

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871



Davacı : Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon Uzman Hekimler Derneği

Vekili : Av. Ziynet Özçelik

Tunus Caddesi No:21/3 - Kavaklıdere/ANKARA

Davalı : Sağlık Bakanlığı - ANKARA

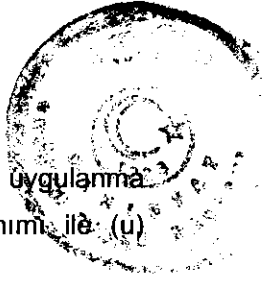
Istemin Özeti :24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kaplıcalar Yönetmeliği'nin 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmeliğin 6. maddesiyle değişik 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler" düzenlemesi ile bu düzenlemeyle bağlantılı olduğundan, bunun iptali halinde uygulanma olanağı kalmayacağı ileri sürülen 4. maddesinin (t) bendindeki "sertifika" tanımı ile (u) bendindeki "sertifikalı tabip" tanımının iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Dava konusu Yönetmelik hükümlerinin davacı Dernek tüzelkişiliği hakkında uygulanması mümkün olmadığı gibi, Dernek mensubu uzman doktorların yetkisi kural olarak korunmuş olduğundan, bu düzenlemelerin Dernek mensuplarının menfaatini ihlal edici bir yönü bulunmadığı; ayrıca, iptali istenilen Yönetmeliğin 4. maddesinin (t) bendindeki "sertifika" tanımı ile (u) bendindeki "sertifikalı tabip" tanımının 30.6.2003 tarih ve 25514 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmelikle eklendiğinden bu maddeler yönünden dava açma süresinin geçirildiği; Yönetmeliğin genelinde yer verilen sertifikanın ve sertifikalı tabip terimlerinin tanımlanmasından ibaret olan 4. maddenin (t) ve (u) bentlerinin iptalini gerektiren bir hukuka aykırılık bulunmadığı; Tıp fakültesini bitiren ve Tıpta Uzmanlık Tüzüğünde belirtilen sürelerle uzmanlık eğitimi alan ve ayrıca kaplıca tedavisi konusunda deneyimli olan uzman hekimlerin bu tedaviyi yapmakta ehil olmadıklarının söylenemeyeceği, sertifikalı hekimin de tıp fakültesi sonrasında kaplıca tedavisi konusunda eğitim almış olması karşısında bu işin ehli olmadığını söylenemeyeceği, kaplıcalarda uygulanan tedavilerin sadece fizik tedavi ve rehabilitasyona yönelik tedaviler olmadığı, başka tedavi yöntemlerinin de uygulandığı, bu nedenle fizik tedavi ve rehabilitasyon biriminin her kaplıcada olması zorunluluğu bulunmadığı, bu birimin olmadığı bir kaplıcada bu dalda uzman hekimin bulunmamasının tıbbi yönden bir sakıncasının olmayacağı ve bunun üst hukuk normlarına aykırı olmayacağı, Yönetmeliğin hiçbir maddesinde, sertifika eğitimi gören hekimlerin uzman unvan ve yetkisine sahip olacakları, bunlara uzmanlık belgesi verileceğine dair bir hüküm bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hakimi : İbrahim Kaylan

Düşüncesi : Dava, 24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kaplıcalar Yönetmeliği'nin 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmeliğinin 6. maddesiyle değişik 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler"

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871



düzenlemesi ile bu düzenlemeyle bağlantılı olduğundan bunun iptali halinde uygulanma olanağı kalmayacağı ileri sürülen 4. maddesinin (t) bendindeki "sertifika" tanımı ile (u) bendindeki "sertifikalı tabip" tanımının iptali istemiyle açılmıştır.

