

(Davalı idarenin cevap süresi beklenmeksizin)
YÜRÜTMENİN DURDURULMASI TALEPLİDİR

İSTANBUL İDARE MAHKEMESİ BAŞKANLIĞI

Vasıtasıyla

DANIŞTAY () DAİRESİ BAŞKANLIĞINA

DAVACI : Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği
Halaskargazi cad n:137/3 Harbiye / İstanbul

VEKİLİ : Av.Aziz Genç – Av. Mevlüt Polat
Adres antettedir.

DAVALI : Sağlık Bakanlığı –Ankara

KONU : 03.09.2015 tarihinde yayımlanan Hematoloji Tanı ve Tedavi merkezleri Yönergesinin ilgili maddelerinin yürütmesinin durdurulması ve iptali talebi.

YAYIM TARİHİ : 03.09.2015

İZAHI :

Yukarıda konu bölümünde izah ettiğimiz üzere; davalı idare tarafından 03.09.2015 tarihinde Hematoloji Tanı ve Tedavi Merkezleri Yönergesi yayımlanmıştır.

Bu yönerge ile müvekkilimiz davacı, Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği ve dernek üyeleri biyokimya uzmanlarını bu bağlamda tüm sağlık kurum ve kuruluşları ile bu sağlık kuruluşlarından hizmet alacak kişileri derinden etkileyecek ve mağdur edecek bir takım düzenlemeler yapılmıştır.

Müvekkil Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği, klinik biyokimya alanında faaliyet göstermekte olup, "Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği Tüzüğü " ne göre kurulmuştur. Tüzüğün 2. maddesinde " derneğin amacı ve bu amacı gerçekleştirmek için dernekçe sürdürülecek çalışma konuları ve çalışma biçimleri" belirlenmiştir. Dernek Tüzüğü"
Madde 2 -
a)Ülkemizde klinik biyokimya biliminin ilerlemesini sağlamak ve ülkemizin sağlık sorunlarında ilgili kuruluşlara yardımcı ve aydınlatıcı olmak
d)Üyelerin hak ve menfaatlerini korumak, onların mesleki çalışmalarını her yönüyle desteklemek
h)Klinik biyokimya laboratuvarlarının kalite kontrolü, fiziki teknik alt yapısını ve yeterliliğini kontrol etmek" şeklindedir.

İş bu dava ile iptalini istediğimiz hükümler ise doğrudan, müvekkil Dernek üyelerinin hak ve menfaatleri, mesleğin icrası ve klinik biyokimya biliminin gelişimi ve uygulama alanı ile ilgilidir. Bu nedenle, dava konusu düzenlemelerin iptalinde müvekkil Dernek ' in menfaati bulunduğundan dava ehliyeti de bulunmaktadır.

İş bu sebeple huzurdaki dava ikame edilmiştir.

1- Davalı idarenin, yönerge ile böyle bir düzenleme yapma (Hematoloji Tanı ve tedavi merkezi açma ve tıbbi laboratuvarlarla ilgili düzenleme yapma)yetkisi yoktur.

Öncelikle Türkiye Cumhuriyeti Devleti bir hukuk devleti olup, yapılacak tüm idari işlem ve eylemler hiyerarşik olarak sırasıyla öncelikle T.C. Anayasasına, Kanunlara, K.H.K'lere, Tüzük ve yönetmeliklere uygun olması gerekmektedir. Aynı şekilde normlar hiyerarşisinde her norm bir üst norma, tümü birden en üst norma aykırı olmamak zorundadır. Ayrıca idareler, verilen mahkeme kararları uymakla mükelleftir. (Anayasa 138 md)

Davalı idarenin çıkarmış olduğu yönergeye dayanak gösterdiği 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanununun 9/c maddesi "Bütün kamu ve özel sağlık kuruluşlarının tesis, hizmet, personel, kıstaslarını belirlemeye, sağlık kurum ve kuruluşlarını sınıflandırmaya ve sınıflarının değiştirilmesine, sağlık kuruluşlarının amaca uygun olarak teşkilatlanmalarına, sağlık hizmet zinciri oluşturulmasına, hizmet içi eğitim usul ve esasları ile sağlık kurum ve kuruluşlarının koordineli çalışma ve hizmet standartlarının tespiti ve denetimi ile bu Kanunla ilgili diğer hususlar Sağlık ve Sosyal Yardım Bakanlığınca, çıkarılacak yönetmelikle tespit edilir" şeklindedir.

