

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

AHEF KAZANIR!

STEYEN (DAVACI) :
VEKİL : AV. SERVET AKTAN
-UETS[16402-04179-29995]

KARŞI TARAF (DAVALI) : S RT VALİLİ
VEKİL : AV.

STEMİN ÖZETİ : Davacı tarafından, Siirt Merkez ehit Canan AKKU Aile Sa lı lı Merkezi 56.01.21 No.lu Aile Hekimli i Biriminde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapmakta iken hakkında yürütülen disiplin soruşturması sonucunda, Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i Sözleşmenin Feshi Bahlıklı 10.maddesinin 1. Fıkrasının (g) Bendi uyarınca aile hekimi i hizmet sözleşmesinin feshedilmesine ilişkin **Siirt İl Sağlık Müdürlü ünün 06.01.2023 tarih E.206408667 sayılı i leminin**; Anayasa Mahkemesi'nin 2022/43 E. 2022/81 K. sayılı ve 21.06.2022 tarihli kararıyla "... sözleşmenin feshini gerektiren nedenler, Cumhuriyet Kanununda çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir." ibaresinin iptaline karar verildi i, bu madde hükmüne dayanılarak çıkarılan yönetmelikte yer alan sözleşme feshi ve ihtar ceza puanlarının anayasaya aykırı oldu unun belirlendi i, dava konusu i leme dayanak Aile Hekimli i Ödeme ve Sözleşme Yönetmeli i'nin 10. Maddesinin Danıştay 2.Dairesi 2021/17592 Esas sayılı dosyasında **13.10.2022 tarihinde yürütmesinin durdurulmasına karar verildi i, verilen yürütmeyi durdurma kararı ile söz konusu hükümlerin uygulama alanı kalmadı ı, usulüne uygun verilmi bir inceleme oluru bulunmaksızın, yetkisiz olarak yapılan incelemeye dayalı ile sözleşmenin feshedildi i, tesis edilen idari i lemin hukuki dayanaktan yoksun oldu u ileri sürülerek iptali ile yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.**

SAVUNMA ÖZETİ : Yürürlükte olan Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i hükümleri gere ince idare tarafından hukuka ve kanuna uygun olarak soruşturma yapılarak Muhakkik tarafından 29.11.2022 tarihli disiplin soruşturma raporu ile getirilen teklif uyarınca Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli inin Sözleşmenin Feshi Bahlıklı 10.maddesinin 1. Fıkrasının g Bendi uyarınca "menfaat kar lılı nda gerçe e aykırı rapor ve belge düzenlendi inin tespit edilmesi " hükmü gere i Siirt İl Sağlık Müdürlü ü Makamının 05.01.2023 tarihli Olur'u ile davacı ile 09.03.2022 tarihinde imzalanan Aile Hekimli i Hizmet Sözleşmesinin feshedilmesine karar verildi i, ayrıca soruşturma konusunun suç te kil etmesi nedeniyle Siirt Cumhuriyet Ba savcılı ı'na suç duyurusunda da bulunuldu u belirtilerek haksız ve hukuka aykırı davanın reddi gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK MİLLET ADINA

Karar veren Siirt dare Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek yürütmenin durdurulması istemi hakkında i in gere i görü lüldü:

2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari i lemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların do ması ve idari i lemin açıkça hukuka aykırı olması artlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilece i düzenlenmi tir.

5258 sayılı Aile Hekimli i Kanunu'nun "Yönetmelikler" bahlıklı 8. maddesinde; "(1)Aile hekimi ve aile sa lı lı elemanlarının çalı ma usul ve esasları; çalı lan yer, kurum ve statülerine göre

T.C.
S RT
DARE MAHKEMES
ESAS NO : 2023/124

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 nca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir. (2) 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, Cumhuriyet kanınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir." hükmüne yer verilmiştir.

