onu açıklayan yönetmelik hükmü dikkate alındığında Ebelerin/Hemşirelerin/Sağlık Memurlarının/Aile Sağlığı Elemanların hakkında ayda asgari 8 saat nöbet görevi verilebileceği ve fakat nöbet görevi verilebilmesi için de görev verilecek kurumlarda ihtiyaç ve zaruret halinin bulunması gerektiği düzenlenmiştir. Nitekim yönetmelik hükmünde açık olarak verilen bu düzenlemenin ardından ihtiyaç ve zaruret hallerinin nasıl belirlenmesi gerektiği açıklanmıştır.

Yasaya göre; İhtiyaç ve zaruret halinin tespiti illerin sağlık personeli doluluk oranı, nüfus, coğrafi koşulları, sosyoekonomik ve kültürel özellikleri, nöbet tutulacak sağlık tesisinin il veya ilçe merkezine uzaklığı gibi kriterler göz önünde bulundurulmak suretiyle belirleneceği emredilmiştir.

Nöbet görevi verilen hiçbir sağlık kuruluşunun yasada belirtilen ihtiyaç ve zaruret halini taşıyıp taşımadığı araştırılmamıştır. Bu konuda yapılan hiçbir tespit bulunmamaktadır. Davalı idare tarafından yasanın aradığı tespitler yapılmadan ve nöbet görevi verilebilmesi için yasanın aradığı şartların oluşup oluşmadığı değerlendirilmeden tüm Ebelerin/Hemşirelerin/Sağlık Memurlarının/Aile Sağlığı Elemanların acil servis nöbet görevi verilmesi hukuka aykırıdır.

Genelge ile Aile Sağlığı Elemanlarına 8 saatin üzerinde nöbet görevi verilebilmesi şu şekilde mümkün kılınmıştır; Aile Sağlığı Elemanları aylık sekiz saat nöbet tutmalarına ve nöbet tutturulacak sağlık tesisinde görev yapan, aile sağlığı elemanları dışında, nöbet tutulacak hastanede görev yapan ebe, hemşire, sağlık memuru ve acil tıp teknisyenlerinin aylık mesailerinin üzerine 30 saat daha (160+30) hizmet vermelerine rağmen Ebe, hemşire, sağlık memuru ve acil tıp teknisyeni ihtiyacının devam etmesi durumunda, aile sağlığı elemanları, il ve ilçe sağlık müdürlüğü, 112 acil sağlık hizmetleri başhekimliği ve bağlı istasyonlar, halk sağlığı müdürlüğü, toplum sağlığı merkezi, kamu hastaneleri genel sekreterliğinde görev yapan ebe, hemşire, sağlık memuru ve acil tıp teknisyenlerinin dahil edilmesi suretiyle nöbet havuzu oluşturulacaktır.

Tarafınızdan ……….. tarihinde ve …… tarihinde olmak üzere toplam …. saatlik nöbete neden iştirak edilmediği hakkında savunmam istenmektedir. İdare tarafından yapılan işlemin genelgenin ve üst yasaların aradığı şartları taşımadığı savunma isteminden de kolayca anlaşılabilmektedir. Yasal şartları taşımayan 16 saatlik görevlendirmenin hukuka uygun olmadığı açıktır.

***e. Aile Sağlığı Elemanları olarak hastanelerde acil tıp hizmeti sunabilmem hukuken mümkün değildir.***

Aile Sağlığı elemanı olarak imzalamış olduğum aile hekimliği sözleşmesi uyarınca tarafıma kayıtlı nüfus hakkında koruyucu hekimlik ve birinci basamak sağlık hizmetlerinin sunulması karşılığında bir ücret ödenmektedir. İlgili yönetmelik uyarınca da tarafıma yapılan ödemelerin kayıtlı kişi sayısı temel alınmak sureti ile yapılmaktadır.

