....01.2015

**T.C. …………. VALİLİĞİ’NE**

**İTİRAZ EDEN :** Dr. ……………………

…………. Aile Sağlığı Merkezi, ………../………….

**TEBLİĞ TARİHİ :** .........2015

**KONU :** …….. Valiliği Halk Sağlığı Müdürlüğü tarafından ......2015 tarih ve ……. sayılı yazı ile hakkımda ihtar puanı cezası uygulamasına ilişkin itirazlarımın sunulmasıdır.

**AÇIKLAMALAR :**

Hakkımda verilen disiplin cezasının nedeni tarafıma, verilen ….. tarihinde Aile Sağlığı Merkezinde nöbet görevine icap edilmemesi olarak bildirilmiştir.

Görevlerimi 5258 sayılı Aile Hekimliği Kanunu ve ilgili yönetmelikler çerçevesinde sürdürmekteyim. Hakkımda ilgili yazı ile 5 (beş) ihtar puanı cezası verilmiştir. Söz konusu disiplin cezası tarafıma ……. tarihinde tebliğ edilmiş olmakla birlikte yasal süresi içerisinde yasaya ve hukuka aykırı olan disiplin cezası hakkında itirazlarımı sunuyorum.

1. ***Destek verilen sendikal eylem nedeni ile disiplin cezası verilebilmesi mümkün olmadığı gibi sendikal eylem nedeninin haklı mazeret olarak kabul edilmemesi yasalara aykırıdır.***

Üyesi olduğum .......... Sendikası, Türk Tabipler Birliği, ……… Derneği ve Aile Hekimleri Dernekleri Federasyonu tarafından alınan karar ile ……. tarihinde iş bırakma eylemi düzenlemiştir. Bu eyleme katılma sebebim kamuoyunda da bilindiği ve Türk Sağlık Sen, Sağlık ve Sosyal Hizmet Emekçileri Sendikası, Birlik Dayanışma Sendikası, Aile Sen, TAHUD gibi sivil toplum kuruluşlarının destek verdiği üzere aile hekimleri ve aile sağlığı elemanları hakkında özlük haklarını azaltan, kazanılmış haklarını ellerinden alan, birinci basamak sağlık hizmeti ile ilgili olmayan yeni görevlerin bulunduğu yasal düzenlemeler karşısında bu duruma kamuoyunda dikkat çekerek destek aramaktır.

Nitekim Türkiye tarafından kabul edilerek 25.02.1993 tarih ve 21507 sayılı Resmi Gazete’de yayınlanan ILO 151 Nolu Sözleşme - Kamu Hizmetinde Örgütlenme Hakkının Korunması Ve İstihdam Koşullarının Belirlenmesi Yöntemlerine İlişkin Sözleşme’nin 3. maddesi, sözleşmenin uygulanması bakımından “Kamu Görevlileri Örgütü” deyimi oluşumu ne olursa olsun amacı kamu görevlilerinin çıkarlarını savunmak ve geliştirmek olan herhangi bir örgütü kapsadığı düzenlenmiştir. Aile hekimlerinin ve aile sağlığı elemanlarının özlük haklarını, çıkarlarını savunan ve amacı bu hakları geliştirmek olan .......... Sendikası, Türk Tabipler Birliği, ……… Derneği ve Aile Hekimleri Dernekleri Federasyonu hakkında da söz konusu uluslararası sözleşme hükümleri uygulama alanı bulmaktadır.

Aynı uluslararası sözleşmenin 4. maddesi ile de kamu görevlileri örgütünün amaçları doğrultusunda üyelere etkinlikte bulunabilme olanağı sağlamıştır. Nitekim aynı hususlar yine Türkiye'nin taraf olduğu, örgütlenme özgürlüğünü konu alan Birleşmiş Milletler Kişisel ve Siyasal Haklar Uluslararası Sözleşmesi, Birleşmiş Milletler Ekonomik Sosyal ve Kültürel Haklara İlişkin Uluslararası Sözleşmesi, İnsan Hakları Avrupa Sözleşmesi, Sendika Özgürlüğü ve Sendika Hakkının Korunmasına İlişkin 87 sayılı ILO Sözleşmesi, Örgütlenme ve Toplu Pazarlık Hakkı İlkeleri'nin Uygulanmasına İlişkin 98 sayılı ILO Sözleşmesi, Kamu Hizmetinde Örgütlenme Hakkının Korunmasına ve İstihdam Koşullarının Belirlenmesine İlişkin 151 sayılı ILO Sözleşmesi’nin örgütlenme özgürlüğü bağlamında aynı yasal düzenlemelere yer verdiği açıktır.