3153 sayılı Radyoloji, Radyum ve Elektrikle Tedavi ve Diğer Fizyoterapi Müesseseleri Hakkında Kanun'a dayanılarak yürürlüğe konulan Fizyoterapi ve Bunlara Benzer Müesseseler Hakkında Nizamname'nin 10. maddesi ile 1219 sayılı Tababet ve Şuabatı San'atlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun'un 8. ve 9. maddelerine ve Tıpta Uzmanlık Tüzüğü'nün 4. maddesine aykırı olarak; uzmanlık alanında kalan tedavi ve uygulamaların Bakanlıkça ve Bakanlıkça yetki verilen kuruluşlarca verilen eğitimi tamamlayan sertifikalı hekimlerce yapılmasına olanak sağlayan "veya sertifika almış hekimler" ibaresi ile "sertifika" ve "sertifikalı tabip" tanımlarında hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan, Kaplıca tedavisinde hastalıkların tedavisinin en iyi şekilde yapılması için esasen bu alanda uzmanlık eğitimi almış hekimlerin görevlendirilmesi, tedaviyi bu hekimlerin yapması gerekmektedir. Ayrıca, gerekli görülen hallerde, diğer uzman hekimlerden faydalanılabilmesi, kaplıcalarda uygulanan tedavi yöntemlerinin bir gereği olmakla birlikte, diğer dallarda uzman olarak istihdam edilen hekimlerin, kaplıcalarda bulunması gerekli olan tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzman hekiminin alternatifi olarak bulundurulmasını öngören Kaplıcalar Yönetmeliğinin değişik 14. maddesindeki "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim" ibaresinde, hizmet gereklerine ve dolayısıyla hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Belirtilen nedenlerle, Kaplıcalar Yönetmeliği'nin 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kaplıcalar Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 6. maddesiyle değişik 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler" ibaresi ile anılan Yönetmeliğin 4. maddesinin (t) ve (u) bentlerinin iptaline karar verilmesi gerekeceği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı : Sevil Bozkurt

Düşüncesi : Dava, Kaplıcalar Yönetmeliği'nin 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Kaplıcalar Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik" in 6. maddesiyle değişik 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler" düzenlemesi ile bu düzenlemeyle bağlantılı olduğundan bunun iptali halinde uygulanma olanağı kalmayacağı ileri sürülen 4. maddenin (t) bendindeki "sertifika" tanımı ile (u) bendindeki "sertifikalı tabip" tanımının iptali istemiyle açılmıştır.

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871

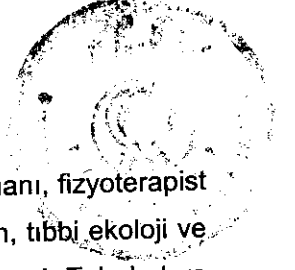
Anayasanın 124. maddesi, bakanlıklara kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla yönetmelikler çıkarabilme yetkisi tanımış olup, 24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Kaplıcalar Yönetmeliği" 1593 sayılı Umumi Hifzısıhha Kanunu'nun 200-210 uncu maddelerine, 3153 sayılı Radyoloji, Radyum ve Elektrikle Tedavi ve Diğer Fizyoterapi Müesseseleri Hakkında Kanun'a ve bu Kanuna dayanılarak yürürlüğe konulan Fizyoterapi ve Bunlara Benzer Müesseseler Hakkında Nizamname ile 181 sayılı Sağlık Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 43. maddesine dayanılarak hazırlanmıştır.

3153 sayılı Radyoloji, Radyum ve Elektrikle Tedavi ve Diğer Fizyoterapi Müesseseleri Hakkında Kanun'a dayanılarak yürürlüğe konulan Fizyoterapi ve Bunlara Benzer Müesseseler Hakkında Nizamname'nin 10. maddesinde, tedavi müessesesi olarak işletme ruhsatnamesini haiz bulunan kaplıca ve içmelerin, tercihan bir fizikoterapi ve hidroterapi mütehasısı, bulunmadığı takdirde 3153 sayılı Kanunun 7 nci maddesine göre elektrikle tedaviye mahsus cihazları kullanmağa selahiyetli olan iç hastalıkları veya akıl ve sinir hastalıkları mütehasısı bir tabip bulundurmaya mecbur oldukları hükme bağlanmıştır.