11.05.2000 tarihli 24046 sayılı resmi gazetede yayımlanan Acil Sağlık Hizmetleri Yönetmeliğinin 15. maddesi ile Yataklı Tedavi Kuruluşları Bünyesinde Yer Alan Acil Servisler düzenlenmiştir. Bu hizmetin sunulması için maddeye göre; *“b) Hizmetler; uzman tabip sorumluluğunda, acil sağlık hizmetleri konusunda eğitim görmüş, tecrübeli ve yeter sayıda tabibin, hemşirenin ve diğer personelin de katılımı ile bir bütün olarak yürütülecek şekilde organize edilir. Bütün görevlilerin acil servis birimindeki görev, yetki ve sorumlulukları yazılı olarak hazırlanır ve acil serviste görülebilecek bir yere asılır. c) Bu birimlerde görevlendirilecek personel; hizmetin hedefleri, çalışma standartları, görevleri, yetkileri ve sorumlulukları konusunda hizmet öncesi resmi bir eğitim programına alınır, hizmet sırasında sürekli izlenir ve sonuçlar periyodik olarak değerlendirilir.”*

Görüleceği üzere aile sağlığı elemanlarının söz konusu hastanelerin acil servislerinde görevlendirilebilmeleri için öncelikle hizmet öncesi resmi bir eğitim programına alınmaları zorunludur. Tarafıma acil tıp hizmetlerinin sunulması noktasında hiçbir eğitim verilmeden acil servislerde nöbet görevlendirilmesi yapılması hukuka uygun değildir.

Acil tıp dalında hizmet öncesi resmi bir eğitim programına alınmadan yapılan görevlendirme hukuka aykırı olup kanunsuz emir niteliğinde olacaktır. Bu hizmetin sunulması esnasında tarafımdan yapılabilecek her türlü hata neticesinde hukuki ve cezai sorumluluğumun da bulunduğu dikkate alındığında idare tarafından yapılan görevlendirme kanunsuz olmaktadır.

***f. aile hekimliği uygulamasını engelleyici nitelikte görev verilmesi mümkün değildir.***

Gerek kanun ve gerekse de yönetmelik hükmünde aile sağlığı elemanları hakkında verilebilecek nöbet görevinde asıl kaidenin aile hekimliği birimi görevinin aksatılmaması olduğu vurgulanmıştır. Bu noktada acil servis nöbetinin haftalık çalışma ve mesai dışında tutulacağı, aile hekimliği uygulamasında aksamaya mahal verilmeden yapılacağı düzenlemesine yer verilmiştir.

Tarafınızdan bildirilen savunma isteminde de açıkça belirtildiği üzere …… tarih ve saat 16.00 – 24.00 ve …….. tarih ve saat 16:00 – 24:00 saatleri arasında nöbet görevim bulunduğu bildirilmektedir. Tarafınızdan da çok net ve açık olarak bilindiği üzere tarafımdan sunulan aile hekimliği hizmetleri için mesai saati 17.00’de sona ermektedir. Söz konusu husus tarafınıza yönetmelik uyarınca bildirilmiş ve aile sağlığı merkezimizde de vatandaşlara duyurulmuştur.

İdare tarafından yapılan görevlendirmeler tarafımdan sunulan aile sağlığı elemanı hizmetlerimin mesai içine denk gelmekte olup kanunu ve diğer alt düzenleyici işlemler uyarınca söz konusu mesai içerisinde tarafımdan başka bir hizmet sunumu yapılabilmesi hukuken mümkün değildir.

Kanun ve yönetmelikte açık olarak aile hekimliği uygulamasının engellenmemesi ve mesai dışında nöbet görevi verilebileceği düzenlenmiş olmasına karşın, idare tarafından, aile hekimliği mesaisi bitmeden ve aile hekimliği uygulamasını engelleyerek nöbet görevi düzenlenmesi hukuka aykırıdır.

Açık olarak kanunsuz olan nöbet görevlendirmesine tarafımdan icap edilebilmesi hukuken mümkün olmadığı gibi kanunlar ile de yasaklanmıştır.

***h. Aile Sağlığı Elemanlarının bağlı kuruluşlar arasında görevlendirilmesi hukuka aykırıdır.***

663 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 35. maddesinin 5. bendine göre bağlı kuruluşlar arasında görevlendirilecek personelin 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu’na tabi olduğu düzenlenmiş ve fakat 5258 sayılı Aile Hekimliği Kanunu uyarınca aile sağlığı elemanlarının 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ve sözleşmeli personel çalıştırılmasına dair diğer kanun hükümlerine bağlı olmaksızın çalıştırdıkları dikkate alındığında; aile sağlığı elemanlarının 663 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 35. maddesinin 4. bendi uyarınca bağlı kuruluşlar arasında görevlendirilemeyeceği açıktır. Zira 5258 sayılı Aile Hekimliği Kanunu uyarınca **aile sağlığı elemanı kendisine kayıtlı nüfus hakkındaki görev ve yetkilerini, aile sağlığı merkezinde yerine getirmekle yükümlüdür.** Bu nedenle hakkımda yapıldığı iddia edilen görevlendirme hukuka aykırıdır.

