

T.C.
TRABZON
DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/243

AHEF KAZANIR!

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI
STEYEN (DAVACI) :

VEKİL : AV. SERVET AKTAN
-UETS[16402-04179-29995]
Atatürk Bulvarı No: 143/3 Kızılay/Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : TRABZON VALİLİ

VEKİL : AV.
-UETS
Trabzon İl Sağlık Müdürlüğü - Ortahisar / TRABZON

STEMİN ÖZETİ : Davacı tarafından, Trabzon Yomra Kağıtüstü Aile Sağlık Merkezi'nde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapmakta iken Trabzon İl Sağlık Müdürlüğü'nün 30.12.2022 tarihli oluru ile aile hekimliği hizmeti sözleşmesinin feshedilmesi ile leminin; hukuka aykırı olduğu, lemin herhangi bir gerekçe gösterilmeden tesis edildiği, lemin dayanak mevzuatı olan 5258 sayılı Aile Hekimliği Kanununun 8. maddesinde geçen "... sözleşmenin feshini gerektiren nedenler, Cumhurbaşkanınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir." hükmünün Anayasa Mahkemesince iptal edildiği iddiaları sürülerek iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ : Davacının görevli olduğu Yomra 7 Nolu Aile Hekimliği Birimi'nde gebe izlem, bebek/çocuk izlem ve ailelerin Sağlık Net sistemine eksik olarak girilmesi, gebe izlem, bebek/çocuk izlem ve aile oranının % 90'ın altında kalması nedeniyle disiplin soruşturması yapıldığı, disiplin soruşturması sonucunda Aile Hekimliği Ödeme ve Sözleşme Yönetmeliği'nin Ek:3 tablosu uyarınca davacıya ihtar puanı verildiği belirtilerek yapılan işlemlerin yasal düzenlemelere uygun olduğu, davanın ve yürütmenin durdurulması talebinin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Trabzon Daire Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek yürütmenin durdurulması istemi yönünden idari gereği görülmüştür:

Dava, Trabzon İl, Yomra Kağıtüstü Aile Sağlık Merkezi'nde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapan davacının aile hekimliği hizmeti sözleşmesinin feshedilmesi ile leminin iptali istemiyle açılmıştır.

Dava dilekçesinde her ne kadar dava konusu işlem 31.12.2022 tarih ve 19 nolu karar olarak gösterilmiş ise de söz konusu kararın sözleşme feshine ilişkin işlem olmadığı, sözleşme feshedilen davacının esas görev yeri olan Kanuni Eğitim ve Araştırma Hastanesine naklen tayin edilmesine ilişkin işlem olduğu görülmekle davacı tarafından aile hekimliği sözleşmesinin feshedilmesine ilişkin lemin iptali istenildiğinden yargılamaya bu işlem yönünden devam edilmemiştir.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında; "Danıştay veya idari mahkemeler, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması artlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler. Uygulanmakla etkisi tükenen idari işlemlerin yürütülmesi, savunma alındıktan sonra yeniden karar verilmek üzere, idarenin savunması alınmaksızın da durdurulabilir. (...) Yürütmenin durdurulması kararlarında idari işlemin hangi gerekçelerle hukuka açıkça aykırı olduğu ve işlemin uygulanması halinde doğacak telafisi güç veya imkânsız zararların neler olduğunun belirtilmesi zorunludur(...)" kuralına yer verilmiştir.

5258 sayılı Aile Hekimliği Kanunu'nun "Yönetmelikler" başlıklı 8.maddesinde; "Aile hekimi ve aile sağlık çalışanlarının çalışma usul ve esasları; çalışanlar, kurum ve statülerine göre öncelik sıralaması; aile

T.C.
TRABZON
DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/243

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 nca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir. Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anlarıyla yapılacak sözleşme yer alacak hususlar ve bu Kanunda belirlenen esaslar çerçevesinde bunlara yapılacak ödeme tutarları ile bu ücretlerden indirim oran ve artları, sözleşmenin feshini gerektiren nedenler, Cumhurba kanınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir." hükümlerine yer verilmi iken Anayasa Mahkemesi'nin 21/6/2022 tarihli ve E:2022/43, K:2022/81 sayılı kararı ile ikinci fıkrada yer alan "...sözleşmenin feshini gerektiren nedenler,..." ibaresi iptal edilmi olup bu kararın Resmî Gazete'de yayımlanmasından ba layarak dokuz ay sonra yürürlü e girece i hüküm altına alınmı tır.