1219 sayılı Tababet ve Şuabatı San'atlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun'un 8. maddesinde "Türkiye'de icrayı tababet için bu Kanunda gösterilen vasıfları haiz olanlar umumi surette hastalıkları tedavi hakkını haizdirler. Ancak herhangi bir şubei tababette sürekli olarak uzman olmak ve o ünvanı ilan edebilmek için Türkiye Tıp Fakültesinden veya Sağlık Bakanlığınca kabul ve ilan edilecek müesseselerden verilmiş ve yahut yabancı memleketlerin tanınan bir hastane veya laboratuvarından verilip Türkiye Tıp Fakültesince tasdik edilmiş bir ihtisas vesikasını haiz olmalıdır." hükmüne yer verilmiş, aynı Kanun'un 9 uncu maddesinde de "ihtisas vesikalarının sureti ahzi ve bu hususta mer'i olması lazım gelen kavait işbu kanunun tarihi meriyetinden sonra Sıhhiye ve Muavenatı İçtimaiye Vekaletince tanzim edilecek bir nizamname ile tayin olunur." hükmü yer almıştır. Anılan Kanun hükümleri gereğince yayımlanan Tıpta Uzmanlık Tüzüğü'nün 4. maddesinde, "Bu Tüzük hükümlerine göre uzmanlık belgesi almayanlar, hiçbir yerde ve şekilde uzmanlık unvan ve yetkisini kullanamazlar ve uzmanlıkla ilgili tıbbi faaliyette bulunamazlar." hükmüne yer verilmiştir.

24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Kaplıcalar Yönetmeliği" ne 30.6.2003 tarih ve 25154 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmelik değişikliğinin 4. maddesiyle eklenen (t) bendinde, sertifikanın, Kaplıca tedavisi amaçlı olarak kişilere uygulayacakları tıbbi işlemlere ilişkin Bakanlıkça veya Bakanlık tarafından yetki verilen kuruluşlarca verilen eğitimi başarı ile tamamlayan tabipler adına düzenlenen belgeyi, (u) bendinde, sertifikalı tabibin, 1219 sayılı Tababet ve Şuabatı San'atlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun'a göre Türkiye'de mesleğini icra etme hak ve yetkisi bulunan ve bu maddenin (t) bendinde belirtilen sertifikaya sahip olan tabibi ifade edeceği belirtilmiş, anılan Yönetmeliğin 7. maddesiyle aynı Yönetmeliğin 14. maddesi değiştirilerek, Kaplıca tesislerinde asgari olarak;

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871



tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı, fizyoterapist ve hemşire bulundurulacağı, bulunması zorunlu bulunan sağlık personelinden, tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanının, 1219 sayılı Tababet ve Şuabatı San'atlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun hükümlerine göre sanatlarını serbest olarak tek bir yerde icra edebilecekleri, başka bir tesiste çalışamayacakları, kurulacak tesisin türüne ve kapasitesine göre kaplıca tedavisi sertifikası almış hekim ile kaplıca tedavisi konusunda ilgili diğer uzmanlık dallarından hekim bulundurulabileceği, diğer uzman hekimlerin konsültan hekim olarak çalışabilecekleri öngörülmüş iken, 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Kaplıcalar Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik" in 6. maddesiyle Yönetmeliğin değişik 14. maddesi yeniden değiştirilerek, kaplıca tesislerinde asgari olarak;

a) Tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler,

b) Fizyoterapist, hemşire, sağlık memuru veya sağlık teknisyenlerinden herhangi birisinin bulundurulacağı kurala bağlanmıştır.

Yönetmeliğin 14. maddesinde yapılan bu değişikliğe göre; daha önce kaplıcalarda asgari olarak bulundurulacak personelin arasında "tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı" veya "fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı" na yer verilmiş ve tesisin türü ve kapasitesine göre kaplıca tedavisi sertifikası almış hekim ile kaplıca tedavisi konusunda ilgili diğer uzmanlık dallarından hekim bulundurulabileceği, diğer uzman hekimlerin konsültan hekim olarak çalışabileceği öngörülmüş iken; 14. maddenin (a) bendinde yapılan dava konusu düzenlemeyle; "diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler" ibaresine yer verilerek sertifikalı hekimlerin ve diğer uzman hekimlerin, tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanlarına alternatif şekilde çalıştırılabilmesine olanak sağlanmıştır.

