

T.C.
BARTIN
SULH CEZA HÂKİMLİĞİ

DEĞİŞİK İŞ KARAR

DEĞİŞİK İŞ NO : [REDACTED] D.İş

HAKİM
KATİP

: [REDACTED]
: [REDACTED]

İTİRAZ EDEN
VEKİLİ

: [REDACTED]
: Av. HAZALAKTEPE, Tunus Caddesi 21/3 Kavaklıdere Çankaya/
ANKARA

KARARINA İTİRAZ EDİLEN : BARTIN VALİLİĞİ İL SAĞLIK MÜDÜRLÜĞÜ

İTİRAZIN KONUSU : Bartın Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün [REDACTED] 2023 tarih
E-[REDACTED] seri sıra sayılı İdari Yaptırım kararına
itiraz.

İTİRAZ TARİHİ : 11.09.2023

İtiraz eden [REDACTED] vekil iAv. Hazal Aktepe'nin 11.09.2023 tarihli itiraz dilekçesi ile Bartın Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün [REDACTED] 2023 tarih E-[REDACTED] seri sıra sayılı İdari Yaptırım kararının kaldırılmasına karar verilmesini talep ettiği görülmekle, buna ilişkin dosya üzerinden yapılan inceleme neticesinde:

Başvuru konusu idari yaptırıma itirazın değerlendirilmesinin Hakimliğimizin görev ve yetkisi kapsamında olduğu, başvurunun süresinde yapıldığı, başvuru konusu idari yaptırım kararının Mahkememizce incelenecek kararlardan olduğu ve başvuranın buna hakkı bulunduğu anlaşılmalı; Kabahatler Kanununun 28/1-c. maddesi uyarınca başvurunun usulden kabulü ile itiraz dilekçesi, ilgili kamu kurumuna tebliğ edilmiş olup, kamu kurumunun cevap dilekçesi, tarafların sunduğu bilgi ve belgeler, idari yaptırım karar tutanağı ve tüm dosya kapsamı birlikte incelenmekle;

GEREĞİ DÜŞÜNÜLDÜ:

İtiraz eden dilekçesinde özetle; Müvekkil [REDACTED] psikiyatri uzman hekimidir. Mesleğini muayenehanesinde serbest olarak icra etmektedir. Ayakta Teşhis ve Tedavi Sunulan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin 27.maddesinin 4.fıkrasına aykırılık bulunduğu tespit edildiğini belirtmiş, uyarı cezası verilmesine karar vermiştir. Söz konusu maddede "*Elektronik ortamdaki kayıtların, denetim veya başkaca resmî amaçla istendiğinde, bilgisayar ekranında izlenen verilerle daha önceki çıktılarının tutarlılık göstermesi zorunludur.*" hükmü yer almaktadır. Sonrasında 19.4.2023 tarihinde bir denetim daha yapılmış ve dava konusu edilen [REDACTED], tarih ve E-[REDACTED] sayılı işlemlerle 2. uyarı cezası verilmiştir. Burada da aynı Yönetmelik maddesine aykırılık olduğu ileri sürülmüştür. Bu işleme karşı tarafımızca [REDACTED] tarihinde Kastamonu İdare Mahkemesinde bir iptal davası açılmıştır. Ardından Müdürlük tarafından 19.7.2023 tarihinde bir denetim daha yapılmış ve 25.8.2023 tarihli başka bir işlemlerle, yine Ayakta Teşhis ve Tedavi Sunulan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin aynı sevk maddesine dayanılarak idari para cezası verilmiştir. Bu işleme ilişkin hazırlanan tutanakta aynı zamanda "*Muayenehanede elektronik ortamda kayıt tutulmadığı tespit edilmiştir*" ifadesine yer verilmiştir. Hakimliğinizden kaldırılması talep edilen bu idari para cezasıdır. Müdürlük tarafından uygulanan yaptırımlar hukuka aykırıdır. Müvekkil muayenehanesinde yalnızca