30/06/2021 günlü, 31527 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i'nin "Amaç" ba lıklı 1. maddesinde; "Bu Yönetmeli in amacı; Sa lık Bakanlı nca aile hekimi i uygulaması kapsamında sözleşmeli olarak çalı tırılan aile hekimleri ve aile sa lı ı çalı anlarına yapılacak ödemeler, izinler, sözleşme esasları ve fesih artları ile aile hekimi i uygulamaları için Sa lık Bakanlı nca görevlendirilen uzman tabip, tabip ve aile sa lı ı çalı anlarına yapılacak ödemelere ili kin usul ve esasları belirlemektir.", "Sözleşmelerin içeri i, süresi ve dönemi" ba lıklı 6. maddesinde; "(3) Sözleşmeleri, Bakanlık adına imzalamaya ve sona erdirmeye il sa lık müdürü yetkilidir.", "Sözleşmenin ihtaren sona erdirilmesi" ba lıklı 11. Maddesinde; "1) Bu Yönetmeli in eki (EK-3 A LE HEK ML UYGULAMASINDA UYGULANACAK İHTAR PUANI CETVEL)'nde yer alan fiilleri i ledi i tespit edilen sözleşmeli 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., ...(5) Bir sözleşme dönemi içinde verilen ihtar puanlarının iki yüz puana ula ması halinde sözleşme, il sa lık müdürü tarafından sona erdirilir." düzenlemeleri yer almı tır.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının sözleşmeli aile hekimi olarak görev yaptı ı Yomra 7 Nolu Aile Hekimli i Birimi'nde kesin kayıtlı bazı ki ilerin gebe izlem, bebek/çocuk izlem ve a ıların belirtilen tarihler arasında zamanında yapılmaması veya yapılan izlem ve a ıların Sa lık.Net sistemine zamanında gönderilmemesi nedeniyle ilgili birimin Eylül 2022 genel performans raporunda gebe izlem, bebek/çocuk izlem ve a ı oranlarının % 90'ın altına dü mesi nedeniyle disiplin soru turması ba latıldı ı, disiplin soru turması sonucunda Aile Hekimli i Ödeme ve Sözleşme Yönetmeli i'nin Ek:3 Cetvelinin 22. sırası uyarınca 200 (iki yüz) 7. sırası uyarınca 510 (be yüz on) ceza puanı ile cezalandırılması gerekti i yönünde kanaat bildirildi i, davacının disiplin soru turmasına ili kin savunması kısmen kabul edilerek Ek:3 Cetveli 22. sırasında yer alan "Performansa tabi a ılardan her birinin a ılama hızlarını mücbir sebepler veya ihbar düzenlenen hâller dı nda, %90'ın altına dü rme" fiiline kar ılık toplamda 160 (yüz altmı) ihtar puanı ve 19. sırasında yer alan "Mevzuatla verilen di er görevleri yapmamak" fiiline kar ılık olarak 10 (on) ihtar puanı olmak üzere davacıya toplamda 170 (yüz yetmi) ihtar puanı verildi i, davacının ihtar puanına yaptı ı itirazın 30.12.2022 tarih ve 205893453 sayılı karar ile reddedildi i ve 30.12.2022 tarih ve 205911744 sayılı i lem ile, 2021-2022 yılı sözleşme dönemi içerisinde Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetvelinde yer alan fiillerden 2 defa "Çalı ma saatleri planına uymamak", 1 defa " arkadaşlarına hakarete bulunmak", mükerrer tarihlerde "Performansa tabi a ılardan her birinin a ılama hızlarını mücbir sebepler veya ihbar düzenlenen haller dı nda %90'ın altına dü rme" ve 1 defa "Mevzuatla verilen di er görevleri yapmamak" fiillerinden toplamda 208 (iki yüz sekiz) puana ula tı ndan Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i'nin "Sözleşmenin ihtaren sona erdirilmesi" ba lıklı 11 nci maddesi 5. fıkrası uyarınca i lem tesis edilmesinin istenildi i, söz konusu yazıya istinaden 30.12.2022 tarihli 1 Sa lık Müdürü onayı ile sözleşmenin feshedilmesi üzerine bakılan davanın açıldı ı anlaşılmaktadır.

Uyu mazlıkta, 30/06/2021 günlü, 31527 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i'nin 1. maddesinde yer alan "fesih artları" ibaresinin; 6. maddesinin 3. fıkrasında yer alan "sona erdirmeye il sa lık müdürü yetkilidir" ibaresinin; 7. maddesinin 1. fıkrasının 2. cümlesi ile devamında yer alan cümlelerin; 7. maddesinin 2. ve 3. fıkralarının; 8. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinin, 10. maddesinin (10/4 hariç), 11. maddesinin, 15. maddesinin 1. fıkrasının, Yönetmelik'e ek Ek-3'te yer alan Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetvelinin tamamının yürütülmesinin durdurulması ve iptali istemiyle Danı tay kinci Dairesinin E:2021/17470 sayılı esasına kayden dava açıldı ı, söz konusu davada; i bu davada uygulanacak kural olması nedeniyle 5258 sayılı Kanun'un 8. maddesinin 2. fıkrasında yer alan "sözleşmenin feshini gerektiren nedenler" ibaresinin Anayasa'nın 7, 38 ve 128. maddelerine aykırılık te kil etti i iddiasıyla