***i. Görev yapmadığım bir ilçede ve entegre sağlık hizmeti sunulan yerde nöbet görevi verilebilmesi mümkün değildir.***

... İlçe Devlet Hastanesi, Sağlık Bakanlığına Bağlı İlçe Devlet Hastanelerinde Entegre Sağlık Hizmeti Sunulmasına İlişkin Usul Ve Esaslar Hakkında Yönerge uyarınca entegre sağlık hizmeti sunulan yerlerden olarak tespit edilmiştir .

Aile Hekimliği Uygulama Yönetmeliği’nin 10. maddesinin 5. bendi uyarınca entegre sağlık hizmeti sunulan yerlerde acil sağlık hizmeti nöbeti görevleri; toplam hekim sayısı altı ve altıdan az ise mesai saatleri dışındaki adli tıbbi hizmetler ve acil sağlık hizmetleri; toplum sağlığı merkezi hekimleri, entegre sağlık hizmetinin sunulduğu merkezde çalışan hekimler ve aile hekimleri tarafından münavebeli olarak icap nöbeti şeklinde, toplam hekim sayısı altıdan fazla ise münavebeli olarak aktif nöbet şeklinde yürütülür.

Anılan yasal düzenleme uyarınca entegre sağlık hizmeti sunulan yerlerde nöbet görevlendirmesi Aile Hekimliği Uygulama Yönetmeliğinin 10. maddesinin 4. bendi uyarınca yapılamayacağı gibi özel hüküm niteliğinde olan aynı yasanın 5. bendi uyarınca yapılması zorunludur. Özel yasanın bulunduğu durumlarda genel yasanın uygulanabilmesi hukuken mümkün değildir.

Aile Hekimliği Uygulama Yönetmeliğinin çalışma saatlerini düzenleyen 10.maddesinin 6. fıkrasında; **İhtiyaç olması halinde** beşinci fıkrada aile hekimleri için öngörülen çalışma şekil ve koşulları aile sağlığı elemanları için de uygulanır. “ hükmü yer almaktadır. Bu hükme göre ancak ihtiyaç olması halinde bu yönetmelik maddesinin uygulanabilir olması nedeniyle, davalı idare tarafından entegre sağlık hizmeti sunulan yerlerde düzenlenecek acil sağlık nöbetleri hakkında özel yasa hükmü bulunmasına karşın müvekkil hakkında genel yasa hükmü uyarınca nöbet görevlendirilmesi yapılması hukuka aykırıdır.

***k. Meslekte 25 yılını dolduran aile sağlığı elemanlarının nöbetten muaf tutulması gerekirken hiçbir neden bulunmadan muafiyet uygulanmaması hukuka aykırıdır.***

Sağlık Bakanlığının 2014 / 12 sayılı genelgesi uyarınca nöbet listeleri hazırlanırken Nöbet muafiyetlerine ilişkin olarak; Sağlık Bakanlığının Sağlık Hizmetleri Genel Müdürlüğünün 11.05.2012 tarihli ve 045/6430 sayılı yazısı doğrultusunda işlem tesis edileceği düzenlenmiştir.

Söz konusu yazı uyarınca hizmette 25 yılını tamamlamış olan aile sağlığı elemanlarının mümkün mertebe nöbet görevlerinden muaf tutulması gerektiği düzenlenmiştir. Muafiyet noktasında idareye bırakılan yetkinin sınırsız ve keyfi olmadığı ve fakat aksi uygulamaların yapılabilmesi için hizmet gerekliliği, kadro açığı gibi nesnel nedenlerin ortaya konulması gerekmektedir.

Tüm hastanelerin kendi nöbet listelerinin bulunduğu ve aile sağlığı elemanlarının bu kurumlarda ek nöbetçi olarak görev yapacağı dikkate alındığında hizmette 25 yılı doldurmuş olmam nedeni ile hakkımda nöbet görevi verilmesi hukuka uygun değildir.

***l. Kamu zararı ve üçüncü kişinin zararı oluşmadığı üzere hakkımda suç isnat edilebilmesi mümkün değildir.***

***AŞAĞIDAKİ KENDİNİZE UYGUN BİTİŞ CÜMLESİYLE SAVUNMANIZI TAMAMLAYABİLİRSİNİZ..***

            Bilgime başvurulduğu iddia edilen ve fakat 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu uyarınca yürütülen soruşturma kapsamında hakkımda işlem yapılabilmesi mümkün değildir.

