

T.C
GAZ ANTEP
BÖLGE DARE MAHKEMES
SEK Z NC DAR DAVA DA RES

ESAS NO : 2023/1125

KARAR NO : 2024/2244

AHEF KAZANIR!

ST NAF YOLUNA

BA VURAN (DAVACI) :

VEK L : AV. SERVET AKTAN -UETS[16402-04179-29995]

KAR I TARAF (DAVALI) : D YARBAKIR VAL L -UETS[35756-86578-59710]

VEK L : AV.

STEM N ÖZET : Diyarbakır ili, Ergani ilçesi, ncehıdır Aile Sa lı ı Merkezi'nde aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından, "So uk zincir kurallarına uymamak ve so uk zincir kırılmasına sebebiyet vermek" fiilini i ledi inden bahisle 20 ihtar puanı ile tecziyesine dair Diyarbakır Valili i l Sa lık Müdürlü ü'nün 18/02/2022 tarih ve 226 sayılı i lemne kar ı yaptı ı itirazın reddine ili kin Diyarbakır Valili i l Sa lık Müdürlü ü'nün 23/03/2022 tarih ve 2022/7 sayılı i leminin iptali istemiyle açılan davada; "03/08/2021 tarihinde ya anan sıcaklık alt ve üst limit a umunda; a ı takip sistemi cihazının sıcaklık ölçüm raporunda ısının $-3,7^{\circ}\text{C}$ ye dü tü ü ve $+11,58^{\circ}\text{C}$ ye çıktı ının görüldü ü, fridge-tag cihazının buz akülerine temasının yapılan bu ölçümü etkilemedi i, davacı ile aile sa lı ı çalı anının a ı dolabı düzenlemesi esnasında dikkatsiz ve özensiz davranarak so uk zincirin kırılmasına sebebiyet verdikleri anla ılmakta olup davacı hakkında "So uk zincir kurallarına uymamak ve so uk zincir kırılmasına sebebiyet vermek" fiilini i ledi inden bahisle 20 ihtar puanı ile tecziyesine dair dava konusu i lemde hukuka aykırılık bulunmadı ı" gerekçesiyle "**davanın reddi**" yönünde Diyarbakır 1. **dare Mahkemesi'nce verilen 31/01/2023 gün ve E:2022/735, K:2023/80 sayılı kararın;** 03/08/2021 tarihinde ya anan ani ısı dü mesinin fridge-tag cihazının buz akülerine temas etmesi neticesinde gerçekleşti i, a ıların bulundu u ortamın sıcaklı ının de i medi i, davalı idarenin inceleme raporu kapsamında a ıların bozuldu unu ispatlayacak hiçbir delil ve bulgu sunmadı ı, savunmasının talep edildi i tarih itibariyle herhangi bir belge ve inceleme raporu verilmemesi sebebiyle savunma hakkının ihlal edildi i, dava konusu i lemin ilgili mevzuat hükümlerine aykırı olarak tesis edildi i ileri sürülerek istinaf yoluyla incelenerek kaldırılmasına karar verilmesi istenilmektedir.

ST NAF D LEKÇES NE VER LEN

CEVABIN ÖZET : stinafa konu mahkeme kararının hukuka uygun oldu u ileri sürülerek istinaf ba vurusunun reddine karar verilmesi istenilmektedir.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Gaziantep Bölge dare Mahkemesi 8. dari Dava Dairesi'nce, 2577 sayılı dari Yargılama Usulü Yasası'nın 45. maddesi uyarınca dava dosyası incelenerek i in gere i görü üldü;

Dava; Diyarbakır ili, Ergani ilçesi, ncehıdır Aile Sa lı ı Merkezi'nde aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından, "So uk zincir kurallarına uymamak ve so uk zincir kırılmasına sebebiyet vermek" fiilini i ledi inden bahisle 20 ihtar puanı ile tecziyesine dair Diyarbakır Valili i

T.C
GAZ ANTEP
BÖLGE DARE MAHKEMES
SEK Z NC DAR DAVA DA RES

ESAS NO : 2023/1125

KARAR NO : 2024/2244

1 Sa lık Müdürlü ü'nün 18/02/2022 tarih ve 226 sayılı i lemine kar ı yaptı ı itirazın reddine ili kin Diyarbakır Valili i 1 Sa lık Müdürlü ü'nün 23/03/2022 tarih ve 2022/7 sayılı i leminin iptali istemiyle açılmı tır.

