

**T.C.**  
**BALIKESİR**  
**2. DARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO** : 2020/8  
**KARAR NO** : 2020/960

**DAVACI** : TAYFUN TEZCAN  
**VEKİL** : AV. C HAT TORTUM  
(E-tebligat adresi bulunmaktadır.)

**DAVALI** : BALIKESİR VALİLİĞİ /BALIKESİR  
**VEKİL** : AV. HATİCE M EKİİK  
(Aynı adreste)

**DAVANIN ÖZETİ** : Balıkesir İli, Kepsut İlçesi, 2 nolu Aile Sağlık Merkezi'nde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapmakta olan davacının, sözleşmenin feshi ile davacının eski kadro görev yeri olan Balya İlçe Devlet Hastanesi'nde göreve başlatılmasına ilişkin 12.11.2019 tarihli Valilik Olur'unun; davacının ek yerle tirmelere başvuru yaptığı esnada kendisinden önce görev yapan hekimin KHK kapsamında görevden ayrıldığı konusunda bilgi sahibi olmadığı, dava konusu işlemin hukuka aykırı olduğu iddiasıyla iptali istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** :675 sayılı KHK ile kamu görevinden çıkarılan ve 07.11.2019 tarih ve 286/8 sayılı atama kararı ile görevine iade edilen Dr. Hasan Basri Diri'nin Sındırgı 01 nolu Aile Sağlık Merkezi'ne yerleştirildiği, dava konusu işlemin hukuka uygun olduğu belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Balıkesir 2. Daire Mahkemesi'nce; dava dosyası incelenmek suretiyle gereği görüldü:

Dava; Balıkesir İli, Kepsut İlçesi, 2 nolu Aile Sağlık Merkezi'nde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapmakta olan davacının, sözleşmenin feshi ile davacının eski kadro görev yeri olan Balya İlçe Devlet Hastanesi'nde göreve başlatılmasına ilişkin 12.11.2019 tarihli Valilik Olur'unun iptali istemiyle açılmıştır.

7075 sayılı Olağanüstü Hal İlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabul Edilmesine Dair Kanunun "kararların uygulanması" başlıklı 10. maddesinde, "Kamu görevinden, meslekten veya görev yapılan tekilattan çıkarılan ya da işleri kesilenlere ilişkin başvuruların kabulü hâlinde karar, kadro veya pozisyonunun bulunduğu kuruma,... bildirilir. **Kamu görevine iade edilmesine karar verilenlerin eski kadro veya pozisyonuna atanması esastır.** ... Kurumlar, bildirim veya atama teklif tarihini takip eden otuz gün içerisinde atama işlemlerini tamamlar. Bu kapsamda yer alan personele ilişkin kadro ve pozisyonlar, ilgililere ilişkin atama onaylarının alındığı tarih itibarıyla diğer kanunlardaki hükümlere bakılmaksızın ve başkaca bir işleme gerek kalmaksızın ilgili mevzuatı uyarınca ihdas, tahsis ve vize edilmiş sayılır..." kuralına yer verilmiştir.

Bu çerçevede; kural olarak kamu görevinden çıkarılan kişilerin anılan yasa kapsamında başvurularının kabul edilmesi durumunda, kural olarak eski kadro ve

T.C.  
BALIKESİR  
2. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2020/8

KARAR NO : 2020/960

pozisyonlarına atanması gerektiği tartışmalıdır. Ancak, bu durumda aile hekimlerinin statüsü ve niteliği ile kaynağı gözönünde bulundurularak, özellikle devlet memuru ve sözleşmeli olarak statü hukuku kapsamında çalışmakta iken, sözleşmeli aile hekimi olarak çalışan hekimler yönünden ayrı bir değerlendirme yapılmalıdır.

5258 sayılı Aile Hekimliği Kanununun "**amaç ve kapsam**" başlıklı 1. maddesinde, "- Bu Kanunun amacı; Sağlık Bakanlığının belirleyeceği illerde, birinci basamak sağlık hizmetlerinin geliştirilmesi, birey ihtiyaçları doğrultusunda koruyucu sağlık hizmetlerine erişim sağlanması amacıyla aile hekimliği hizmetlerinin yürütülebilmesini teminen görevlendirilecek veya çalıştırılacak sağlık personelinin statüsü ve mali hakları ile hizmetin esaslarını düzenlemektir."; "**tanımlar**" başlıklı 2. maddesinde, "**Aile hekimi**; kişiye yönelik koruyucu sağlık hizmetleri ile birinci basamak tıbbi, tedavi ve rehabilitatif sağlık hizmetlerini ya da, cinsiyet ve hastalık ayrımı yapmaksızın her kişiye kapsamlı ve devamlı olarak belli bir mekânda vermekle yükümlü, gerektiği ölçüde gezici sağlık hizmeti veren ve tam gün esasına göre çalışan aile hekimliği uzmanı veya Sağlık Bakanlığının öngördüğü diğer alan uzman tabip veya tabiptir."; "**personelin statüsü ve mali haklar**" başlıklı 3. maddesinde, "Sağlık Bakanlığı; Bakanlık veya diğer kamu kurum veya kuruluşları personeli olan uzman tabip, tabip ve aile sağlığı elemanı olarak çalıştırılacak sağlık personelinin, **kendilerinin talebi ve kurumlarının veya Bakanlığın muvafakatı üzerine**, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ile diğer kanunların sözleşmeli personel çalıştırılması hakkındaki hükümlerine bağlı olmaksızın, sözleşmeli olarak çalıştırmaya veya bu nitelikteki Bakanlık personelinin aile hekimliği uygulamaları için görevlendirmeye veya aile hekimliği uzmanlığına erişimi veren kurumlarla sözleşme yapmaya yetkilidir.