Ayrıca emsal yargı kararları da, "... Anılan yasa kuralına göre, davalı idarenin tıbbi laboratuvarlarla ilgili düzenleme yapma yetkisi bulunmakla birlikte, bu düzenleme yetkisini Yönetmelik çıkararak kullanması Yasa hükmü gereğidir. Yasa'nın yönetmelikle düzenlenmesini öngördüğü bir konunun genelge veya daha alt düzeydeki düzenleme biçimleriyle düzenlenmesi hukuken olanaklı değildir.

Bu durumda davalı idarenin tıbbi laboratuvarlarla ilgili konuları yönetmelik çıkararak düzenlemesi gerekmekte iken, çıkarılan yönetmelikte konunun düzenlenmeyip Bakanlıkça düzenlenecek idari metinlere atıf yapılmasında hukuka uyarlık görülmemiştir. (Danıştay 15. Dairesi 2013/14089 E ve 05.06.2014 tarih s k)

İş bu izah edilen sebeplere binaen, davalı idare, tarafından çıkarılan dava konusu yönergenin amaç (md 1), kapsam (md 2) ve dayanağının (md3) izah edildiği maddelerindeki ve diğer maddelerdeki düzenlemeler, 3359 sayılı yasa kapsamında kalan Yönetmelikle düzenlenmesi gereken içeriklerdir. Bu düzenlemelerin de davalı idare tarafından Yönetmelikle düzenlenmesi yasal bir zorunluluktur.

Dolayısıyla dava konusu yönergenin tümünden iptal edilmesi gerekir.

2- Yönergenin 6/1. Maddesinde "Merkez, sağlık tesisindeki diğer birimlerden tamamen ayrı olarak organize edilmiş." denilerek, hematoloji tanı ve tedavi merkezlerinin kendine özgü, ayrı bağımsız bir merkez olarak açılacağından, diğer birimlerden tamamen ayrı hareket edeceğinden tabiri caizse yeni bir hastane statüsünde olacağından bahsedilmektedir. Devamındaki maddeler de bu izahımızı doğrular niteliktedir.

Yönergeye göre diğer birimlerden tamamen ayrı olarak organize edilmiş olan yataklı tedavi birimi statüsünde olan bu merkezlerin asgari donanım standartları içinde "Tıbbi Laboratuvarlar"ın geçmemiş olması Tıbbi Laboratuvarlar yönetmeliğine açıkça aykırıdır.

Şöyle ki; Tıbbi Laboratuvarlar yönetmeliğinin

8. Maddesi "Tıbbi laboratuvarlar sağlık kurum veya kuruluşları bünyesinde veya müstakil olarak kurulabilir."

9. Maddesi "Bu Yönetmelik kapsamında Bakanlıkça, tıbbi biyokimya, tıbbi mikrobiyoloji ve tıbbi patoloji laboratuvarları ruhsatlandırılır." gereği bu merkezler bünyesinde asgari donanım standartları içinde Tıbbi Biyokimya Laboratuvarlarının yönetmelik hükümlerine uygun olarak bulundurulması gerekmektedir.

Ayrıca bu tür düzenlemelerin, yönetmelikle düzenlenmesi gerekmektedir. Hal böyle olunca yönergenin bu maddesi usul ve yasaya aykırıdır.

3- Dava konusu **Yönergenin 7/1-a, b,c,d,e** maddesinde Hematoloji Tanı ve tedavi merkezinde bulunması gerekli fiziki şartlar ve donanım standartları izah edilmiş ancak bu merkez bünyesinde bulunması gerektiği belirtilen Tıbbi laboratuvarların (*mikrobiyoloji, tıbbi biyokimya*) fiziki şartları ve donanım standartları hakkında Tıbbi laboratuvarların tabii olduğu Tıbbi Laboratuvar Yönetmeliğine atıf yapılmadığı gibi bu yönetmeliğe aykırı bir yapılandırma yapılmıştır. İlgili düzenlemelerin açık net anlaşılır ve uygulamada farklı yorumlara sebep vermeyecek şekilde yapılması gerekmektedir. Oysaki, bu madde ile kurulması planlanan merkezin fiziki şartları ve donanımı ile ilgili net, somut, anlaşılabilir hiçbir veri açıklama yoktur.