5258 sayılı Aile Hekimli i Kanunu'nun "Denetim, sorumluluk ve mal bildirimini" ba lıklı 6.maddesinde; "Aile hekimleri ve aile sa lı ı çalı anları, mevzuat ve sözle me hükümlerine uygunluk ile di er konularda Bakanlık, ilgili mülkî idare ve sa lık idaresinin denetimine tâbidir. Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anları, görevleriyle ilgili ya da görevleri ba ında i ledikleri veya kendilerine kar ı i lenen suçlarda Devlet memurları gibi kabul edilir..." hükmüne, 8.maddesinde de;(1) "Aile hekimi ve aile sa lı ı elemanlarının çalı ma usul ve esasları; çalı ılan yer, kurum ve statülerine göre öncelik sıralaması; aile hekimli i uygulamasına geçi e ve nakillere ili kin puanlama sistemi ve sayıları; aile sa lı ı merkezi olarak kullanılacak yerlerde aranacak fizikî ve teknik artlar; meslek ilkeleri; i tanımları; performans ve hizmet kalite standartları; hasta sevk evrakı, reçete, rapor ve di er kullanılacak belgelerin ekli ve içeri i, kayıtların tutulması ile çalı ma ve denetime ili kin usul ve esaslar, Sa lık Bakanlı ınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir" hükmüne yer verilmi tir.

30/06/2021 tarihli ve 31527 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli inin **dava konusu i lemin tesis edildi i tarihte yürürlükte olan halinde** "Sözle menin ihtaren sona erdirilmesi" ba lıklı **11.maddesinde**; "(1) Bu Yönetmeli in eki (EK-3 Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetveli)'nde yer alan fiilleri i ledi i tespit edilen sözle meli aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anına; a) Müdürlü ün halk sa lı ı hizmetlerinden sorumlu ba kanınca, b) Tespitin Bakanlık tarafından yapılması halinde Bakanlıkça, yazılı ihtar yapılır. (2) Sözle meli aile hekimi veya aile sa lı ı çalı anına, ihtarın tebli inden itibaren savunma yapması için yedi gün süre verilir. Yapılan savunmalar uygun görülmedi i takdirde veya süresi içinde savunma yapılmaması durumunda ihtar puanı verilir. Bir sözle me dönemi içerisinde herhangi bir fiilin ikinci ve devam eden ihlallerinde, ihtar puanı iki kat olarak uygulanır. (3) İhtar puanının kendisine tebli edilen ilgili aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anı, tebli tarihinden itibaren yedi gün içinde; a) Müdürlü ün halk sa lı ı hizmetlerinden sorumlu ba kanının verdi i ihtar puanına kar ı, il sa lık müdürüne, b) Bakanlı ın verdi i ihtara kar ı Bakan Yardımcısına, itirazda bulunabilir. İtiraz mercileri otuz gün içinde itirazı inceleyerek karara ba lar ve karar ilgisine yazılı olarak bildirilir(...)" düzenlemesine yer verilmi , aynı Yönetmeli in, "*Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetveli*" ba lıklı **Ek-3 listesinde ise**; ihtar uygulanacak fiiller ile her bir fiilin kaç ihtar puanına kar ılık geldi i ayrı ayrı sayılmak suretiyle belirlenerek "*So uk zincir kurallarına uymamak ve so uk zincir kırılmasına sebebiyet vermek*" fiilinin 20 ihtar puanını gerektirdi i hüküm altına alınmı tır.

