

T.C.

ADANA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/833

KARAR NO : 2012/1978



DAVACI : ADANA 4. BÖLGE ECZACI ODASI BAŞKANLIĞI

VEKİLİ : AV. ALİ İHSAN ŞENEL

T. Cemal Beriker Bulvarı, Ziya Algan İşmerkezi,
K:7/56 - Seyhan/ADANA

DAVALI : ADANA VALİLİĞİ - ADANA

VEKİLİ : AV. AÇELYA DURGUT - Aynı yerde

DAVANIN ÖZETİ : Adana ilinde faaliyet gösteren tüm eczanelerin cumartesi de dahil olmak üzere haftanın altı günü öğle tatili olmaksızın açık bırakılmasına ilişkin Adana İl Sağlık Müdürlüğü'nün 29.05.2012 günlü ve 14237 sayılı işleminin ve bu işlemin dayanağı olan Adana İl Sağlık Müdürlüğü'nün 28.05.2012 günlü ve 14051 sayılı işleminin; yetkisiz makamca tesis edildiği, nöbetçi eczanelerin hizmet sunumu için yeterli olduğu, kaldı ki yetersiz olduğu dönemlerde nöbetçi eczane sayısının artırıldığı, eczacıların maddi ve manevi zararına yol açtığı, hukuka aykırı olduğu emsal yargı kararların bulunduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Dava konusu işlemin tesisi hususunda davalı idarenin yetkili olduğu, hasta ve hasta yakınlarının mağduriyetinin önlenmesi amacıyla dava konusu işlemin tesis edildiği, bir çok ilde cumartesi günleri eczanelerin açık olduğu, Adana gibi büyük bir şehirde de eczanelerin öğle tatili olmaksızın cumartesi günü açık olmasının kamu yararına uygun olduğu, kaldı ki Adana, Osmaniye ve Batman ilindeki eczaneler dışında diğer illerin tamamında eczanelerin öğle saatlerinde açık olduğu, dava konusu işlemin hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Adana 2. İdare Mahkemesince önceden belirlenerek taraflara bildirilen 26.12.2012 günlü duruşmaya davacı vekili Av. Ali İhsan ŞENEL'in ve Oda Genel Sekreteri Ömür Mürsel YALBUZBAĞ'ın, davalı idare vekili Av. Açelya DURGUT'un ve Adana İl Sağlık Müdürlüğü Tıbbi Cihaz ve Eczacılık Şube Müdürü Ecz. Çiçek GÜLEK'in geldikleri görölerek taraflara usulüne uygun söz hakkı verilip yaptıkları açıklamalar dinlendikten sonra duruşmaya son verilip dosyadaki belgeler incelenerek işin gereği görüldü: .

Dava; Adana ilinde faaliyet gösteren tüm eczanelerin cumartesi de dahil olmak üzere haftanın altı günü öğle tatili olmaksızın açık bırakılmasına ilişkin Adana İl Sağlık Müdürlüğü'nün 29.05.2012 günlü ve 14237 sayılı işleminin ve bu işlemin dayanağı olan Adana İl Sağlık Müdürlüğü'nün 28.05.2012 günlü ve 14051 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

6197 sayılı Eczacılar ve Eczaneler Hakkında Kanun'un 36. maddesinde; "Tabiplerin tertip ettikleri reçeteleri hazırlamak ve muhteviyatlarını müracaat sahiplerine temin etmek üzere birden fazla eczanenin bulunduğu yerlerdeki eczanelerin gece ve pazar nöbetleri, mahallin en yüksek sağlık amirinin tensibiyle halkın ihtiyacını temin edecek surette tanzim olunur. Gerek nöbet ve gerekse tatil zamanları için verilecek emirlere eczacıların tabi olması

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/833

KARAR NO : 2012/1978

mecburidir." hükmü bulunmaktadır.