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

1/5

yazılı kayıt tutmakta olup elektronik ortamda kayıt tutmasını zorunlu kılan bir Yönetmelik hükmü bulunmamaktadır. Muayenehanelerin faaliyetlerine ilişkin esaslar Ayakta Teşhis ve Tedavi Sunulan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmelikte düzenlenmektedir. Yönetmeliğin Kayıt ve Defterler başlıklı 27.maddesinde; - Sağlık kuruluşuna başvuran hastaların, **protokol defterine kaydedileceği**, - Sağlık kuruluşuna başvuran hastaların teşhis ve tedavi bilgileri ile varsa yapılan cerrahi müdahale, gözlem altındaki tıbbi işlemlerin hastalar adına açılmış **dosya ve defterlere işleneceği, bunların arşiv ile ilgili mevzuat hükümlerine uygun şekilde muhafaza edileceği**, - Kayıtların elektronik ortamda da tutulmasının mümkün olduğu ancak zorunlu olmadığı,- **Kayıtların elektronik ortamda gerekli güvenlik önlemleri sağlanarak tutuluyor olması halinde ayrıca yazılı kayıt tutulmasının gerekli olmadığı**, gerekli güvenlik önlemlerinin olmadığı durumlarda ise sağlık kuruluşlarının yazılı kayıt tutmaya devam etmesi gerektiği, - Kayıtların elektronik ve yazılı olarak tutulması halinde, bilgisayar ekranında görülenle yazılı çıktılarının birbiriyle uyumlu olması gerektiği ifade edilmiştir. Yönetmelikten anlaşılacağı üzere, muayenehanelerin elektronik ortamda veri tutma zorunluluğu yoktur. Yalnızca, eğer hem elektronik hem yazılı ortamda veri tutuluyorsa bunların birbirleriyle uyumlu olması gerekmektedir. Müvekkil hiçbir hasta kaydını bilgisayar ortamında tutmadığından, yazılı kayıtlarıyla elektronik kayıtlarının çelişebilmesi söz konusu değildir. Bu nedenle müvekkile Yönetmeliğin 27/4 maddesinde yer alan "*Elektronik ortamdaki kayıtların, denetim veya başkaca resmî amaçla istendiğinde, bilgisayar ekranında izlenen verilerle daha önceki çıktılarının tutarlılık göstermesi zorunludur.*" hükmüne aykırılıktan yaptırım uygulanması hukuka aykırıdır. Dava konusu edilen işlemin gerekçesi, maddi gerçekte örtüşmemektedir. Davalı idarenin müvekkilden, hasta verilerini Sağlık Bakanlığı'nın merkezi veri kayıt sistemine kaydetmesini talep etmesi de hukukten mümkün değildir. Ayakta Teşhis ve Tedavi Sunulan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin 27/8 maddesinde 12.12.2017 tarihinde yapılan değişiklikle tüm sağlık kuruluşlarına, hasta verilerini Bakanlığın merkezi veri sistemine kaydetme zorunluluğu getirilmiştir. Ancak bu hüküm **Danıştay 10.Dairesi tarafından hukuka aykırı bulunarak iptal edilmiş, karar Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu tarafından onanmıştır.** (Danıştay Onuncu Dairesinin 29/12/2020 tarih ve E:2019/7114, K:2020/7147 sayılı kararı - Danıştay İdare Dava Daireleri Kurulu'nun E.2021/3516 K.2022/1217 sayılı kararı)Yürürlükte bulunmayan ve hukuka aykırı olduğu Yüksek Mahkeme tarafından kesin olarak tespit edilen bir Yönetmelik hükmüne dayanılarak müvekkil yönünden yükümlülük getirilemeyeceği, aksinin hukuk devleti ilkesine aykırı olacağı açıktır. Bartın Valiliği'nin uyguladığı yaptırımlarda dayandığı Ayakta Teşhis ve Tedavi Sunulan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin 27.maddesinin 4.fıkrası için Yönetmeliğin Ek-6 sayılı ekinde önce 2 kere uyarı ardından 1 idari para cezası yaptırımı öngörülmüştür. Valilik ceza yazılarında aynı zamanda 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Kanunu'nun Ek-11.maddesine de atıf yapmıştır. Söz konusu maddede, kayıt yükümlülüğünü yerine getirmeyen sağlık kuruluşlarının önce iki defa uyarılacağı, ardından 2 kere idari para cezası uygulanacağı ve sonunda 10 gün faaliyeti durdurma cezası verileceği ifade edilmektedir. Geline aşamada Müdürlük 2 uyarı ve 1 idari para cezası vermiş olduğu için, 3359 sayılı Kanun'un Ek-11.maddesine dayanarak yeniden idari para cezası ve ardından 10 gün faaliyeti durdurma cezası verebileceği öngörülmektedir. Müvekkilin muayenehanesinin 10 gün kapatılması, bu sürede çalışmaması, gelir elde edememesi anlamına geleceğinden önemli bir maddi kayıp yaratacak, mesleki itibarını zedeleyecek, telafisi imkansız zararlar yaratacaktır. Davalı idarenin tebliğ ettiği işlemlerden, müvekkilin somut durumu ile işlem gerekçesinin bağdaşmadığı görülmektedir. İşlemin açık hukuka aykırılık nedenlerini tam olarak ortaya koyabilmemiz için işlem dosyası ve idarenin savunmasına ihtiyaç duyulmaktadır. Bu nedenle, davalı Bartın Valiliği'nin savunma dilekçesi ve işlem dosyası sunmasının ardından işlemin hukuka aykırılık nedenlerini açıklama ve idarenin iddialarına yanıt verme hakkımız saklı kalmak üzere, dava konusu idari yaptırım kararının kaldırılmasına karar verilmesini talep ederiz. "