Dava dosyasının incelenmesinden; Diyarbakır ili, Ergani ilçesi, ncehıdır Aile Sa lı ı Merkezi'nde aile hekimi olarak görev yapan davacının aynı zamanda merkezin a ı sorumlusu oldu u, 03/08/2021 tarihinde a ıların dü ük ısıya maruz kaldı ı yönünde davacı ve aile sa lı ı merkezi çalı anı T.S. tarafından düzenlenen tutanak üzerine a ıların bozuldu undan bahisle inceleme yapılmasına karar verildi i, yapılan soru turma sonucunda davacı ve aile sa lı ı merkezi çalı anı T.S.'nin a ı dolabı düzenlemesi yaparken dikkatsiz ve özensiz davranarak so uk zincir kurallarına uymadı ının tespit edildi i gerekçesiyle davacının Aile Hekimli i Ödeme ve Sözle me Yönetmeli i'nin ekinde yer alan Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetveli

T.C
GAZ ANTEP
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
SEKİZİNCİ DERE DAVA DARESİ

ESAS NO : 2023/1125

KARAR NO : 2024/2244

Ek-3'ye göre "So uk zincir kurallarına uymamak ve so uk zincir kırılmasına sebebiyet vermek" fiilini i ledi inden bahisle 20 ihtar puanı ile tecziyesine dair Diyarbakır Valili i l Sa lık Müdürlü ü'nün 18/02/2022 tarih ve 226 sayılı i leminin tesis edildi i, anılan i leme yapılan itirazın Diyarbakır Valili i l Sa lık Müdürlü ü'nün 23/03/2022 tarih ve 2022/7 sayılı i lemiyle reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmı tır.

Yukarıda bahsi geçen **5258 sayılı Aile Hekimli i Kanunu'nun "Yönetmelikler" ba lıklı 8. maddesinde**, "*Cumhurba kanınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir.*" ibaresinden önce gelen "**sözle menin feshini gerektiren nedenler**" kısmının **Anayasa Mahkemesi'nin 21/06/2022 tarih ve E:2022/43, K:2022/81 sayılı kararıyla**; "*kuralda Anayasa'nın kanunla düzenlenmesini öngördü ü ve temel hakların sınırlandırılmasına ili kin olan aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anlarının sözle melerinin feshini gerektiren nedenlere ili kin olarak genel ilkeler ortaya konulmadan, kanuni çerçeve çizilmeden, sözle menin feshini gerektiren durumlar genel hatlarıyla da olsa belirlenmeden, ilgili hususların tamamının düzenlenmesinin yönetmeli e bırakılması suretiyle yürütmeye sınırsız, belirsiz, geni bir düzenleme yetkisinin tanındı ı, bu itibarla kural, yasama yetkisinin devredilemezli i ilkesiyle de ba da madı ı, açıklanan nedenlerle kural Anayasa'nın 7., 13., 49. ve 70. maddelerine aykırı oldu u*" gerekçesiyle **iptal edildi i**, kararın Resmi Gazete'de yayımlanmasından dokuz ay sonra yürürlü e girdi i anla ılmaktadır.