Bu maddenin ikinci fıkrasına dayanılarak hazırlanan ve 30/06/2021 günlü 31527 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlü e giren Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i'nin "Sözleşmenin Feshi başlıklı 10. Maddesinde;"(1) Sözleşmeye çalıştırılan aile hekimi ve aile sa lı ı çalışanın;

g) Menfaat kar ılı nda gerçe e aykırı rapor ve belge düzenlendi inin tespit edilmesi,...

hallerinde bu durum, aile hekimi veya aile sa lı ı çalışana tebli edilir. Tebli tarihinden itibaren savunma yapmak üzere yedi gün süre verilir. Yapılan savunmalar uygun görülmedi i takdirde veya süresi içinde savunma yapılmaması durumunda, aile hekimi ve aile sa lı ı çalışanın sözleşmesi, il sa lık müdürü tarafından başkaca herhangi bir ihbar veya ikaza gerek duyulmadan sona erdirilir.

(2) Birinci fıkranın;

a) (a), (c), (f), (g) ve () bentlerine göre sözleşmesi sona erdirilenler, be yıl süreyle,...sözleşmeli aile hekimi veya aile sa lı ı çalışanın olmak üzere başvuruda bulunamaz.

(3) Birinci fıkranın (f), (g) ve () bentlerine münhasır olmak üzere, aile hekimli i hizmetlerinin gerektirdi i hallerde, görevi başında kalmasında sakınca görülen aile hekimleri ve aile sa lı ı çalışmaları, Sa lık Bakanı, İl Sa lık Müdürü, Bakanlık Müfetti i tarafından, sözleşmeleri askıya alınmak suretiyle iki aya kadar görevden uzaklaştırılabilir. İhtiyaç halinde ve gerekmesi durumunda bu süre bir defaya mahsus olmak üzere iki ay daha uzatılabilir. Bu süre içinde tamamlanacak idari soru turma neticesinde ilgililerin anılan bentlerde yer alan fiilleri i ledikleri sabit görülür ise sözleşmeleri sona erdirilir, aksi halde ilgililer görevlerine iade edilir.

(4) 7179 sayılı Kanuna istinaden bedelli askerlik yapmak üzere ayrılmak isteyen sözleşmeli aile hekimi veya aile sa lı ı çalışanın sözleşmesi feshedilir. Pozisyonlarının korunması talebinde bulunarak sözleşmesi feshedilenler hakkında 7 nci maddenin dördüncü fıkrası hükümleri uygulanır.

(5) Aile hekimine kayıtlı ki i sayısının aralıksız üç ay süreyle bin ki inin altına düşmesi halinde bu durum, aile hekimi ve/veya aile sa lı ı çalışana tebli edilir. Tebli tarihinden itibaren savunma yapmak üzere yedi gün süre verilir. Yapılan savunmalar uygun görülmedi i takdirde veya süresi içinde savunma yapılmaması durumunda, aile hekimi ve aile sa lı ı çalışanın sözleşmesi, il sa lık müdürü tarafından başkaca herhangi bir ihbar veya ikaza gerek duyulmadan sona erdirilir. Ancak;

a) Bakanlıkça bölgede çalışın aile hekimi sayısında de i iklik yapılması nedeniyle ihtiyaç duyulması halinde sözleşme yapılan aile hekimi hakkında,

b) Aile hekimine kayıtlı ki i sayısının aralıksız üç ay süreyle bin ki inin altında seyretmesi nedeniyle sözleşmesi sona erdirilen aile hekimi yerine sözleşme yapılan aile hekimi hakkında, birinci cümle hükmü sözleşme tarihini takip eden birinci yılın sonundan itibaren uygulanır.

(6) Bu maddede yer alan fiillerin i lendi inin sözleşme döneminden sonra ö renilmesi veya sözleşme döneminde ö renilse dahi başlatılan soru turmanın ilgili sözleşme döneminden sonra aile hekimi veya aile sa lı ı çalışanın aleyhine sonuçlanması durumunda mevcut sözleşme sona erdirilir.