Ara kararı ile Sağlık Bakanlığında, Kaplıcalar Yönetmeliğinde "sertifika" tanımında, sertifika için, Bakanlıkça veya Bakanlık tarafından yetki verilen kuruluşlarca verileceği belirtilen eğitimin, hangi düzenlemeye göre ve ne şekilde verileceğinin, Yüksek Öğretim Kurulu Başkanlığından da, Sağlık Bakanlığının kaplıca tedavisi amaçlı olarak kişilere uygulanacak tıbbi işlemlere ilişkin eğitim verme ve eğitimi başarıyla tamamlayanlara sertifika verme yetkisinin bulunup bulunmadığının sorulduğu, Sağlık Bakanlığının cevabında, sertifika eğitiminin ne şekilde verileceği konusundaki usul ve esaslara ilişkin bilimsel ve hukuki çalışmaların devam ettiğinin ve Yönetmeliğin 37. maddesinde belirtilen şekilde "tebliğ" veya "yönerge" ile düzenlenebileceğinin belirtildiği, Yüksek Öğretim Kurulu Başkanlığının yazılarında ise, kaplıca tedavisinin tıpta uzmanlık dallarından "Tıbbi Ekoloji ve Hidroklimatoloji" ve "Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon" uzmanlık dallarının eğitim müfredatında yer aldığı, kim tarafından, nasıl bir içerik ve ne kadar süre ile verileceği belli olmayan eğitim sonucunda

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE

Esas No : 2005/787

Karar No : 2007/3871



edinilecek sertifika ile tıpta uzmanlık dalına ait bir yetkinliğin kullanılabilmesinin mümkün görülmediği, sonuçta Sağlık Bakanlığının kaplıca tedavisi amaçlı olarak kişilere uygulanacak tıbbi işlemlere ilişkin eğitim verme ve eğitimi başarıyla tamamlayanlara sertifika verme yetkisinin olmaması gerektiğinin belirtildiği görülmektedir.

Bu durumda, yukarıda belirtilen Yasa ve tüzüklerin hükümlerine aykırı olarak; uzmanlık alanında kalan tedavi ve uygulamaların Bakanlıkça ve Bakanlıkça yetki verilen kuruluşlarca verilen eğitimi tamamlayan sertifikalı hekimlerce yapılmasına olanak sağlayan "veya sertifika almış hekimler" ibaresi ile "sertifika" ve "sertifikalı tabip" tanımlarında hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Dava konusu Yönetmeliğin 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler " ibaresi yönünden ise, 28.2.2006 tarih ve 26094 tarihli Resmi Gazetede yayımlanan değişiklik ile "sertifika almış hekimler " ibaresi kaldırılmışsa da; "diğer uzmanlık dallarından hekim" ibaresi korunmuştur. Kaplıca tedavisinin tıpta uzmanlık dallarından "Tıbbi Ekoloji ve Hidroklimatoloji" ve "Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon" uzmanlık dallarının eğitim müfredatında yer aldığı, açıktır. Fizyoterapi ve Bunlara Benzer Müesseseler Hakkında Nizamname'nin 10. maddesinde, tedavi müessesesi olarak işletme ruhsatnamesini haiz bulunan kaplıca ve içmelerin, tercihan bir fizikoterapi ve hidroterapi mütehasısı, bulunmadığı takdirde 3153 sayılı Kanunun 7 nci maddesine göre elektrikle tedaviye mahsus cihazları kullanmağa selahiyetli olan iç hastalıkları veya akıl ve sinir hastalıkları mütehasısı bir tabip bulundurmaya mecbur oldukları .şeklindeki düzenleme yapılmış olup, kaplıcalarda esas olarak kaplıca tedavisi konusunda geçerli olan iki uzmanlık dallarının bulunması zorunlu kılınmış, bulunmadığı takdirde ilgili uzmanlık alanlarından iç hastalıklar veya akıl ve sinir hastalıkları uzmanları bulundurulacağı öngörülmüştür. Değişiklikten önceki Yönetmeliğin (30.6.2003 tarihli) ilgili maddesinde; kaplıcalarda asgari olarak bulundurulacak personelin arasında "tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji, uzmanı" veya "fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı" na yer verilip, tesisin türü ve kapasitesine göre kaplıca tedavisi sertifikası almış hekim ile kaplıca tedavisi konusunda ilgili diğer uzmanlık dallarından hekim bulundurulabileceği ve bu uzman hekimlerin konsültan hekim olarak çalışabileceği belirtilmiştir. Kaplıca tesislerinde, bulundurulması zorunlu Tıbbi Ekoloji ve Hidroklimatoloji" ve "Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon" uzmanlık dallarındaki uzman hekimlerin yanısıra tedavinin niteliğine göre gerekli durumlarda diğer uzman hekimlerin de danışılmak üzere istihdam edilebileceği şeklindeki genel düzenlemelerin değerlendirilmesinden; kaplıca tedavisinde hastalıkların tedavisinin en iyi şekilde yapılması için esasen bu alanda uzmanlık eğitimi almış hekimlerin görevlendirilmesi tedaviyi bu hekimlerin üstlenmesi gerektiği, gerekli görülen hallerde,diğer uzman hekimlerden faydalanılabileceği, ancak diğer dallarda uzman olarak istihdam edilen hekimlerin kaplıcalarda tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanına alternatif olarak bulundurulmasının hizmet gereklerine