Bununla birlikte; dava konusu i lemin dayana mını olu turan, yukarıda bahsi geçen, 30/06/2021 gün ve 31527 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren **Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli inin "Sözle menin ihtaren sona erdirilmesi" ba lıklı 11. maddesinin ve Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetveli ba lıklı Ek-3 listesinin tüm satırlarının**, yürütülmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada **Danı tay kinci Daire'nin 13/10/2022 tarihli ve E:2021/17470 sayılı kararıyla**; "*...Yönetmeli in ekinde yer alan İhtar Puanı Cetvelinde yer alan fiillerin i lenmesi halinde ilgili aile hekimi yahut aile sa lı ı çalı anına fiilin kar ısında öngörülen ihtar puanının verilece inin Yönetmeli in 11. maddesinde hükme ba landı ı, Anayasa Mahkemesi'nin 21/06/2022 tarih ve E:2022/43, K:2022/81 sayılı iptal kararı gere ince sözle menin feshini gerektiren nedenlere ili kin kanuni çerçevenin kanunla çizilmesi gerekti inden, yaptırım konusu eylemlerin ve bunlara yönelik ihtar puanlarının do rudan Yönetmelikle düzenlenmesinde hukuka uyarlık görülmedi i, ülke çapında geçerli dava konusu Yönetmelik hükümlerinden hukuka aykırı oldu u saptanan maddelerin uygulanmaya devam etmesi halinde hukuka aykırı sözle me fesihlerine ve uygulamalara sebep olunabilece inden bu durum telafisi güç zararlara yol açılabilece i*" gerekçesiyle hukuka aykırı bulunarak yürütmenin durdurulmasına karar verildi i, bu karara kar ı yapılan itirazın **Danı tay dari Dava Daireleri Kurulu'nun 08/05/2023 tarih ve YD tiraz No:2023/137 sayılı kararıyla reddedildi i**, akabinde, 7432 sayılı Cumhurbaşkanlı ı kararıyla, 29/07/2023 gün ve 32263 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren **Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli inde De i iklik Yapılmasına Dair Yönetmeli in 6. ve 11. maddeleriyle de**, söz konusu Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli inin 11. maddesinin ve dava konusu i leme dayanak te kil eden Ek-3 Aile Hekimli i Uygulanmasına Uygulanacak İhtar Puanı Cetvelinin **yürürlükten kaldırıldı ı** anla ılmaktadır.

Bu durumda; 5258 sayılı Aile Hekimli i Kanunu'nun 8/2. maddesinin Anayasa Mahkemesi'nce iptal edilmesi üzerine, **Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli inin 11.**

T.C
GAZ ANTEP
BÖLGE DARE MAHKEMESİ
SEKİZİNCİ DERECE DAVA Dairesi

ESAS NO : 2023/1125

KARAR NO : 2024/2244

maddesi ve dava konusu ile ilgili dayanak teşkil eden Ek-3 Aile Hekimliği Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetvelinin Danıştay İkinci Dairesi'nin yukarıda bahsi geçen kararıyla yürütmesi durduruldu undan ve sonrasında Aile Hekimliği Sözleşme ve Ödeme Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 6. ve 11. maddeleriyle de yürürlükten kaldırıldı undan, yasal dayanağı kalmayan Yönetmelik hükümleri uyarınca davacının 20 ihtar puanı ile tecziyesine ilişkin işlem yapılmamıştır itirazın reddine dair dava konusu ile ilgili hukuka uygunluk, dâre Mahkemesinin davanın reddi yolundaki kararında ise hukuki isabet görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; davacının istinafa başvurusunun **kabulüne, Diyarbakır 1. dâre Mahkemesi'nce verilen 31/01/2023 gün ve E:2022/735, K:2023/80 sayılı kararının kaldırılmasına,** dava konusu ile ilgili iptaline, mahkeme ve istinafa amacıyla davacı tarafından yapılan ve aşağıda dökümü gösterilen toplam 926,40-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 10.500,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, posta gideri avansından artan miktarın 6100 sayılı Hukuk Muhakemeleri Kanunu'nun 333. maddesi uyarınca istinafa talebinde bulunan tarafa **Mahkemesince** geri iadesine, 2577 sayılı dâre Yargılama Usulü Kanunu'nun 45/6 maddesi uyarınca **kesin olarak,** 31/05/2024 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Bağcı

Üye

Üye

124796

195252

195131

LK DERECE YARGILAMA GİDERLERİ :

Bağcı Harcı :	80,70-TL
Karar Harcı :	80,70-TL
Vekalet Harcı :	11,50-TL
Posta Gideri :	92,50-TL
TOPLAM :	265,40-TL

İSTİNAF YARGILAMA GİDERLERİ :

İstinaf Bağcı Harcı:	492,00-TL
Posta Gideri :	169,00-TL
TOPLAM :	661,00-TL