Tıbbi Laboratuvarlar yönetmeliğinde (madde 13) Kurulacak Laboratuvarın fiziki şartları ve donanımları detaylı ve anlaşılır şekilde izah edilmiştir.

Yönergenin bu maddesi ile Tıbbi Laboratuvarlar yönetmeliğinin bu maddesi bir biriyle açıkça çelişmektedir. Böyle bir çelişme halinde yönetmelik hükümleri uygulanacaktır.

Davali idarenin bu net ve anlaşılır olmayan yönetmeliğe aykırı olan ve yetersiz olan bu maddesinin de iptali gerekir.

4- Yine yönergenin

a) 7/2-a maddesinde, Merkezin kurulacağı sağlık tesisinde yirmidört saat esasına göre hizmet veren biyokimya laboratuvarının da kurulmasının önerilmiş,

b) 7/2-b maddesinde merkezde bulunması gereken uzmanlar sayılırken "Biyokimya uzmanı" her nedense sayılmamıştır.

c) 7/2-ç maddesinde, Tıbbi Biyokimya laboratuvarlarında bakılması gereken ve Biyokimya uzmanları tarafından çalışılması gereken testlerin çoğunun (*hemogram, rutin biyokimyasal testler, hormon testleri, koagülasyon testleri, ilaç düzeylerinin tayini testleri, elektroforez, nefelometrik serolojik analiz gibi*) yönergeye göre kurulması planlanan Hematoloji Laboratuvarında yapılacağı düzenlenmiştir.

d) 8/1-c maddesinde, Merkezde bulunması gereken ve görev yapacak uzmanlar arasında biyokimya uzmanı sayılmamıştır.

992 sayılı Seriri Taharriyat ve Tahlilat Yapılan ve Masli Teamüller Aranılan Umuma Mahsus Bakteriyoloji ve Kimya Laboratuvarları Kanunu

Madde 1- Muayyen ücret mukabilinde veya meccanen (...) seriri taharriyat ve tahlilât yapılan veya masli teammüller aranılan umuma mahsus bakteriyoloji ve kimya lâboratuvarları, yapılacak tahlilât ve taharriyatın cinsine göre ihstias vesikasına malik ve Türkiye'de icrayı sanata mezun tabip, baytar, eczacı veya kimyagerler tarafından Sıhhiye ve Muaveneti İctimaiye Vekâletinin müsaadesi istihsal edilmek suretiyle açılır.

Madde 2 - Lâboratuvar açacak her mütehassis mahallî sıhhiye ve muaveneti ictimaiye müdiriyetine bir istida ile müracaat eder ve bu istidasına âtideki evrak raptedilir.

Madde 9 - Uzman olup da izinsiz laboratuvar açanın laboratuvarı, bu Kanunda yazılı usul uyarınca izin alınıncaya kadar mahalli mülki amir tarafından kapatılır. Uzman olmayıp da bu çeşit laboratuvar açanlara veya izinle açmış oldukları laboratuvarlarını uzman olmayanlara terk edenlere bin Türk Lirasından beşbin Türk Lirasına kadar idarî para cezası verilir ve ayrıca laboratuvar kapatılır.

3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanunu

Madde 9- Bütün kamu ve özel sağlık kuruluşlarının tesis, hizmet, personel, kıstaslarını belirlemeye, sağlık kurum ve kuruluşlarını sınıflandırmaya ve sınıflarının değiştirilmesine, sağlık kuruluşlarının amaca uygun olarak teşkilatlanmalarına, sağlık hizmet zinciri oluşturulmasına, hizmet içi eğitim usul ve esasları ile sağlık kurum ve kuruluşlarının koordineli çalışma ve hizmet standartlarının tespiti ve denetimi ile bu Kanunla ilgili diğer hususlar Sağlık ve Sosyal Yardım Bakanlığınca, çıkarılacak **yönetmelikle** tespit edilir

28790 sayılı Tıbbi Laboratuvarlar yönetmeliği;

Madde 1- Bu Yönetmeliğin amacı; tıbbi laboratuvarların planlanması, ruhsatlandırılması, açılması, faaliyetlerinin düzenlenmesi, sınıflandırılması, izlenmesi, denetlenmesi ve faaliyetlerine son verilmesine ilişkin usul ve esasları düzenlemek, kaliteli ve verimli hizmet sunmalarını sağlamaktır.