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871

uygun olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Belirtilen nedenlerle Kaplıcalar Yönetmeliği' nin 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Kaplıcalar Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik" in 6. maddesiyle değişik 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "veya sertifika almış hekimler" ibaresi ile anılan Yönetmeliğin 4. maddesinin (t) ve (u) bentlerinin ve 14.maddenin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim" ibaresinin iptaline karar verilmesinin uygun olacağı düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onuncu Dairesince, önceden belli edilen ve taraflara bildirilen 3.7.2007 tarihinde davacı vekili Av. Ziyet Özçelik'in, davacı Derneği temsilen Doç. Dr. Fusun Köseoğlu'nun, davalı idareyi temsilen Hukuk Müşaviri Cemil Güneş'in geldiği, Danıştay Savcısının hazır olduğu görülmekle açık duruşmaya başlandı. Taraflara söz verilip dinlendikten ve Danıştay Savcısının düşüncesi alındıktan, taraflara son kez söz verdikten sonra duruşmaya son verildi, dava dosyası incelenerek gereği görüldü:

Dava, 24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kaplıcalar Yönetmeliği'nin 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmeliğin 6. maddesiyle değişik 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler" düzenlemesi ile bu düzenlemeyle bağlantılı olduğundan bunun iptali halinde uygulanma olanağı kalmayacağı ileri sürülen 4. maddesinin (t) bendindeki "sertifika" tanımı ile (u) bendindeki "sertifikalı tabip" tanımının iptali istemiyle açılmıştır.

Davalı idarenin usule yönelik itirazları yerinde görülmemekle, işin esasına geçildi.

Anayasanın 124. maddesinde, başbakanlık, bakanlıklar ve kamu tüzel kişilerinin kendi görev alanlarını ilgilendiren kanunların ve tüzüklerin uygulanmasını sağlamak üzere ve bunlara aykırı olmamak şartıyla yönetmelikler çıkarabilecekleri hükme bağlanmıştır.

24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Kaplıcalar Yönetmeliği" 1593 sayılı Umumi Hıfzısıhha Kanunu'nun 200-210 uncu maddelerine, 3153 sayılı Radyoloji, Radyum ve Elektrikle Tedavi ve Diğer Fizyoterapi Müesseseleri Hakkında Kanun'a ve bu Kanuna dayanılarak yürürlüğe konulan Fizyoterapi ve Bunlara Benzer Müesseseler Hakkında Nizamname ile 181 sayılı Sağlık Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 43. maddesine dayanılarak hazırlanmıştır.

3153 sayılı Radyoloji, Radyum ve Elektrikle Tedavi ve Diğer Fizyoterapi Müesseseleri Hakkında Kanunun 4. maddesinde; "Birinci maddede yazılı müesseseler dışında tedavi maksadile açılan diğer her nevi fizyoterapi ve bunlara benzer müesseseler de izne tabi olup bunların vasıf ve şartları hakkında bir nizamname yapılır." hükmüne yer verilmiştir.