Türkiye’nin taraf olduğu yukarıda belirtilen tüm uluslararası sözleşmeler Anayasa’nın 90. maddesi uyarınca iç hukukta da uygulanması zorunlu olan düzenlemelerdir. Söz konusu düzenlemeler yasa hükmünde olup iç hukuk düzenlemelerinden de üstün oldukları Anayasa’nın 90. maddesinin son fıkrası gereğidir.

Anılan uluslararası sözleşme hükümleri çerçevesinde kamu görevlilerinin üyesi oldukları Kamu Görevlileri Örgütü’nün eylemi kapsamında iş bırakmalarının geçerli mazeret olarak kabul edilmesi gerektiği; 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, 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, Danıştay İdare Dava Daireleri Kurulu Esas No: 2013/4031 Karar No:2014/975 20.03.2014 tarihli kararı ile vurgulanmıştır.

Anayasa Mahkemesinin son zamanlarda vermiş olduğu 2013 / 8517 Başvuru no.lu 06.01.2015 tarihli kararında da eylem kararına katılanların Anayasal haklarının ihlal edildiği detaylı olarak açıklanmıştır.

Söz konusu Anayasal haklar yargı tarafından daha da genişletilmiş Danıştay 12. Dairesinin 2013 / 10057 Esas ve 10231 Karar sayılı 10.12.2013 tarihli kararı ile de ortaya konulduğu üzere sendikal eyleme destek olmak için sendika üyesi olmanın da gerekmediği sonucuna varılmıştır.

Nitekim benzer eylemlerle karşılaşan T.C. Milli Eğitim Bakanlığı tarafından yayınlanan 27.02.2012 tarih ve 17848 sayılı yazı ile, gerçekleştirilen Kamu Görevlileri Örgütü’nün faaliyetlerine katılımın geçerli bir mazeret olarak kabul edilerek işlem yapılması gerektiği açıklanmıştır.

Aksi bir düşünce en temel çalışma ve insan haklarının ihlali neticesini doğuracaktır. Bu çerçevede Anayasa ile düzenlenen insan haklarına saygılı demokratik bir devlet ilkesinin gereği olarak tüm çalışanlar gibi kamu görevlilerinin de haklarını geriye götüren yasal düzenlemeler karşısında eylem yaparak kamuoyu nezdinde seslerini duyurmak ve destek aramak haklarının Devlet tarafından da korunması gerektiği açıktır. Tarafıma verilen Disiplin cezasına konu Sendikal Faaliyet Kapsamında nöbete gitmeme fiiline karşı birçok il valiliğinin de aralarında çelişen kararları mevcuttur. (EKLER) Söz konusu durum Anayasamızın Hukuki Güvenlik, Kanun Önünde Eşitlik ilkelerine ve İdarenin İstikrarı ilkesine aykırıdır.

Nitekim yasa koyucu bu tür demokratik eylemlere katılanlar hakkında disiplin ve idari işlem yürütülmesini 5237 sayılı Türk Ceza Kanunu uyarınca suç saymış ve cezalandırmıştır.

Ayrıca; ''Sakarya 2. İdare Mahkemesi 07.10.2015 Tarih ve 2015/861 Karar No’lu Kararında (EKTE)‘’ Örgütlenme özgürlüğü kapsamında bir gün göreve gelmemek fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiğinden, Aile Hekimliği Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puanı Cetvelinde izinsiz işe gelmemek fiilinin sübuta ermediği sonuç ve kanaatine varıldığından, disiplin suçu teşkil etmeyen eylemi nedeni ile davacı hakkında tesis edilen işlemde hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır’’ denilerek aile sağlığı merkezi nöbetlerine icap etmeyen aile hekimine uygulanan dava konusu ihtar puanının iptaline karar vermiş bulunmaktadır.

Yukarıda açıklanan tüm yasal düzenlemeler ışığında, üyesi bulunduğum Kamu Görevlileri Örgütü tarafından düzenlenen, aile hekimlerinin içinde bulunduğu mali ve idari sıkıntıların, aile hekimleri hakkında düzenlenen yeni yasal düzenlemeler ile özlük haklarının kaybedilmesi ve ek görevlerin yükletilmesi karşısında bu işlemlerin düzeltilmesi ve kamuoyunca bilinen bu sıkıntıları yine kamuoyuna anlatarak desteğinin sağlanması amacıyla yapılan eyleme katılmamın haklı mazeret olarak kabul edilmesi gerektiği açıktır.

1. ***Kanuna ve yasalara aykırı olarak verilen görevin yerine getirilmemesi suç olarak değerlendirilemez.***

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.

Aile hekimlerinin ve aile sağlığı elemanlarının 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.

