**TÜRK DERMATOLOJİ DERNEĞİ YÖNETİM KURULU BAŞKANLIĞI’NA**

**KONU :** Dermatoloji uzman hekimlerinin muayenehanelerinde “dolgu, botoks” işlemleri yapmasını sınırlandıran düzenlemeler ile ilgili yürütülen hukuki süreçler ve mevcut durum hakkında.

Derneğinizden gelen başvurularda, üyeleriniz hakkında muayenehanelerinde “dolgu, botoks” işlemlerini yaptıkları gerekçesiyle şikayetlerde bulunulduğu, üyelerinizin bu şikayetlere karşı verebilecekleri yanıtlar hakkında bilgi istendiği iletilmiştir. Aşağıda Dernek adına konuya ilişkin yürütülen hukuki süreçler bir bütün olarak değerlendirilerek üyelere gönderilebilecek bir metin hazırlanmıştır.

Bilgilerinize sunulur. Saygılarımızla. 18.9.2019

Av. Semra Demir

Değerli Üyelerimiz,

Sizlerden gelen başvurularda muayenehanelerde “dolgu, botoks” yapılması ile ilgili sorunlar ile karşılaşıldığı öğrenilmiştir. Derneğimiz tarafından konuya ilişkin yürütülen hukuki süreç aktarılarak önerilerimiz paylaşılacaktır.