Madde 2- Bu Yönetmelik, devlet ve vakıf üniversiteleri, kamu kurum/kuruluşları ile özel hukuk tüzel kişilerine ve gerçek kişilere ait tıbbi laboratuvarları kapsar.

Madde 3- Bu Yönetmelik; 19/3/1927 tarihli ve 992 sayılı Seriri Taharriyat ve Tahlilat Yapılan ve Masli Teamüller Aranılan Umuma Mahsus Bakteriyoloji ve Kimya Laboratuvarları Kanununun 7 nci maddesi, 7/5/1987 tarihli ve 3359 sayılı Sağlık Hizmetleri Temel Kanununun 3 üncü maddesi ile 9 uncu maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi ve 11/10/2011 tarihli ve 663 sayılı Sağlık Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin 40 ıncı maddesine dayanılarak hazırlanmıştır.

Madde 4 /h- Klinik/Servis testleri: Yataklı tedavi kurumlarında sadece kendi hastaları ile sınırlı kalması koşuluyla, ilgili klinik uzmanı tarafından mikroskopla incelenen numuneler ile yapılan testler ve kurumda bu Yönetmelikte tanımlanan tıbbi laboratuvar uzmanlık ana dallarında çalışılmayan testleri,

Madde 4/r- Tıbbi laboratuvar: İnsanlarda, sağlığın değerlendirilmesi, hastalıkların önlenmesi, tanısı, takibi, tedavinin izlenmesi ve prognoz öngörüsü amacı ile insana ait biyolojik numunelerin veya dolaylı olarak ilişkili olduğu numunelerin incelendiği, sonuçların raporlandığı, gerektiğinde yorumlandığı ve ileri incelemeler için önerileri de içeren hizmetlerin sunulduğu laboratuvarları,

Madde 8- Tıbbi laboratuvarlar sağlık kurum veya kuruluşları bünyesinde veya müstakil olarak kurulabilir.

Madde 9- Bu Yönetmelik kapsamında Bakanlıkça, tıbbi biyokimya, tıbbi mikrobiyoloji ve tıbbi patoloji laboratuvarları ruhsatlandırılır.

Madde 11- Basit hizmet laboratuvarı; ayakta teşhis ve tedavi yapılan kurum veya kuruluş ile birinci basamak sağlık hizmeti veren halk sağlığı laboratuvarları, laboratuvar uzmanı olmadan sadece kendi hastalarına yönelik ek-9'da belirtilen testleri yapabilen tıbbi laboratuvarlardır. Basit hizmet laboratuvarında yapılan test sonuçlarından, testi isteyen hekim sorumludur. Bu testlerin varsa kalite kontrolü ve kalibrasyon sonuçları bu Yönetmelik hükümlerine uygun olarak kayıt altına alınır ve saklanır.

Madde 13- Tıbbi laboratuvarın fiziki alanı; tıbbi laboratuvar teknik alanı, destek alanları ve ofis alanları olmak üzere üç temel kısımdan oluşur.

a) Tıbbi laboratuvar teknik alanı; tıbbi laboratuvar hizmetlerinin gerçekleştirilmesinde gerekli bütün donanım ve şartların sağlandığı ve tıbbi laboratuvar çalışmalarının yürütüldüğü yerdir.

b) Tıbbi laboratuvar destek alanları; en az bir numune kabul birimi, numune alma odası/alanı ve malzeme depolanması için uygun alandan oluşur. Bu alanlar, tıbbi laboratuvar teknik alanı ile fonksiyonel bir bütün oluşturacak şekilde düzenlenir. Kurum/kuruluş bünyesinde olan tıbbi laboratuvarlarda numune alma odası/alanı poliklinik katında da bulunabilir.

c) Tıbbi laboratuvar ofis alanları; hasta kabul, bekleme yeri, sekreteryaya, tuvaletler, uzman odası ve personel dinlenme bölümleri gibi bölümleri içerir. Bu alanlar kurum içinde ortak kullanılabilirler. Ancak bu bölümler tıbbi laboratuvar teknik alanının içinde yer alamaz.