13.10.1992 günlü ve 21374 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Eczaneler ve Eczane Hizmetleri Hakkında Yönetmeliğin "Nöbetçi Eczane" başlıklı 28. maddesinde; "Birden fazla eczanesi olan yerlerde, bayram ve diğer resmi tatil günlerinde ve belirlenen çalışma saatleri dışında, yalnız nöbetçi eczaneler açık kalacaktır. Nöbetçi olmayan eczacılar eczanelerini kapatmaya mecburdurlar." kuralı, "Nöbetçi Eczanelerin Çalışma Düzeni" başlıklı 29. maddesinde; "Eczanelerin bulundukları yerlerin özellikleri de göz önüne alınarak, nöbet tutulacak günler ve çalışma saatleri ile kaç adet eczanenin nöbetçi kalacağı, Bölge Eczacı Odası veya temsilcisi tarafından belirlenir ve bir nöbet listesi hazırlanır. Bu listeler, İl Sağlık Müdürlüğü veya görevli yetkililerin kabul ve onayı ile uygulamaya konulur. Nöbetçi eczanelerin halk tarafından kolayca bilinmesi için, hazırlanan nöbet listeleri, eczacı odası yetkililerince polis merkezlerine, garnizon komutanlıklarına, PTT danışma servisine, yataklı tedavi kurumlarına, mahalli gazetelere ve ilgili olabilecek diğer kurumlara verilir. Gece nöbet tutacak eczanelerin gece boyunca mutlaka kapılarının açık olması zorunlu değildir. Ancak, eczane sahip ve mes'ul müdürünün başvuru halinde gereken hizmeti yerine getirmesi şarttır." kuralı yer almaktadır.

İdarenin görevlerini yerine getirirken tek yanlı olarak yaptığı irade açıklaması ile hukuksal sonuç yaratan, hukuk düzeninde değişiklik yapan işlemleri yetki, şekil, sebep, konu ve amaç yönlerinden hukuka uygun olmak zorundadır. Bu öğelerden herhangi birinde hukuka aykırılık bulunduğu idari yargı yerlerince saptanması halinde, bunun bir iptal nedeni olarak değerlendirilmesi gerektiği bilinen bir husustur.

Yukarıda anılan konuya ilişkin mevzuat hep birlikte değerlendirildiğinde; eczanelerde nöbet tutulacak günler ve çalışma saatleri ile kaç adet eczanenin nöbetçi kalacağı hususlarının Bölge Eczacı Odası veya temsilcisi tarafından belirleneceği, anılan hususlar belirlenirken eczanelerin bulundukları yerlerin özelliklerinin de gözönünde bulundurulacağı, Bölge Eczacı Odası tarafından hazırlanan listenin İl Sağlık Müdürlüğü veya görevli yetkililerin kabul ve onayı ile yani uygun bulmasıyla uygulamaya konulacağı, dolayısıyla İl Sağlık Müdürlüğü'nün yetkisinin yalnızca anılan listelerin uygun olup olmadığının denetlenmesi ile sınırlı olduğu, bu bağlamda İl Sağlık Müdürlüğü'nün eczanelerin nöbet tutacağı günleri ve çalışma saatlerini belirlemeye yetkilerinin bulunmadığı sonucuna varılmaktadır.

Dava dosyasının incelenmesinden; Sağlık İl Müdürlüğüne hasta ve hasta sahipleri tarafından muhtelif zamanlarda sıkça iletilen Başbakanlık İletişim Merkezi ve Sağlık Bakanlığı İletişim Merkezi şikayetleri ile Adana İli dahilinde özellikle cumartesi günleri ve hafta içi öğle arası kapalı olan eczaneler nedeniyle ilaç hizmet alımında mağduriyetler olduğu, büyük illerde eczanelerin cumartesi günü de dahil olmak üzere tüm gün vatandaşlara hizmet verdiği, bu nedenlerle vatandaşların mağduriyetlerine mahal verilmemesi ve ilaç hizmet sunumunda hiçbir aksama yaşanmaması amacıyla Adana İlinde faaliyet gösteren serbest eczanelerin, 6197 sayılı Kanun çerçevesinde cumartesi de dahil olmak üzere haftanın altı günü öğle tatili olmaksızın açık bırakılmasına ilişkin Adana İl Sağlık Müdürlüğü'nün dava konusu 28.05.2012 günlü ve 14051 sayılı işleminin tesis edildiği, anılan işlemin iptali istemiyle de bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, eczanelerin nöbet tutacağı günleri ve çalışma saatlerini belirleme yetkisi Bölge Eczacı Odasına ait olduğundan, bu konuda Bölge Eczacı Odası yerine Adana Valiliği'nce karar alınmasında yetki yönünden hukuka uygunluk görülmemiştir.

T.C.

ADANA

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2012/833

KARAR NO : 2012/1978

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 145,40-TL yargılama giderinin ve Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.200,00-TL avukatlık ücretinin davalı idare tarafından davacıya ödenmesine, müdahil istemleri reddedilen müdahiller tarafından yapılan yargılama giderlerinin müdahiller üzerinde bırakılmasına, posta ücreti avansından artan miktarın kararın kesinleşmesini müteakiben ilgililere iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen 30 gün içerisinde Danıştay'da temyiz yolu açık olmak üzere 27/12/2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
MEHMET TORUN
37965

Üye
ZAFER BİLGİ
101802

Üye
FAZİLET AKGÜL
107153