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

2/5

şeklinde idari yaptırım kararının kaldırılmasını talep etmiştir.

Bartın Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü vekili Av. 9.09.2023 tarihli dilekçesiyle "3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanununun EK-11. maddesinin 3, fıkrası "Bakanlıkça belirlenen kayıtları uygun şekilde tutmayan veya bildirim zorunluluğunu yerine getirmeyen sağlık kurum ve kuruluşları iki defa uyarılır. Uyarıya uymayanlara bir önceki aya ait brüt hizmet gelirinin yüzde biri kadar idari para cezası verilir." düzenlemesini içermektedir. Sağlık Bakanlığı Bilgi Sistemleri Genel Müdürlüğü'nün 2812.2022 tarih ve 539 sayılı "Veri Gönderimi" konulu yazısı, özel muayenehanelerin, poliklinik, hastane ve merkezleri "yaptıkları iş ve işlemlere ilişkin işlemiş oldukları verileri Bakanlıkça belirlenen standartlara uygun olarak Bakanlık merkezi sistemlerine göndermeleri, bunun için halihazırda kullanmakta oldukları bilgi sistemleri ile e-Nabız entegrasyonunun sağlanması ya da Bakanlıkça bila bedel olarak sunulan MBYS'nin kutlanılmasının gerekli olduğu ayrıca veri göndermeyenler hakkında ilgili mevzuat hükümleri ve 3359 sayılı kanunun EK-11 maddesinin 3, fıkrası uyarınca işlem tesis edileceği hususlarında uyarı mahiyetindedir. Bu yazı, itiraz edene bildirilmiştir. Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin 27. maddesinde ise "Elektronik ortamdaki kayıtların, denetim veya başkaca resmi amaçla istendiğinde, bilgisayar ekranında izlenen verilerle daha önceki çıktıların tutarlılık göstermesi zorunludur." düzenlemesi yer almaktadır. Aynı Yönetmeliğin ekinde yer alan EK-6 müeyyide formuna da uygun olarak ilgililere müeyyide uygulanmaktadır. Sağlık Bakanlığı, tüm ülkede sağlık hizmetlerinin yürütülmesi ve denetlenmesinden sorumludur. Özel sağlık kuruluşları tarafından işlenen verilerin Sağlık Bakanlığınca toplanması kişisel verilerin korunması mevzuatına aykırılık oluşturmaz. Sağlık hizmetlerinin düzenli ve güvenli yürümesi açısından bu bir zorunluluktur. BU zorunluluğa aykırı hareket eden muterizin 3359 sayılı kanunun EK-11. maddesine aykırı hareket ettiği açıktır. Müterizin yukarıda açıklanan mevzuat ve talimatlara aykırı olarak faaliyet gösterdiği; 21.02.2023, 19.04.2023 ve 19.07.2023 tarihlerinde tespit edilmiştir, 21.02.2023 ve 19.04.2023 tarihlerinde düzenlenen cezalarla ilgili, muteriz tarafından herhangi bir itirazda bulunulmamıştır. Yukarıdan beri açıklanan ve resen dikkate alınacak sebeplerle, usul ve yasa hükümlerine uygun olan idari yaptırım kararına karşı yapılan itirazın reddine karar verilmesini talep ediyoruz." şeklinde başvurunun reddine karar verilmesini talep etmiştir.