(2) Tıbbi laboratuvarlar, sınıflarına uygun aşağıdaki fiziki şartları yerine getirecek şekilde yapılandırılır:

a) Basit hizmet laboratuvarında, teknik alan en az 10 metrekare büyüklüğünde olmalıdır. Tıbbi laboratuvar destek ve ofis alanları toplamı 10 metrekareden küçük olamaz.

b) Eğitim ve kapsamlı hizmet laboratuvarında, tıbbi laboratuvar teknik alanı, her bir laboratuvar dalının ayrı konulanması durumunda her biri için en az 30 metrekare, tıbbi laboratuvar destek ve ofis alanları toplamı ise en az 20 metrekare; merkezi laboratuvarında, tıbbi laboratuvar teknik alanı en az 40 metrekare, tıbbi laboratuvar destek ve ofis alanları toplamı ise 30 metrekare büyüklüğünde olmalıdır. Eğitim veya kapsamlı hizmet laboratuvarları teknik alanlarının toplamının 100 metrekareyi aşması durumunda, bu alanın en az % 30'u kadar tıbbi laboratuvar destek ve ofis alanları tahsis edilir.

1) Tıbbi mikrobiyoloji laboratuvarları besiyerini kendisi yapması durumunda ayrıca besiyeri hazırlama odası bulundurulur.

2) Tıbbi biyokimya ve tıbbi mikrobiyoloji laboratuvarlarında idrar ve gaita testleri ayrı bir oda/alanda çalışılır veya aynı teknik alan içerisinde ve havalandırması olan en az 7,5 metrekare ayrı bir oda/alanda veya çeker ocak ortamında çalışılabilir.

3) Tıbbi patoloji laboratuvar teknik alanı; boyama/özel işlem odası/alanı, doktor mikroskopi inceleme odası/alanı, arşivleme odası ve kimyasal buhar veya gazlar için özel olarak havalandırma sistemi bulunan makroskopi odasından oluşur.

4) Tıbbi laboratuvarında özel ve ileri teknik gerektiren testler için gerektiğinde uygun alan ayrılır.

(3) Tıbbi laboratuvarlar ayrıca aşağıdaki şartları sağlamalıdır:

a) Kurumda/Tıbbi laboratuvarında, engelli kullanımına uygun lavabo ve tuvalet bulunmalıdır.

b) Tıbbi laboratuvar, hizmetin sürekliliğini sağlamak üzere gerekli enerji, güç kaynağı, su, iletişim, bilişim gibi ortam destek sistemlerini içerecek şekilde yapılandırılır.

c) Tıbbi laboratuvar teknik alanlarının kapıları, acil durumda çıkışa engel olmayacak şekilde otomatik kayar kapı veya dışarı doğru açılabilen kapılar olmalıdır. Tıbbi laboratuvara yetkisiz kişilerin girişlerine engel olacak şekilde düzenleme yapılır.

(4) Tıbbi laboratuvarlarda yeterli aydınlatma sağlanır ve çalışan sağlığını olumsuz etkileyen gürültü düzeyini aşmayacak önlemler alınır.

Madde 15/ c) Tıbbi laboratuvarlar, tıbbi laboratuvar sınıfına ve uzmanlık dalına uygun tıbbi laboratuvar uzmanı bulundurulur.

ç) Tıbbi laboratuvarlarda, tıbbi laboratuvar teknikeri/teknisyeni bulundurulur.

(2) Tıbbi laboratuvarlarda aşağıda belirtilen asgari sayıda personel bulundurulur:

a) Basit hizmet laboratuvarında ve gözetimli hizmet laboratuvarında en az bir tıbbi laboratuvar teknikeri/teknisyeni bulundurulur.

b) Kapsamlı hizmet laboratuvarında her bir tıbbi laboratuvar dalı için, en az bir tıbbi laboratuvar uzmanı yanında en az bir tıbbi laboratuvar teknikeri/teknisyeni bulundurulur. Tıbbi patoloji laboratuvarında otopsi yapılması durumunda ayrıca bir tıbbi laboratuvar/patoloji laboratuvar teknikeri veya tıbbi laboratuvar teknisyeni bulundurulur.

c) Eğitim hizmet laboratuvarında her bir tıbbi laboratuvar dalı için en az iki uzman ve en az üç tıbbi laboratuvar teknikeri/teknisyeni bulundurulur.

