

Değerli Üyemiz,

Sizlerden gelen bilgilerden il sağlık müdürlüklerince muayenehanelere gelinerek lazer cihazı bulundurulamayacağı ve bu cihazla işlem yapılamayacağı belirtilerek tutanakların tutulduğu öğrenilmiştir.

Bu durumun Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin muayenehanelerde yapılacak işlemleri düzenleyen Ek-13 sayılı listesi hakkında verilmiş olan yargı kararlarından kaynaklandığı düşünülmektedir. Ancak söz konusu yargı kararları uyarınca muayenehanelerde lazer cihazı bulundurma ve cihaz ile işlem yapma önünde hukuki bir engel bulunmamaktadır. Şöyle ki;

Bilindiği üzere hekimlerin mesleklerini serbest icra etmek üzere açmış olduğu muayenehaneler 1219 sayılı Yasa ve Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmelik hükümlerine tabidir. 1219 sayılı Yasanın 12. maddesinde hekimlerin mesleklerini icra edebileceği yerler arasında “serbest meslek icrası” denilerek muayenehaneler de sayılmıştır. Anılan yönetmeliğe 25.09.2010 tarih ve 27710 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Yönetmelik ile eklenen Ek-13 sayılı “muayenehanede yapılabilecek tıbbi işlemler listesi” ile hekimlerin muayenehanede yapabilecekleri işlemler sayma yoluyla belirlenmiştir. Bu işlemler arasında lazer cihazları ile yapılan işlemlere yer verilmemiştir.

Söz konusu çizelgenin iptali istemiyle Türk Tabipleri Birliği, Türk Gastroenteroloji Derneği ve Derneğimiz tarafından iptal davası açılmıştır. Türk Dermatoloji Derneği tarafından açılan davada lazer cihazları ile yapılacak tıbbi işlemlere yer verilmemesine ilişkin bölüm yönünden de iptal isteminde bulunulmuştur. Yargılamayı gerçekleştiren Danıştay 15. Daire her üç dosyada da Ek-13 sayılı çizelgenin tümü hakkında iptal kararı vermiştir.

Bu kararlar davalı Sağlık Bakanlığı tarafından temyiz edilmiş, TTB ve Türk Gastroenteroloji Derneği tarafından açılan davalarda İdari Dava Daireleri tarafından bozma kararı verilmiştir. Bozma kararının gerekçesinde; *“Tıpta Uzmanlık Kurulu’ndan görüş alınmamış olmasının, dava konusu düzenlemeyi hukuka aykırı hale getirmeyeceğini, bilimsel görüşün alınması amacıyla komisyon oluşturulduğu, komisyondan alınan kararlar üzerine dava konusu düzenlemenin yapıldığının anlaşıldığını belirterek, idare tarafından oluşturulan komisyonun niteliği ve komisyon tarafından alınan kararlar da dikkate alınarak tıbbi işlemler listesi ve ilgili düzenlemeler yönünden yeniden karar verilmesi gerektiği “* belirtilmiştir.

Bununla birlikte Derneğimiz tarafından açılan davada verilen iptal kararı yönünden temyiz incelemesi İdari Dava Daireleri Kurulu’nun E.2014/5785 sayılı dosyasında kayıtlı olarak sürmektedir. Bu anlamıyla halen Ek-13 sayılı çizelge hakkında verilmiş bir iptal kararı söz konusudur.

Anayasa'nın 138. maddesindeki; "*Yasama ve yürütme organları ile idare, mahkeme kararlarına uymak zorundadır; bu organlar ve idare, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremez ve bunların yerine getirilmesini geciktiremez.*" hükmü uyarınca idarenizce var olan iptal kararına uygun davranmak anayasal bir zorunluluktur. Aynı konu hakkında verilmiş bozma kararlarının bulunmuş olması iptal kararının uygulanmasının önünde engel değildir. Anayasanın anılan hükmünde açıkça mahkeme kararlarının hiçbir surette değiştirilemeyeceği vurgulanarak iptal kararına uyma yükümlülüğünün istisnasız olduğu belirtilmiştir.

Ayrıca İdari Dava Daireleri Kurulu'nun bozma kararı da doğrudan Ek-13 sayılı çizelgenin uygulanması sonucunu doğurmayacaktır. Zira bozma kararında uyuşmazlığın esasına ilişkin bir değerlendirilme yapılmayıp usulü eksikliklerin tespit edildiği hallerde bozma kararı işlemin hukuka uygunluğuna kanıt olamayacaktır. Nitekim Danıştay kararlarında da bozma kararının bazı araştırma, inceleme ve değerlendirmelerin noksan yapıldığı gerekçesine dayanması halinde uyuşmazlığın esasına ilişkin Danıştay'ın görüşü olarak kabul edilemeyeceği belirtilmiştir.¹

İdari Dava Daireleri Kurulunun bozma kararlarında da kimi araştırma ve incelemelerin yapılması gerektiğinin altı çizildiğinden Danıştay kararlarında belirttiği gibi uyuşmazlığın esasına ilişkin bir hüküm içermemektedir.

Sonuç olarak, Derneğimiz tarafından açılan davadaki Danıştay 15. Dairesi'nin E.2013/2808, K.2014/5737 sayılı ve 25.6.2015 tarihli iptal kararı Deri ve Zührevi Hastalıklar uzman hekimlerinin lazer cihazı ile işlem yapmalarının yasaklanamayacağı tespit edildiğinden ve iptal kararı yürürlükte olup bu karar yönünden temyiz incelemesi sonucu verilmiş bir bozma kararı bulunmadığından, yine diğer dosyalarda verilen bozma kararları uyuşmazlığın esasına ilişkin bir karar olmadığından muayenehanede lazer cihazı bulundurmanın ve bu cihaz ile uygulama yapmanın önünde hukuki bir engel bulunmamaktadır.

Bilgilerinize sunarız. Saygılarımızla.

¹ Danıştay 3. Daire, E. 2008/2633, K. 2010/2177, K.t. 17.6.2010.