Aile sağlığı elemanları, aile hekimi tarafından belirlenen ve Sağlık Bakanlığı tarafından uygun görülen, kurumlarınca da muvafakatı verilen Bakanlık veya diğer kamu kurum ve kuruluşları personeli arasından seçilir ve bunlar sözleşmeli olarak çalıştırılır. **Bu suretle eleman temin edilememesi halinde**, Sağlık Bakanlığı, personelinin bu hizmetler için görevlendirebilir. **htiyaç duyulması halinde**, Türkiye'de mesleğini icra etmeye yetkili ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 48 inci maddesinin (A) bendinin (4), (5) ve (7) numaralı alt bentlerindeki şartları taşıyan kamu görevlisi olmayan uzman tabip, tabip ve aile sağlığı elemanları; Sağlık Bakanlığının önerisi, Maliye Bakanlığının uygun görüşü üzerine sözleşme yapılarak aile hekimliği uygulamalarını yürütmek üzere çalıştırılabilir.

**Sözleşmeli olarak çalışan aile hekimi ve aile sağlığı çalışanları kurumlarında aylıksız veya ücretsiz izinli sayılırlar ve bunların kadroları ile illeri devam eder.** Bu personelin, sözleşmeli statüde geçen süreleri kazanılmış hak derece ve kademelerinde veya kıdemlerinde değerlendirilerek her yıl işlem yapılır ve bunlar talepleri halinde eski görevlerine atanırlar. Sözleşmeli personel statüsünde çalışmakta iken aile hekimi ve aile sağlığı çalışanı statüsüne geçenlerden önceki sözleşmeli personel statüsüne dönmek isteyenler, eski kurumlarındaki boş pozisyonlara öncelikle atanırlar ve bu madde kapsamındaki çalışmaları hizmet sürelerinde dikkate alınır" kurallarına yer verilmiştir.

Yukarıda anılan yasa kuralları ile aile hekimliğinin, bir kamu hizmeti olarak birinci basamak sağlık hizmetlerinin yerine getirilmesi amacıyla yasayla kurulduğunu, Yasanın 3/2 maddesinde de aile hekimi gereksiniminin; devlet memuru yada sözleşmeli pozisyonlardaki personelin talebi ve kurumlarının veya bakanlığın muvafakatı alınarak, ihtiyacın

**T.C.**  
**BALIKESİR**  
**2. DARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO** : 2020/8

**KARAR NO** : 2020/960

kar ilanamaması durumunda; bakanlığın personelini resen görevlendirmesi veya ihtiyaç durumunda kamu görevlisi olmayan aile hekimi olarak görev yapma niteliği bulunan kişilerin sözleşme ile çalıştırılmasıyla üç biçimde kar ilanmasının öngörüldüğü, devlet memuru veya sözleşmeli statüde görev yapan hekimler yönünden kendilerinin istemi yanında, Sağlık Bakanlığı hekimleri için Sağlık Bakanlığının muvafakatının da gerekli olduğu açıktır.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının, davalı idarenin 2016/13 Aile Hekimliği Ek Yerleşime Duyurusu ile gösterilen Sındırgı İlçesi 1 Nolu ASM için yaptığı başvuruya üzerine anılan ASM'nin hekim pozisyonu ile ilgili kılendirildiği, anılan hekim pozisyonunun mevcut hekimin 675 sayılı KHK ile kamu görevinden çıkarılması nedeniyle boşaldığı, duyuruda bu durumun belirtilmediği, davacının anılan aile hekimliğini idare ile aralarında 2017-2018 yılları için boşaltılan sözleşme uyarınca yürüttüğü, en son 2019-2020 yılları için yapılmış aile hekimliği sözleşmesi ile çalıştırılarak, 2016 yılında kamu görevinden çıkarılan önceki aile hekiminin 7075 sayılı Yasa uyarınca başvurusu kabul edilerek görevine iade edildiği, Sağlık Bakanlığının 07.11.2019 tarihli oluru ile 7075 sayılı Yasanın 10. Maddesi uyarınca önceki hekim H. B. Diri'nin göreve iade edildiği, iade olurunda H. B. Diri'nin "eski durumu" Sındırgı 1 Nolu ASM hekimisi olarak, "yeni durumunun" ise kadro ve emekli aylığına esas derecesi ile birlikte görev yeri sağlık müdürlüğü önce belirlenmek üzere Balıkesir Sosyalleşime Bölgesi olarak gösterildiği, davalı Valilik tarafından bakanlık oluru ile göreve iade edilen önceki hekimin davacının 2016 yılından bu yana sözleşmeli olarak yürüttüğü aile hekimliği ile ilgili kılendirilmesi gerektiği de görevlendirmesi ile davacının sözleşmesinin feshine ve öncesi görev yeri ve kadrosu olan Balya Devlet Hastanesine atanmasına karar verildiği anlaşılmaktadır.