1. Hekimlerin muayenehanelerinde “dolgu, botoks” vb işlemleri yapamayacağına ilişkin ilk düzenleme Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmelikte 25.09.2010 tarihinde yapılan değişiklikle yürürlüğe konulmuştur. Değişiklikle birlikte hekimlerin muayenehanelerinde yapabilecekleri işlemler Ek-13 sayılı listede sayma yoluyla belirlenmiştir. Derneğimiz tarafından Yönetmelik değişikliğinin iptali istemiyle dava açılmıştır. Daire ilk olarak iptal kararı vermiş, bu karar İDDK tarafından bozulmuştur. Gelinen son aşamada ise Danıştay 15. Dairesi, ***idarece tüm uzmanlık alanlarının temsil kabiliyetini haiz bir bilimsel komisyon oluşturularak düzenleme yapılması gerektiği, her uzmanlık alanının görüşünün alınmasının, uzman hekimlerin kendi alanlarıyla ilgili değerlendirme yapmasının, muayenehanelerde sunulan sağlık hizmetinden yararlanan kişilerin yararına sonuç doğuracağını*** belirterek bu işlemler yapılmadan oluşturulan Ek-13 sayılı listenin 29.3.2018 tarihinde iptaline karar vermiştir.
2. Sağlık Bakanlığı tarafından bugüne kadar yargı kararı doğrultusunda gerekli komisyonlar oluşturularak yeni bir düzenleme yapılmamıştır.
3. Danıştay 15. Dairesi’nin **ilk iptal kararı** sonrasında Sağlık Bakanlığı **22.6.2015** tarihli ve1006 sayılı bir genelge yayımlanarak Ek-13 sayılı liste yeniden düzenleninceye kadar güzellik merkezinden dönüşmeyen muayenehanelerde muayenehaneyi işleten tabip veya plastik, rekonstrüktif cerrahi uzmanı veya dermatoloji uzmanı dahi olsa “Güzellik ve Estetik Amaçlı Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmelik” kapsamımdaki işlemlerin yapılmasına imkan bulunmadığı belirtilmiştir.
4. Bu genelgenin iptali istemiyle de Derneğimiz tarafından Danıştay 15. Dairesi’nde kayıtlı dava açılmıştır. Sağlık alanındaki düzenlemeleri inceleyen Danıştay 15. Dairesi’nin kapanması ile birlikte dosya Danıştay 10. Dairesi’ne devredilmiş ve bu Daire tarafından yapılan duruşmanın ardından davanın reddine karar verilmiştir. Daire, Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğe eklenen 14. fıkra ile Güzellik ve Estetik Amaçlı Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmelikte belirtilen işlemlerin bünyesinde estetik birimi bulunan tıp merkezlerinde yapılabileceğinin düzenlendiği, düzenlemede muayenehanelere yer verilmediğinden daha önceki yargı kararları uyarınca yalnızca güzellik merkezinden dönüşen muayenehanelerde dolgu, botoks işlemlerinin yapılabileceği sonucuna ulaşılmıştır. Bu kararın hatalı olduğunu düşünüyoruz ve temyiz edeceğiz.
5. Tüm bunlara ek olarak 22.6.2015 tarihli ve1006 sayılı genelge gerekçe gösterilerek muayenehanelerine İl Sağlık Müdürlüğü tarafından denetime gelinerek yaptırım uygulanan Dermatoloji uzman hekimleri tarafından açılan davalarda idare mahkemelerince iptal kararları verilmiştir. Bu kararlarda “….*güzellik ve estetik amaçlı iş ve işlemlerin “estetik” veya bu anlama gelecek herhangi bir ibare kullanılmaksızın tıp mesleğini icra yetkisi sahasına göre tabip veya uzman tabiplerin tıbbi uygulama faaliyetinde bulunan muayenehanede barındırılabilecek tıbbi cihazların* *Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin Geçici 4. Maddesi gerekçe gösterilmek suretiyle muayenehaneden çıkarılması ile aynı yönetmeliğe aykırı faaliyette bulunulduğundan bahisle muayenehanenin üç gün süre ile faaliyetten menine ilişkin işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı*” ifade edilmiştir.
6. Ayrıca Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğe eklenen 14. fıkranın iptali istemiyle Türk Tabipleri Birliği tarafından açılan davada “*dava konusu yönetmeliğin geçici 4. maddesinin 4. fıkrasında belirtilen işlemlerin, bu fıkrada belirtilen tabipler tarafından sertifika veya buna benzer yetki belgesine dayanılarak unvanlarda, “estetik” veya bu anlama gelecek herhangi bir ibare* ***kullanılmaksızın tıp mesleğini yapacağı yetki alanına göre tabip veya uzman tabiplerce yapılması gerektiği açık olup, dava konusu düzenlemeyle de ancak bu koşulları taşıyan tıp merkezleri bünyesinde estetik birimi kurulmasının mümkün kılındığı*** *sonucuna ulaşılmakla, anılan düzenlemede hukuka ve dayanağı mevzuat hükümlerine aykırılık bulunmamaktadır.*” denilerek düzenlemenin nasıl anlaşılıp uygulanması gerektiğine açıklık getirilmiştir.