T.C.
TRABZON
DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2023/243

itiraz yoluyla Anayasa Mahkemesine başvuruldu; Anayasa Mahkemesince verilen 21/06/2022 günlü, E:2022/43, K:2022/81 sayılı kararla; kuralın, Anayasa'nın 7, 13, 49 ve 70. maddelerine aykırı olduğu gerekçesiyle iptaline, kararın Resmi Gazete'de yayımlanmasından itibaren dokuz ay sonra yürürlüğe girmesine karar verildiği belirtilerek **dava konusu Yönetmelik'in 1. maddesinde yer alan "fesih artları" ibaresinin** dayanağı olan yasal düzenlemenin Anayasa Mahkemesince iptal edilmiş olması karışında, kamu görevlisi statüsünde olan aile hekimi çalışanlarının sözleşmelerinin feshine ilişkin artların yönetmelikle düzenleneceğini belirten ibarede hukuka aykırılık görülmediği, **Yönetmelik'in 6. maddesinin 3. fıkrasında yer alan "sona erdirmeye ilsalık müdürü yetkilidir." ibaresinin** illerde merkezi idare adına irade açıklamaya tek yetkili vali olduğundan, dava konusu düzenleyici işlem ile Bakanlık adına sözleşme imzalama ve feshetme yetkisinin ilsalık müdürüne verilmesinde hukuka aykırılık bulunmadığı, **Yönetmelik'in 11. maddesi yönünden** Anayasa Mahkemesinin 21/06/2022 günlü, E:2022/43, K:2022/81 sayılı iptal kararı gereğince, sözleşmenin ihtaren sona erdirilmesine ilişkin hükümlerin 5258 sayılı Yasa'da düzenlenmesi gerekirken, burada herhangi bir düzenlemeye yer verilmeyerek, konuya ilişkin hükümlerin doğrudan Yönetmelikle düzenlenmesinde hukuka aykırılık bulunmadığı, **Yönetmelik'in ekinde (EK-3) yer alan "Aile Hekimli Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetveli'nin tüm satırları yönünden** Yönetmeliğin ekinde yer alan İhtar Puanı Cetvelinde yer alan fiillerin iptal edilmesi halinde ilgili aile hekimi yahut aile salı çalışanına fiilin karışında öngörülen ihtar puanının verileceği Yönetmeliğin 11. maddesinde hükme bağlandı, Anayasa Mahkemesinin yukarıda belirtilen iptal kararı gereğince sözleşmenin feshini gerektiren nedenlere ilişkin kanuni çerçevenin kanunla çizilmesi gerektiğinden, yaptırım konusu eylemlerin ve bunlara yönelik ihtar puanlarının doğrudan Yönetmelikle düzenlenmesinde hukuka aykırılık görülmediği sonucuna varıldığı, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 6352 sayılı Kanun ile değişik 27. maddesinin ikinci fıkrasında öngörülen artların birlikte gerçekleştirildiğinden Aile Hekimli Sözleşme ve Ödeme Yönetmeliğinin 1. maddesinde yer alan "fesih artları" ibaresinin; 6. maddesinin 3. fıkrasında yer alan "sona erdirmeye ilsalık müdürü yetkilidir" ibaresinin; 7. maddesinin 1. fıkrasının 2. cümlesi ile devamında yer alan cümlelerin; 7. maddesinin 2. ve 3. fıkralarının; 10. maddesinin (10/4 hariç), 11. maddesinin, 15. maddesinin 1. fıkrasının, Yönetmeliğin ek Ek-3'te yer alan Aile Hekimli Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetvelinin tüm satırlarının **yürütülmesinin durdurulmasına** 13/10/2022 tarihinde karar verildiği görülmektedir.

Bu durumda, her ne kadar davacının aile hekimi sözleşmesi Aile Hekimli Sözleşme ve Ödeme Yönetmeliğinin "Sözleşmenin ihtaren sona erdirilmesi" başlıklı 11 nci maddesi 5. fıkrası uyarınca feshedilmiş ise de dava konusu işlemin dayanağı olan sözleşmeyi sona erdirmeye ilsalık müdürünün yetkili olduğuna ilişkin ibarenin, sözleşmenin ihtaren sona erdirilmesine ilişkin hükümlerin ve Aile Hekimli Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetveli'nin tüm satırlarının hukuka aykırı bulunarak yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmiş olması karışında dayanağı kalmayan sözleşmenin feshi işleminde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Öte yandan, hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin sözleşme feshine ilişkin olması nedeniyle uygulanmaya devam edilmesi halinde davacının ekonomik açıdan, aile hekimi birimde kayıtlı olan hastaların işsalık hakkı bakımından telafisi güç veya imkansız zararlara uğrayabileceği de açıktır.

Açıklanan nedenlerle;

1-Hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin uygulanması halinde davacı açısından telafisi güç veya imkansız zararlar doğabileceğinden, 2577 Sayılı İdari Yargılama Usul Kanunu'nun 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın dava sonuçlanıncaya kadar **yürütmenin durdurulmasına,**

2-Kararın tebliğini izleyen günden itibaren **7 gün** içerisinde **Samsun Bölge Daire Mahkemesi'ne itiraz yolu** açık olmak üzere, 02/03/2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye

32741

178524

182319