Hakkımda düzenlenen nöbet görevi, 5258 sayılı Aile Hekimliği Kanunu’nun 8. Maddesi uyarınca yürürlükte bulunan Aile Hekimliği Uygulama Yönetmeliğinin 10. Maddesine aykırıdır. Açık olarak yasaya ve kanuna aykırı olan görevlendirmeye icap edilmeyeceği ve görevlendirmede ısrar edilmediği taktirde de vatandaş mağduriyetine yol açılmaması için gerekli düzenlemelerin yapılması ilgili kuruma bildirilmiştir. Aynı nitelikte gönderilen görevlendirme yazısına da itiraz ve şerh düşülmüştür.

İtiraz ve görevin yapılmayacağına ilişkin yazılarda da belirtildiği üzere aile hekimleri ve aile sağlığı elemanlarının mesai dışı zorla çalıştırılabilmeleri mümkün değildir. İtiraz ve ihtar dilekçelerimizde belirtmiş olduğumuz hukuka aykırılıkları tekrar ediyoruz.

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 ihtiyaç ve zaruret halleri tespit edilmemiş ve keyfi olarak nöbet görevlendirilmeleri yapılmıştır. Aile hekimleri ve aile sağlığı elemanları hakkında verilecek nöbet görevlendirmelerinde ihtiyaç ve zaruret halinin var olmasının zorunlu olduğu hususu Anayasa Mahkemesinin 2012 / 103 Esas ve 2013 / 105 Karar sayılı 03.10.2013 tarihli kararında açıklanmıştır.

Söz konusu işlem hatalı olup kanuna ve yönetmeliğe açık olarak aykırıdır. Gerek kanun lafzı ve gerekse de onu açıklayan yönetmelik hükmü dikkate alındığında aile hekimleri ve aile sağlığı elemanları hakkında möbet görevi verilebilmesi için üç şartın birlikte aranması gerektiği, bunlardan ilkinin entegre sağlık hizmeti dışında çalışan aile hekimleri ve aile sağlığı elemanları hakkında nöbet görevi verilebileceği, ikincisi; 657 sayılı kanunun ek 33. maddesinde belirtilen yerlerde nöbet görevi verilebileceği ve üçüncüsü de; ihtiyaç ve zaruret hallerinin bulunması gerektiğidir. Söz konusu üç şart birlikte gerçekleşmeden nöbet görevi verilebilmesi hukuken mümkün değildir. Kaldı ki yukarıda belirtilen Anayasa Mahkemesi kararı da bu yöndedir.

İlgili kurum tarafından Anayasa’nın 137. Maddesi uyarınca kanuna ve yasaya açık olarak aykırı olan görevlendirme hakkında ısrar edilmemiş ve yine Anayasa’nın 137. Maddesi uyarınca görevlendirme yok hükmündedir.

Hakkımda yasalara uygun bir görevlendirme bulunmadığı üzere disiplin işlemleri yürütülmesi ve ceza verilmesi hukuka aykırıdır.

1. ***Aile Hekimliği görevi dahilinde olmayan bir husus hakkında disiplin işlemi yürütülmesi ve disiplin cezası verilmesi mümkün değildir.***

Aile Hekimliği Uygulaması Kapsamında Sağlık Bakanlığınca Çalıştırılan Personele Yapılacak Ödemeler İle Sözleşme Usul Ve Esasları Hakkında Yönetmelik uyarınca aile hekimleri hakkında idari yönden disiplin soruşturması yapılabilmesi için aile hekiminin aile hekimliği görevi ile ilgili bir hatalı eyleminin tespit edilmesi gerekmektedir.

Aile Hekimliği Uygulaması Kapsamında Sağlık Bakanlığınca Çalıştırılan Personele Yapılacak Ödemeler İle Sözleşme Usul Ve Esasları Hakkında Yönetmeliği 14. Maddesi uyarınca Ek-2 listesindeki fiillerin ancak ve ancak aile hekimliği görevlerinin ifası esnasında işlendiğinin tespiti halinde disiplin cezası verilebileceği şüphesizdir.

Aile Hekiminin görevleri yalnızca poliklinik hizmeti değildir. 5258 sayılı Aile Hekimliği Kanunu’nun 8. maddesi uyarınca yürürlükte olan Aile Hekimliği Uygulama Yönetmeliğinin 4. maddesi uyarınca aile hekiminin görevleri;

*“(1) Aile hekimi, aile sağlığı merkezini yönetmek, birlikte çalıştığı ekibi denetlemek ve hizmet içi eğitimlerini sağlamak, Bakanlıkça ve Kurumca yürütülen özel sağlık programlarının gerektirdiği kişiye yönelik sağlık hizmetlerini yürütmekle yükümlüdür.*

*(2) Aile hekimi, kendisine kayıtlı kişileri bir bütün olarak ele alıp kişiye yönelik koruyucu, tedavi ve rehabilite edici sağlık hizmetlerini bir ekip anlayışı içinde sunar.*