KONUVA İLİŞKİN YASAL MEVZUAT

AYAKTA TEŞHİS VE TEDAVİ YAPILAN ÖZEL SAĞLIK KURULUŞLARI HAKKINDA YÖNETMELİK MADDE 27:

Kayıt ve defterler

MADDE 27 – (1) Sağlık kuruluşuna başvuran hasta, protokol defterine kaydedilir. Sağlık kuruluşunda, Müdürlük tarafından tasdik edilmiş protokol kayıt defteri, adli rapor kayıt defteri, cerrahi müdahale kayıt defteri, laboratuvar kayıt defteri, pansuman ve enjeksiyon kayıt defteri (Mülga ibare:RG-3/7/2014-29049) (...) bulunur. Her tabip, çalıştığı sağlık kuruluşunun ismini taşıyan reçeteyi kullanır, bu reçeteyi kendi imzalar ve kaşesini basar.

(2) Sağlık kuruluşuna başvuran hastaların teşhis ve tedavi bilgileri ile varsa yapılan cerrahi müdahale, gözlem altındaki tıbbi işlemler, hastalar adına açılmış dosyalara ve ilgili defter/defterlere işlenir. Bu belgeler, arşiv ile ilgili mevzuat hükümlerine uygun şekilde sağlık kuruluşu tarafından muhafaza edilir.

(3) Kayıtlar, elektronik ortamda da tutulabilir. Hastaların sağlık bilgilerine ait gerekli kayıtların elektronik ortamda saklanması, değiştirilmesinin ve silinmesinin önlenmesi ve gizliliğin ihlal edilmemesi için fiziki, manyetik veya elektronik müdahalelere ve olası suistimallere karşı gerekli idari ve teknik tedbirlerin alınması halinde, ikinci fıkrada belirtilen yazılı kayıt şartı aranmaz. Bu konudaki

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

3/5

gerekli idari ve teknik tedbirlerin alınmasından ve periyodik olarak denetlenmesinden mesul müdür sorumludur. Elektronik ortamdaki veriler, güvenli yedekleme sistemiyle düzenli olarak yedeklenir.

(4) Elektronik ortamdaki kayıtların, denetim veya başkaca resmî amaçla istendiğinde, bilgisayar ekranında izlenen verilerle daha önceki çıktılarının tutarlılık göstermesi zorunludur.

(5) Adli vakalara ve adli raporlara ait kayıtların gizliliği ve güvenliği açısından, vakayı takip eden tabip haricinde vaka hakkında veri girişi veya adli raporu tanzim eden tabibin onayından sonra raporda değişiklik yapılamaması için gerekli tedbirler alınır. Adli vaka kayıtlarına, mesul müdür veya yetkilendirdiği kişiler erişebilir. Adli kayıt veya raporların resmî mercilerden istenmesi halinde, yeni çıktı alınarak suret olduğu belirtilir ve tasdiklenir. Bu raporlar ile ilgili sorumluluk, mesul müdüre ve işletene aittir.