            Bilgime başvurulduğu iddia edilen hususta kamu zararı veya üçüncü bir kişinin zararına yol açılmamıştır. **Bilgime başvurulan durum mesleki ve sosyal haklarımın korunması amacı ile geçici ve kısa süreli olarak hukuka uygun olmayan bir görevin yerine getirilmemesi niteliğindedir. Hukuka uygun olmayan görevlendirmenin tarafımdan yerine getirilmemesi neticesinde menfaat elde edilmemiştir. Asli görevli olduğum ……… Aile Sağlığı Merkezi ………… aile hekimliği birimindeki aile sağlığı elemanı görevimin gereklerini tam olarak yerine getirmeye devam etmekteyim.**

**Tarafımdan yerine getirilmeyen hukuka uygun bir görev olmadığı gibi acil servis hizmetinin devamlılığı esası ve serviste bulunan ebe, hemşire, sağlık memuru, att dikkate alındığında herhangi bir vatandaş mağduriyetinin olmadığı açıktır. Görevim olduğu iddia edilen sağlık biriminde görev yapan ebe, hemşire, sağlık memuru ve att bulunması nedeni ile görevi ihmal suçunun işlenebilmesi mümkün değildir.**

**Hakkımda tutulan tutanağın bizzat ve yerinde tutulmadığı, sonradan yazıldığı ve hazırda olmayan kişilerce imzalandığı açık olduğundan ilgili tutanağı düzenleyenler hakkında ... Cumhuriyet Başsavcılığına suç duyurusunda bulunma hakkımı saklı tutuyorum.**

İlimizde hemen hiçbir aile sağlığı elemanının acil servis ve 112 nöbetine gitmediği dikkate alındığında sadece belli sayıda aile sağlığı elemanına başlatılan soruşturma ve tutulan tutanaklar idarenin eşit davranma yükümlülüğünün ihlali niteliğindedir. Anayasanın eşitlik ilkesinin ihlal edilmesini kabul etmiyorum.

Hakkımda açık olarak gerçekleşmeyen görevi ihmal suçundan soruşturma yürütülmesini kesinlikle kabul etmiyorum.

Savunmam istenen konuda, kamu zararı veya üçüncü bir kişinin zararına yol açılmamıştır. Savunmam istenen durum mesleki ve sosyal haklarımın korunması amacı ile geçici ve kısa süreli olarak hukuka uygun olmayan bir görevin yerine getirilmemesi niteliğindedir. Hukuka uygun olmayan görevlendirmenin tarafımdan yerine getirilmemesi neticesinde menfaat elde edilmemiştir. Asli görevli olduğum …..Aile Sağlığı Merkezi 0000000 nolu aile hekimliği birimindeki aile sağlığı elemanı görevimin gereklerini tam olarak yerine getirmeye devam etmekteyim. Tarafımdan yerine getirilmeyen hukuka uygun bir görev olmadığı gibi acil servis hizmetinin devamlılığı esası ve serviste bulunan hemşire, ebe, ATT, sağlık memuru dikkate alındığında herhangi bir vatandaş mağduriyetinin olmadığı açıktır. Görevim olduğu iddia edilen sağlık biriminde görev yapan hemşire, ebe, ATT, sağlık memuru bulunması nedeni ile görevi ihmal suçunun işlenebilmesi de mümkün değildir.

Sonuç olarak, söz konusu görevlendirme Anayasa’nın 137. maddesi uyarınca kanunsuz emir niteliğinde olduğundan, tarafıma görevlendirme yapılmasına karşın tarafımdan sunulan …….. tarih ve ……… sayılı dilekçem ile Anayasa’nın 137. maddesi uyarınca yapılacak görevlendirmeye itirazda bulunulmuş ve yapılacak herhangi bir görevlendirmenin hukuksuz olduğu, bildirilmiştir. Anılan yasa hükmü uyarınca, idare tarafından görevlendirme hakkında ısrar edilmediği ve yazı ile görevlendirme yenilenmediği için, hakkımdaki yapılan görevlendirme hukuken iptal olmuştur. Bu itibarla hakkımda yasal ve hukuka uygun bir görevlendirme bulunmadığı üzere atılı suçlamayı kabul etmiyorum. Bu sebeple hakkımda herhangi bir cezai işlem yapılamayacağını, kanuni haklarım saklı kalmak koşuluyla, saygılarımla arz ederim.

EK : …..tarih ve ……sayılı itiraz dilekçem

ASE…………………….