*(3) Aile hekiminin Kurumca belirlenen usul ve esaslar çerçevesinde görev, yetki ve sorumlulukları aşağıda belirtilmiştir.*

*a) Çalıştığı bölgenin sağlık hizmetinin planlamasında bölgesindeki toplum sağlığı merkezi ile işbirliği yapmak.*

*b) Hekimlik uygulaması sırasında karşılaştığı toplum ve çevre sağlığını ilgilendiren durumları bölgesinde bulunduğu toplum sağlığı merkezine bildirmek.*

*c) Kendisine kayıtlı kişilerin ilk değerlendirmesini yapmak için altı ay içinde ev ziyaretinde bulunmak veya kişiler ile iletişime geçmek.*

*ç) Kişiye yönelik koruyucu sağlık hizmetleri ile birinci basamak teşhis, tedavi, rehabilitasyon ve danışmanlık hizmetlerini vermek.*

*d) Sağlıkla ilgili olarak kayıtlı kişilere rehberlik yapmak, sağlığı geliştirici ve koruyucu hizmetler ile ana çocuk sağlığı ve üreme sağlığı hizmetlerini vermek.*

*e) Periyodik sağlık muayenesi yapmak.*

*f) Kayıtlı kişilerin yaş, cinsiyet ve hastalık gruplarına yönelik izlem ve taramaları (kanser, kronik hastalıklar, gebe, lohusa, yenidoğan, bebek, çocuk sağlığı, adölesan (ergen), erişkin, yaşlı sağlığı ve benzeri) yapmak.*

*g) Evde takibi zorunlu olan engelli, yaşlı, yatalak ve benzeri durumdaki kendisine kayıtlı kişilere evde veya gezici/yerinde sağlık hizmetlerinin yürütülmesi sırasında kişiye yönelik koruyucu sağlık hizmetleri ile birinci basamak teşhis, tedavi, rehabilitasyon ve danışmanlık hizmetlerini vermek.*

*ğ) Aile sağlığı merkezi şartlarında teşhis veya tedavisi yapılamayan hastaları sevk etmek, sevk edilen hastaların geri bildirimi yapılan muayene, tetkik, teşhis, tedavi ve yatış bilgilerini değerlendirmek, ikinci ve üçüncü basamak tedavi ve rehabilitasyon hizmetleri ile evde sağlık hizmetlerinin koordinasyonunu sağlamak.*

*h) Tetkik hizmetlerinin verilmesini sağlamak ya da bu hizmetleri vermek.*

*ı) Verdiği hizmetlerle ilgili olarak sağlık kayıtlarını tutmak ve gerekli bildirimleri yapmak.*

*i) Kendisine kayıtlı kişileri yılda en az bir defa değerlendirerek sağlık kayıtlarını güncellemek.*

*j) Gerektiğinde hastayı gözlem altına alarak tetkik ve tedavisini yapmak.*

*k) Entegre sağlık hizmetinin sunulduğu merkezlerde gerektiğinde hastayı gözlem amaçlı yatırarak tetkik ve tedavisini yapmak.*

*l) İlgili mevzuatta birinci basamak sağlık kuruluşları ve resmi tabiplerce kişiye yönelik düzenlenmesi öngörülen her türlü sağlık raporu, sevk evrakı, reçete ve sair belgeleri düzenlemek.*

*m) Kurumca belirlenen konularda hizmet içi eğitimlere katılmak.*

*n)Kurumca ve ilgili mevzuat ile verilen diğer görevleri yapmak.”*  olarak sıralanmıştır. Aile hekiminin söz konusu görev ve sorumlulukları ise kendisine kayıtlı olan ortalama 3500 maksimum 4000 nüfus hakkındadır.

Mesai dışı nöbet görevlendirmeleri aile hekimliği görevleri arasında yer almamaktadır. Hakkımda asli görevlerim arasında ve aile hekimliği görevleri arasında yer almayan bir konu hakkında disiplin işlemi yürütülmesi mümkün değildir.

Açık olarak hukuka ve yasalara aykırı olan hakkımda ihtar puanı cezası işleminin iptali gereklidir.

**SONUÇ VE İSTEM :** Yukarıda açıklandığı ve Sayın Valiliğiniz tarafından re’sen nazara alınacak nedenlerle;

Hakkımda tanzim edilen disiplin cezasına karşı itirazlarımın kabulü ile ……… Valiliği Halk Sağlığı Müdürlüğü tarafından ……..2015 tarih ve …… sayılı yazı ile düzenlenen ihtar puanı cezası işleminin iptaline karar verilmesini saygılarımızla talep ederiz.

İtiraz Eden

*Dr. / Ebe / Hemşire*

Ekler: Sendika eylem kararı örneği,

İtiraz ve ihtar dilekçeleri örneği.

Örnek Valilik ve Dava kararları,