(6) (Değişik:RG-11/7/2013-28704) Elektronik ortamdaki kayıtları güvenli olmayan sağlık kuruluşlarında, yazılı kayıt tutulur. 15/1/2004 tarihli ve 5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu hükümlerine uygun elektronik imza ile imzalanmış tıbbi kayıtlar, resmi kayıt olarak kabul edilir ve ilgili mevzuata göre yedekleme ve arşivlemesi yapılır.

(7) Faaliyeti sona eren sağlık kuruluşu, yazılı ve/veya elektronik kayıtlarını, defterleri ve diğer belgeleri arşiv ile ilgili mevzuatta belirtilen süre müddetince saklanmak üzere Müdürlüğe devreder.

(8) (Ek:RG-3/8/2010-27661) (Değişik:RG-12/12/2017-30268) Sağlık kuruluşları tarafından kayıt altına alınan kişisel sağlık verileri, 24/3/2016 tarihli ve 6698 sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanununa uygun bir şekilde işlenir ve Bakanlıkça belirlenen usul ve esaslara uygun bir şekilde merkezi sağlık veri sistemine aktarılır. Bakanlık tarafından kurulan kayıt ve bildirim sistemine ve Bakanlıkça yapılacak diğer iş ve işlemlere esas olmak üzere, istenilen bilgi ve belgelerin Bakanlığa gönderilmesi zorunludur.(7)

5326 sayılı Kabahatler Kanunu madde 27/1:

"İdari para cezası ve mülkiyetin kamuya geçirilmesine ilişkin idarî yaptırım kararına karşı, kararın tebliği veya tefhimi tarihinden itibaren en geç onbeş gün içinde, sulh ceza hakimliğine başvurulabilir."

DELİLLERİN DEĞERLENDİRİLMESİ VE GEREKÇE:

Dosya kapsamının incelenmesinde, Bartın Valiliği'nin 09/08/2023 tarihli 270,37 TL bedelli idari para cezası kararında muterizin Ruh Sağlığı ve Hastalıkları Muayenehanesinde 19/07/2023 tarihinde yapılan denetimde elektronik ortamda kayıt tutulmadığından bahisle Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin 27/4 maddesine dayanıldığı, ilgili maddenin elektronik ortamdaki kayıtların bilgisayar ekranında izlenen verilerle daha önceki çıktılarının tutarlılık göstermemesi durumundan bahsedildiği ancak dayanak eylemin elektronik ortamda kayıt tutulmaması kapsamında olduğu, bu doğrultuda eylem ile yönetmelik maddesinin uyuşmadığı, muterizin itiraz gerekçelerinde haklı olduğu değerlendirilerek işbu idari para cezasına karşı yapılan itirazın kabulüne karar vermek gerekmiş ve aşağıdaki şekilde hüküm tesis edilmiştir.

KARAR: Gerekçesi Yukarıda Açıklandığı Üzere:

1-Başvuran [REDACTED] vekili Av. Hazal Aktepe'nin 11.09.2023 tarihli Bartın Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün [REDACTED] 2023 tarih E-[REDACTED] seri sıra sayılı İdari Yaptırım kararına yönelik itiraz başvurusunun **KABULÜNE,**

2-Bartın Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün [REDACTED] 2023 tarih E-[REDACTED] seri sıra sayılı İdari Yaptırım kararının **KALDIRILMASINA,**

3-Başvurucu kendisini vekil ile temsil ettirdiğinden karar tarihinde yürürlükte bulunan AAÜT'nin 14/5. maddesi uyarınca tarifenin 2.Kısım 1.Bölüm 1.numaralı bendi gereğince belirlenen 4.700,00 TL

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

4/5