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871



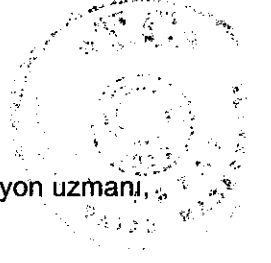
3153 sayılı Yasa'nın 4. maddesine dayanılarak yürürlüğe konulan Fizyoterapi ve Bunlara Benzer Müesseseler Hakkında Nizamname'nin 10. maddesinde, tedavi müessesesi olarak işletme ruhsatnamesini haiz bulunan kaplıca ve içmelerin, tercihan bir fizikoterapi ve hidroterapi mütehasısı; bulunmadığı takdirde, 3153 sayılı Kanunun 7 nci maddesine göre elektrikle tedaviye mahsus cihazları kullanmağa selahiyetli olan iç hastalıkları veya akıl ve sinir hastalıkları mütehasısı bir tabip bulundurmaya mecbur oldukları hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 1219 sayılı Tababet ve Şuabatı San'atlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun'un 8. maddesinde; "Türkiye'de icrayı tababet için bu kanunda gösterilen vasıfları haiz olanlar umumi surette hastalıkları tedavi hakkını haizdirler. Ancak her hangi bir şubei tababette sürekli olarak uzman olmak ve o ünvanı ilan edebilmek için Türkiye Tıp Fakültesinden veya Sağlık Bakanlığınca kabul ve ilan edilecek müesseselerden verilmiş ve yahut yabancı memleketlerin tanınan bir hastane veya laboratuvarından verilip Türkiye Tıp Fakültesince tasdik edilmiş bir ihtisas vesikasını haiz olmalıdır." hükmüne yer verilmiş, aynı Yasa'nın 9. maddesinde de; "ihtisas vesikalarının sureti ahzi ve bu hususta mer'i olması lazım gelen kavait işbu kanunun tarihi meriyetinden sonra Sıhhiye ve Muavenatı İçtimaiye Vekaletince tanzim edilecek bir nizamname ile tayin olunur." hükmü yer almıştır. Anılan Yasa hükümleri gereğince yayımlanan Tıpta Uzmanlık Tüzüğü'nün 4. maddesinde, "Bu Tüzük hükümlerine göre uzmanlık belgesi almayanlar, hiçbir yerde ve şekilde uzmanlık unvan ve yetkisini kullanamazlar ve uzmanlıkla ilgili tıbbi faaliyette bulunamazlar." hükmüne yer verilmiştir.

181 sayılı Sağlık Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 43. maddesinde, Sağlık Bakanlığının, kanunla yerine getirmekle yükümlü olduğu hizmetleri tüzük, yönetmelik, tebliğ, genelge ve diğer idari metinlerle düzenlemekle görevli ve yetkili olduğu hükme bağlanmıştır.

24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kaplıcalar Yönetmeliğinin 1. maddesinde; Bu Yönetmeliğin; toprak, yeraltı, deniz ve iklim kaynaklı doğal tedavi unsurlarının tedavi edici faktör olarak kullanıldığı kaplıcalar, içmece ve iklim kür merkezleri ile ilgili hususlar ve buralarda kurulacak tedavi ve rekreasyon amaçlı her türlü tesisin nitelik ve niceliklerinin belirlenmesi, kurulması, işletme izinlerinin verilmesi, denetlenmesi ve sağlık koşullarına uygun biçimde kontrol altına alınması için gerekli esasların belirlenmesi amacıyla hazırlandığı; aynı Yönetmeliğin 30.6.2003 tarih ve 25154 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmelikle değişik 4. maddesinin (t) bendinde, sertifikanın, Kaplıca tedavisi amaçlı olarak kişilere uygulayacakları tıbbi işlemlere ilişkin Bakanlıkça veya Bakanlık tarafından yetki verilen kuruluşlarca verilen eğitimi başarı ile tamamlayan tabipler adına düzenlenen belgeyi; (u) bendinde, sertifikalı tabibin, 1219 sayılı Tababet ve Şuabatı San'atlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun'a göre Türkiye'de mesleğini icra etme hak ve yetkisi bulunan ve bu maddenin (t) bendinde belirtilen sertifikaya sahip olan tabibi ifade edeceği belirtilmiş; anılan Yönetmeliğin 7. maddesiyle aynı Yönetmeliğin 14. maddesi değiştirilerek, Kaplıca tesislerinde asgari olarak;