(7) Bu maddede yer alan fiillerin i lendi inin ö renildi i tarihten itibaren en geç iki ay içinde gerekli i lemin başlatılarak, takip eden altı ay içerisinde sonuçlandırılması esastır. Belirtilen fiillerin i lendi i tarihten itibaren iki yıl içinde sözleşme feshedilmedi i takdirde fesih yetkisi zamana umına u rar." hükmü yer almaktadır.

T.C.
S RT
DARE MAHKEMES
ESAS NO : 2023/124

Dava dosyasının incelenmesinden; Davacı tarafından, Siirt Merkez ehit Canan AKKU Aile Sa lı ı Merkezi 56.01.21 No.lu Aile Hekimli i Biriminde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapmakta iken hakkında yürütülen disiplin soruşturması sonucunda, Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i Sözleşmenin Feshi Ba lıklı 10.maddesinin 1. Fıkranın (g) Bendi uyarınca aile hekimli i hizmet sözleşmesinin feshedilmesine ili kin Siirt l Sa lık Müdürlü ünün 06.01.2023 tarih E.206408667 sayılı i leminin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle bakılan davanın açıldı ı anlaşılmaktadır.

Bakılan uyuşmazlıkta, UYAP kayıtlarının incelenmesinden, 30/06/2021 günlü, 31527 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i'nin yürütülmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Danıştay 2. Dairesince verilen 13.10.2022 tarih ve E:202117470 sayılı karar ile "2577 sayılı dâri Yargılama Usulü Kanunu'nun 6352 sayılı Kanun ile de i ik 27. maddesinin ikinci fıkrasında öngörülen artların birlikte gerçekte ti i anlaşıldığından davacının yürütmenin durdurulması isteminin kısmen kabulü ile; **Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli i'nin** 1. maddesinde yer alan "feshih 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; **10. maddesinin (10/4 hariç)**, 11. maddesinin, 15. maddesinin 1. fıkrasının, Yönetmeli e ek Ek-3'te yer alan Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak htar Puanı Cetvelinin tüm satırlarının **yürütülmesinin durdurulmasına," karar verildi i görülmü tür.**

Bu durumda; dava konusu davacının aile hekimli i hizmet sözleşmesinin feshedilmesi i leminin dayana ı olan "Aile Hekimli i Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli inin Sözleşmenin Feshi Ba lıklı 10.maddesinin 1. Fıkranın g Bendingin " yürütülmesinin Danıştay 2. Dairesi'nin söz konusu kararıyla durdurulmuş olması kar ısında, bahse konu hukuka aykırılı ı saptanan Yönetmelik hükmüne dayanılarak tesis edilen davacının Aile Hekimli i Hizmet Sözleşmesinin feshedilmesine ili kin dava konusu i leminde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, dava konusu i lemin hukuka aykırı olduğu saptanmasına rağmen uygulanmasının sürdürülmesi, tüm eylem ve i lemleri hukuka uygunluk karinesine dayanan hukuk devleti ilkesine aykırı bir durum yaratacak ve aile hekimi görevini yapmak suretiyle hayatını idame ettiren davacının sözleşmesinin feshedilmesi nedeniyle bu gelirinden mahrum kalacağından davacı açısından da telafisi güç ve imkansız zararların doğmasına neden olacaktır. Zira, i lemlerin yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmemesi halinde, hukuka aykırı bulunan i lemin etki alanına ba lı olarak ilgili açısından oluşacak zarar, i lemin uygulanmasına devam olunmasıyla artacak ve yargılamanın sonunda verilmesi olası iptal kararı ile önceki halin iadesi zorlaşacaktır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılı ı açık olan dava konusu i lemin uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden, 2577 Sayılı Kanunun 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütülmesinin durdurulmasına**, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 7 gün içerisinde Gaziantep Bölge dare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere, 16/03/2023 tarihinde oybirli yle karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye

165648

195235

182247