ç) Test bazında referans yetkili laboratuvarlarda, en az bir tıbbi laboratuvar uzmanı ve en az iki tıbbi laboratuvar teknikeri/teknisyeni bulundurulur.

d) Diğer personel; tıbbi laboratuvarlarda yeterli sayıda yardımcı personel, sekreter ve destek hizmet personeli bulundurulabilir.

Madde 16 -Tıbbi mikrobiyoloji laboratuvarlarında tıbbi mikrobiyoloji uzmanları ve/veya enfeksiyon hastalıkları ve klinik mikrobiyoloji uzmanları, tıbbi biyokimya laboratuvarlarında tıbbi biyokimya uzmanları ve tıbbi patoloji laboratuvarlarında tıbbi patoloji uzmanları çalışmaya yetkilidir.

"... Anılan yasa kuralına göre, davalı idarenin tıbbi laboratuvarlarla ilgili düzenleme yapma yetkisi bulunmakla birlikte, bu düzenleme yetkisini Yönetmelik çıkararak kullanması Yasa hükmü gereğidir. Yasa'nın yönetmelikle düzenlenmesini öngördüğü bir konunun genelge veya daha alt düzeydeki düzenleme biçimleriyle düzenlenmesi hukuken olanaklı değildir.

Bu durumda davalı idarenin tıbbi laboratuvarlarla ilgili konuları yönetmelik çıkararak düzenlemesi gerekmekte iken, çıkarılan yönetmelikte konunun düzenlenmeyip Bakanlıkça düzenlenecek idari metinlere atıf yapılmasında hukuka uyarlık görülmemiştir." (Danıştay 15. Dairesi 2013/14089 E ve 05.06.2014 tarih s k)

"Anılan yasal düzenlemelerin birlikte değerlendirilmesinden ; **bu laboratuvarlarda faaliyetin, konunun uzmanlarınca yürütülmesinin zorunlu olduğu sonucuna varılmakta olup, bununla söz konusu personelin kadrolu çalıştırılması ve ilgili uzmanlık dalında birer uzmanın sorumluluğunda veya uzman hekimler adına Bakanlıkça ruhsatlandırılması ile sağlanacağı açıktır. Öncelikle, amaçları etkin, verimli ve kaliteli sağlık hizmeti sunulması olan özel hastanelerin bu amaçlarını gerçekleştirmekle önemli bir yeri olan laboratuvarların, hasta tedavilerinde yüklediği görevler göz önüne alındığında, sağlık hizmetinin gereği ve özel hastanelerde hedeflenen amaçlar karşısında, hastanede tedavi sürecinin en önemli bölümü olan laboratuvarların ilgili uzman hekim adına ruhsatlandırılarak, bu hekim sorumluluğunda hizmet sunmasının, amaçlanan hedef, kamu yararı ve hizmetin gereği olacağı açıktır**". (Danıştay 10. Dairesinin 2009/6423 E sayılı YD kararı gerekçesi)

“ ...

Yasa ile verilen bu yetkiyi Yönetmelik çıkarmak suretiyle kullanan idarenin ise, çıkaracağı yönetmeliklerle, kuralları açık bir şekilde ortaya koyması kanun koyucunun amacına, sağlık hizmetinin gereklerine ve kamu yararına uygun düşecektir.