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871



- a) Tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı,
- b) Fizyoterapist,
- c) Hemşire

bulundurulacağı, bulunması zorunlu bulunan sağlık personelinden, tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanınının, 1219 sayılı Tababet ve Şuabatı San'atlarının Tarzı İcrasına Dair Kanun hükümlerine göre sanatlarını serbest olarak tek bir yerde icra edebilecekleri, başka bir tesiste çalışamayacakları, kurulacak tesisin türüne ve kapasitesine göre kaplıca tedavisi sertifikası almış hekim ile kaplıca tedavisi konusunda ilgili diğer uzmanlık dallarından hekim bulundurulabileceği, diğer uzman hekimlerin konsültan hekim olarak çalışabilecekleri öngörülmüş iken, 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Kaplıcalar Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik" in 6. maddesiyle Yönetmeliğin değişik 14. maddesi yeniden değiştirilerek, kaplıca tesislerinde asgari olarak;

a) Tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler,

b) Fizyoterapist, hemşire, sağlık memuru veya sağlık teknisyenlerinden herhangi birisinin bulundurulacağı kurala bağlanmıştır.

Yönetmeliğin 14. maddesinde yapılan değişiklik incelendiğinde; daha önce kaplıcalarda asgari olarak bulundurulacak personelin arasında "tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji, uzmanı" veya "fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı" na yer verilmiş ve tesisin türü ve kapasitesine göre kaplıca tedavisi sertifikası almış hekim ile kaplıca tedavisi konusunda ilgili diğer uzmanlık dallarından hekim bulundurulabileceği, diğer uzman hekimlerin konsültan hekim olarak çalışabileceği öngörülmüş iken; 14. maddenin (a) bendinde yapılan dava konusu düzenlemeyle; "veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler" ibaresine yer verilerek sertifikalı hekimlerin diğer uzman hekimlere alternatif şekilde çalıştırılabilmesine olanak sağlandığı anlaşılmaktadır.

Dairemizin 8.7.2005 tarih ve E:2005/787 ara kararı ile Sağlık Bakanlığından, Kaplıcalar Yönetmeliğinde "sertifika" tanımında, sertifika için, Bakanlıkça veya Bakanlık tarafından yetki verilen kuruluşlarca verileceği belirtilen eğitimin, hangi düzenlemeye göre ve ne şekilde verileceğinin, Yüksek Öğretim Kurulu Başkanlığından da, Sağlık Bakanlığının kaplıca tedavisi amaçlı olarak kişilere uygulanacak tıbbi işlemlere ilişkin eğitim verme ve eğitimi başarıyla tamamlayanlara sertifika verme yetkisinin bulunup bulunmadığının sorulduğu; Sağlık Bakanlığının 1.9.2005 tarih ve 12339 sayılı cevabında, sertifika eğitiminin ne şekilde verileceği konusundaki usul ve esaslara ilişkin bilimsel ve hukuki çalışmaların devam ettiğinin ve Yönetmeliğin 37. maddesinde belirtilen şekilde "tebliğ" veya "yönerge" ile düzenlenebileceğinin belirtildiği, Yüksek Öğretim Kurulu Başkanlığı'nın 1.11.2005 tarih ve

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871



6181 sayılı yazısı ekinde gönderilen cevap yazılarında ise, kaplıca tedavisinin tıpta uzmanlık dallarından "Tıbbi Ekoloji ve Hidroklimatoloji" ve "Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon" uzmanlık dallarının eğitim müfredatında yer aldığı, kim tarafından, nasıl bir içerik ve ne kadar süre ile verileceği belli olmayan eğitim sonucunda edinilecek sertifika ile tıpta uzmanlık dalına ait bir yetkinliğin kullanılabilmesinin mümkün görülmediği, sonuçta Sağlık Bakanlığının kaplıca tedavisi amaçlı olarak kişilere uygulanacak tıbbi işlemlere ilişkin eğitim verme ve eğitimi başarıyla tamamlayanlara sertifika verme yetkisinin olmaması gerektiğinin belirtildiği görülmektedir.