Olayda, davacının 2016 yılında ek yerleşime ile ilgili kılendirildiği ASM hekimliğinin, mevcut hekimin 2016 yılında 675 sayılı KHK ile kamu görevinden çıkarılması sonucu boşaldığı, davalının bu durumu davacının bildiğini ileri sürdüğü, dilekçe eki duyuruda bu yönde bir açıklamaya yer verilmediği, önceki aile hekimi H. B. Diri'nin de 1996 yılında devlet memuru kadrosuna hekim olarak atandığı, bu kadrosu korunarak 2010 yılında Sındırgı 1 Nolu ASM hekimliği ile ilgili kılendirildiği, 2016 yılında kamu görevinden çıkarılması nedeniyle sözleşmesinin de feshedildiği, davacının boş alan bu pozisyonla ilgili kılendirildiği, H. B. Diri'nin başvurusu üzerine 7075 sayılı Yasanın anılan 10. maddesi uyarınca Bakanlıkça göreve iade edildiği, atamaya yetkili Bakanlığın H. B. Diri'yi kamu görevinden çıkarılması öncesi bulunduğuy devlet memuru kadrosuna atadığı, davalı idarenin 7075 sayılı Yasanın 10. maddesi kapsamında H. B. Diri ile yeniden aile hekimliği sözleşmesi yapma konusunda "başlı yetki" içinde bulunmadığı, aile hekimliği görevinin nitelik ve kapsamı bakımından 7075 sayılı Yasanın 10. maddesi uyarınca göreve iade edilen devlet memuru kadroları ile ilgili kileri korunarak aile hekimliği sözleşmesi yapılmış hekimler yönünden idarenin takdir hakkı bulunduğuy, bu nedenle salt önceki hekimin 7075 sayılı Yasanın 10. maddesi uyarınca göreve iade edilmiş olmasının, davacının aile hekimliği sözleşmesinin feshinin geçerli ve yeterli nedeni olamayacağı, devlet memuru kadrosuna iade edilen hekim yönünden Sağlık Bakanlığının da muvafakat verme bakımından takdir hakkı bulunduğuy görülmektedir.

Bu durumda; davacının idarenin duyurusu üzerine ilgili kılendirildiği aile hekimliği pozisyonunun, önceki aile hekiminin kamu görevinden çıkarılmış olması nedeniyle boşaldığı, önceki hekimin 7075 sayılı Yasanın anılan 10. maddesi uyarınca yeniden göreve iade edildiği

**T.C.**  
**BALIKESİR**  
**2. DARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO** : 2020/8

**KARAR NO** : 2020/960

görülmekle birlikte; önceki hekimin bu kapsamda yetkili Sağlık Bakanlığı tarafından aile hekimi olarak görevlendirilmesi sırasında saklı tutulan devlet memuru kadrosuna atanarak göreve iadesinin yapıldığı, aile hekimliği bakımından salt iade edilen hekimin isteminin yeterli olmadığı, bu kapsamda Sağlık Bakanlığının muvafakatinin de aranması gerektiği ve Bakanlığının bu konuda takdir hakkının bulunduğu, sözleşme yapmaya yetkili Valinin henüz devlet memuru kadrosuna iade edilen hekim yönünden bu yönde bir muvafakati Sağlık Bakanlığından istemediği gözönünde bulundurulduğunda; davacının 2017 yılından bu yana yürüttüğü aile hekimliğinin dayanağı sözleşmenin, davalı idarece davacıdan önceki aile hekiminin kamu görevinden çıkarılması öncesi yürüttüğü aile hekimliği ile ilgili kılendrilmesi bakımından baki yetki içinde olduğu değerlendirilerek feshedilmesi ve bu nedenle davacının önceki kadrosuna atanmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlılık bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle; **dava konusu ile ilgili iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 534,80-TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.700,00 -TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin talep olmaması halinde davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **(30) gün içerisinde İzmir Bölge Daire Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere, 19/11/2020 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.**

Başkan  
ALPER ERGÜDER  
119397

Üye  
AYGÜL AMNE AKBA  
182162

Üye  
MERVE TOK DEM RTA  
195215

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>		:
Bağvurma Harcı	:	54,40 TL
Karar Harcı	:	54,40 TL
Y.D. Harcı	:	238,20 TL
Vekalet Harcı	:	7,80 TL
Posta Gideri	:	180,00 TL
<hr/>		
TOPLAM	:	534,80 TL