Bu bağlamda, davalı idarenin kendisine yasa ile verilen yetkiyi devretmesi de söz konusu olamaz. İdarenin çıkardığı Yönetmeliğin amacına uygun olarak, tüm kuralları net bir şekilde koyarak düzenlemeler yapması gerekmektedir. İptali istenen Yönetmelik maddelerinde ise, yönetmelikle düzenlenmesi gereken hususların, alt birimi olan komisyonlardan görüş alınarak Bakanlıkça belirleneceği veya yayımlanacağı belirtilmek suretiyle, Kanun koyucunun amacına, kamu yararı ve hizmet gereklerine aykırı davranılarak Yönetmelik ile ulaşılmak istenilen sonucun gerçekleşmesi engellenmektedir. Dolayısıyla, toplum sağlığı göz önüne alındığında yukarıdaki düzenlemelerde hukuka, kamu yararı ve hizmet gereklerine uyarlık görülmediğinden, anılan düzenlemelerin yürütülmesinin durdurulması gerekmektedir” (Danıştay 10. Hukuk Dairesi, 20.07.2007 tarih ve 2006/7703 E sayılı) YD kararı gerekçesi)

Yukarıda izah ettiğimiz yasa, yönetmelik ve yargı kararları özetle; Tıbbi Laboratuvarların konusunda uzman, uzmanlık belgesine sahip ilgili uzmanı tarafından açılabilirliğini, açılacak laboratuvarın yasa ve yönetmelikte belirtilen şart ve esaslara - gerek fiziki şartlar ve donanım gerekse personel olarak- uygun olması gerektiğini, bu durumun etkin ve verimli bir sağlık hizmeti sunulması ve kamu yararı için zorunlu olduğunu, bu sebeple idarece bu hususta yapılacak düzenlemelerin ancak yönetmelikle yapılması gerektiği şeklindedir.

Ancak davalı idare, yetkisini kötüye kullanarak, yönetmelikle düzenleme yapması gerektiği hususlarda yönerge ile düzenleme yapmıştır. Bu anlamda iş bu yönerge usul ve yasaya aykırıdır tümüyle iptali gerekir.

Yine yönergede düzenlenen hususların, hukuk devleti ilkesi, hukuka güven ilkesi ve belirlilik ilkesi açısından, açık, net, anlaşılabilir, somut, hiçbir tereddüde mahal vermeyecek şekilde belirgin olması gerekmektedir. Böylece, keyfi ve anlaşılmaz uygulamaların önüne geçilmiş ve halkın devlete, adalete olan güveni zedelenmemiş olur.

Yukarıda izah edilen ve sayın mahkemece re'sen gözetilecek diğer hususlar ışığında davalı idarece yapılan eksik ve anlaşılabilirlikten uzak, usul ve yasaya açıkça aykırı bu düzenlemenin iptalini, açıkça kanuna aykırı ve uygulanmasının gerek müvekkillerimiz ve gerekse kamu sağlığı için telafisi güç zararlar doğurmaması için ilgili yönergenin yürürlüğünün durdurulmasını da talep ediyoruz.

HUKUKİ SEBEP

ve DELİLER : T.C. Anayasası, 992 sayılı kanun, 3359 sayılı kanun, tüzük, Tıbbi Laboratuvar yönetmeliği, emsal yargı kararları, dernek tüzüğü ve sair yasal mevzuat

NETİCE-İ TALEP : Yukarıda arz ve izah edilen ve sayın mahkemece re'sen dikkate alınacak hususlara binaen açılan davamızın kabulü ile: 03.09.2015 tarihinde yayımlanarak yürürlüğe konulan Hematoloji Tanı ve Tedavi Merkezleri Yönergesinin,

- a) Yasalara aykırı olarak yönetmelikle düzenlemesi gereken hususların yönerge ile düzenlemesi sebebiyle tümünün

- b) Mümkün olmaması halinde ilgili yönergenin yasa ve yönetmeliğe açıkça aykırı olan 6/1, 6/2-b,6/2-1c maddesinin
- c) Yönergenin 7/1 -a,b,c,d,e maddesinin,
- d) Yönergenin 7/2-a,b,,g maddesinin
- e) Yönergenin 8. Maddesinin

yürütmesinin davalı idarenin cevap süresi beklenmeksizin durdurulmasına ve iptaline, yargılama giderleri ve avukatlık ücretinin davalı idareye ödettirilmesine karar verilmesini saygılarımızla vekleten talep ederiz.

Davacı Klinik Biyokimya Uzmanları Derneği
Vekili
Av. Aziz Genç - Av. Mevlüt Polat

EKİ : Vekaletname,
Dernek Tüzüğü,
İptali istenen yönerge (Hematoloji tanı ve tedavi merkezleri yönergesi)
Emsal yargı kararları