Bu durumda, yukarıda belirtilen Yasa ve tüzük hükümlerine aykırı olarak; uzmanlık alanında kalan tedavi ve uygulamaların Bakanlıkça ve Bakanlıkça yetki verilen kuruluşlarca verilen eğitimi tamamlayan sertifikalı hekimlerce yapılmasına olanak sağlayan "veya sertifika almış hekimler" ibaresi ile "sertifika" ve "sertifikalı tabip" tanımlarında hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Kaplıcalar Yönetmeliğinin 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler " ibaresinin iptali isteminin incelenmesine gelince;

Kaplıca tedavisi, tıpta uzmanlık dallarından "Tıbbi Ekoloji ve Hidroklimatoloji" ve "Fiziksel Tıp ve Rehabilitasyon" uzmanlık dallarının eğitim müfredatında yer almaktadır. Fizyoterapi ve Bunlara Benzer Müesseseler Hakkında Nizamname'nin 10. maddesi ile, kaplıcalarda esas olarak kaplıca tedavisi konusunda geçerli olan iki uzmanlık dalından uzman (fizyoterapi ve hidroterapi) bulunması zorunlu kılınmış, bulunmadığı takdirde ilgili uzmanlık alanlarından iç hastalıklar veya akıl ve sinir hastalıkları uzmanları bulundurulacağı öngörülmüştür. Dava konusu Yönetmeliğin, 30.6.2003 tarih ve 25514 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmelikle değişik 14. maddesinde; kaplıcalarda asgari olarak bulundurulacak personelin arasında; "tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı" veya "fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanına" yer verilip, tesisin türü ve kapasitesine göre kaplıca tedavisi sertifikası almış hekim ile kaplıca tedavisi konusunda ilgili diğer uzmanlık dallarından hekim bulundurulabileceği ve bu uzman hekimlerin konsültan hekim olarak çalışabileceği belirtilmiştir. Aynı maddenin, 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmeliğin 6. maddesiyle değiştirilerek, kaplıca tesislerinde asgari olarak; Tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzmanı veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimlerden herhangi birisinin bulundurulacağı kurala bağlanmıştır.

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2005/787
Karar No : 2007/3871

Kaplıca tedavisinde hastalıkların tedavisinin en iyi şekilde yapılabilmesi için asıl olarak bu alanda uzmanlık eğitimi almış olan hekimlerin görevlendirilmesi ve tedavinin bu hekimler tarafından yapılması gerekmektedir. Ancak, gerekli görülen hallerde, diğer uzman hekimlerden faydalanılabilmemesi, kaplıcalarda uygulanan tedavi yöntemlerinin bir gereği olmakla birlikte, diğer dallarda uzman olarak istihdam edilen hekimlerin, kaplıcalarda esasen bulunması gerekli olan tıbbi ekoloji ve hidroklimatoloji uzmanı veya fizik tedavi ve rehabilitasyon uzman hekimine alternatif olarak bulundurulmasını öngören dava konusu Yönetmelik hükmünde hizmet gereklerine ve dolayısıyla hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, 24.7.2001 tarih ve 24472 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kaplıcalar Yönetmeliği'nin, 9.12.2004 tarih ve 25665 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yönetmeliğin 6. maddesiyle değişik 14. maddesinin (a) bendinde yer alan "...veya tıbbi değerlendirme kurulunun göreceği lüzum üzerine tıbbi endikasyona göre kaplıca tedavisi konusunda deneyimli diğer uzmanlık dallarından hekim veya sertifika almış hekimler" ibaresi ile anılan Yönetmeliğin 4. maddesinin (t) ve (u) bentlerinin iptaline, aşağıda dökümü yapılan 120,10 YTL yargılama giderlerinin ve Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.000 YTL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine 3.7.2007 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Mehmet	Ahmet	Nüket	İbrahim	Emin Celalettin
ÜNLÜÇAY	BAŞPINAR	YOKLAMACIOĞLU	BERBEROĞLU	ÖZKAN


ASLI GIBIDIR

Yargılama Giderleri :

Harç Pulu:	60,10 YTL
<u>Posta Gideri:</u>	<u>60,00 YTL</u>
Toplam:	120,10 YTL