7. Hekimlerin muayenehanelerinde mesleklerini icra etmeleri çalışma hakkı, yaşam ve sağlık hakkı ile de bağlantılıdır. Anayasa’nın 49. maddesinde herkesin çalışma hakkı ve ödevi bulunduğu belirtilmiş ve devletin, çalışanların hayat seviyesini yükseltmek, çalışma hayatını geliştirmek için çalışanları ve işsizleri korumak, çalışmayı desteklemek, işsizliği önlemeye elverişli ekonomik bir ortam yaratmak ve çalışma barışını sağlamak için gerekli tedbirleri almakla yükümlü olduğu ortaya konmuştur. Çalışma hakkı da temel hak ve hürriyetlerden olduğundan Anayasa’nın 13. maddesinde düzenlenen özüne dokunulmaksızın, kanunda sayılan hallerde Anayasa’ya ve demokratik toplum düzeni ve ölçülülük ilkesine aykırı olmamak koşuluyla sınırlandırılabilecektir.
8. Hekimlerin muayenehanelerinde çalışması (mesleğini serbest olarak icra etmesi) 1219 sayılı Yasa’nın 5. maddesinde düzenlenmiştir. Anılan maddeye göre hekimlerin özel muayenehane açarak mesleklerini serbest olarak icra etmeleri için İl Sağlık Müdürlüğü’ne kayıt yaptırmaları gerekmektedir. Hekimlerin mesleklerini icra etmesine ilişkin sınırlandırmalara ise aynı Yasanın 12. maddesinde yer verilmiştir. Özü itibariyle çalışılan kuruma yönelik getirilen bu sınırlandırmalar içinde hekimlerin gerçekleştirdikleri tıbbi işlemlere ilişkin herhangi bir düzenleme bulunmamaktadır.
9. 1219 sayılı Yasanın Ek 14. maddesinde; “*uzmanlık dallarının eğitim müfredatları ve bu müfredatlara göre uzmanlık dallarının temel uygulama alanları ile görev ve yetkilerinin çerçevesi Tıpta Uzmanlık Kurulunca belirlenir*.” denmektedir. Bu madde uyarınca TUK tarafından hazırlanan çekirdek eğitim müfredatına göre Dermatoloji uzman hekimleri dolgu, botoks işlemlerini yapmaya ehildir.
10. Sorun Yasa ile hekimlere verilen bu yetkinin muayenehane koşullarında kullanılıp kullanılamayacağı noktasındadır. Bu değerlendirme yapılırken de hastaların yaşam ve sağlık hakkı ile hekimin çalışma hak ve özgürlüğüne yönelik ölçülü bir müdahalenin bulunup bulunmadığına bakılmalıdır. Bilimsel çalışmalarda dolgu, botoks işlemlerinin uzman hekimler eliyle muayenehane koşullarında yapılmasının hasta sağlığı açısından herhangi bir sakınca oluşturmadığı görülmektedir. Nitekim Sağlık Bakanlığı da muayenehanelerde yapılmasının hasta sağlığı açısından sorun oluşturmayacağını düşünmektedir ki güzellik merkezlerinden dönüşen muayenehanede çalışanların bu uygulamayı yapabileceğini belirtmektedir.
11. Bu noktada hekimlerin çalışma hakkı kapsamında kalan mesleğini icra etmesine yönelik genelge ile getirilen sınırlandırmanın ölçülülük ilkesine uygun olduğu da söylenemeyecektir. Zira Dermatoloji uzman hekimlerinin muayenehanelerinde gerçekleştirdiği en temel işlemlere yönelik sınırlama haklı bir nedene dayanmamakta, kamu yararına gerçekleştirmeyi hedeflememektedir.
12. Normlar hiyerarşisinde en altta bulunan düzenleyici işlemlerden olan genelge ile hekimlerin Anayasa’dan kaynaklanan temel hak ve özgürlüklerine yönelik bir müdahalede bulunulması Anayasa’nın 13. maddesine aykırı olacaktır. Aynı içerikteki müdahale olan Ek-13 sayılı liste hakkında verilen iptal kararı da dikkate alındığında Anayasa’nın 2, 13, 49, 56 ve 138. maddeleri uyarınca Sağlık Bakanlığı’nın ilgili uzmanlık alanlarından temsilcilerin katılımıyla oluşturulacak komisyonlar aracılığıyla belirleme yapması gerekmektedir.
13. Tüm bu açıklamalar ışığında Sağlık Bakanlığı tarafından Danıştay’ın Ek-13 sayılı liste hakkında verdiği iptal kararının gerekçeleri dikkate alınarak yeni bir düzenleme yapılıncaya kadar hekimlerin çalışma haklarına söz konusu iptal kararından önce 2015 tarihinde yayımlanan genelge ile sınırlama getirilmesinin Anayasa’ya aykırı olacağını düşünüyoruz.
14. Kendilerine herhangi bir idari işlem uygulanan üyelerimizin yukarıdaki açıklamalar ışığında itiraz etmesini, itirazların olumsuz sonuçlanması halinde idari yargıya başvurmasını öneriyoruz.
15. Derneğimiz de bu süre içerisinde gerek Sağlık Bakanlığı nezdinde görüşmelere devam etmekte gerekse hukuki açıdan yapılabilecekleri sürdürmektedir.

Bilgilerinize sunarız.