

## ANKARA NÖBETÇİ İDARE MAHKEMESİ BAŞKALIĞINA

### Acele Olarak Yürütmeyi Durdurma Taleplidir

**DAVACI** : III. Bölge İzmir Optisyen Gözlükçüler Odası

**VEKİLİ** : Av. Uğur GÖNÜL (İzmir Barosu 16848)

**ADRES** : Milli Kütüphanec Cad. No: 19 Tibaş İş Hanı Konak İZMİR

**UETS** : 15201-02881-36410

**DAVALI** : Türkiye Cumhuriyeti Sağlık Bakanlığı

**ADRES** : Üniversiteler Mah. Dumlupınar Bulvarı 6001. Cad. No:9 Çankaya ANKARA

**KONU** : Sağlık Bakanlığı Bünyesindeki Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu tarafından alınan 30.04.2021 tarihli E-61749811-010.06-42297 sayılı kararın iptali ve yürütmenin durdurulması talebimizden ibarettir.

#### AÇIKLAMALAR:

Covid 19 pandemisinin kontrol altına alınması amacıyla salgının toplum sağlığı ve kamu düzeni açısından oluşturduğu riski yönetme ve hastalığın yayılım hızını kontrol altında tutma amacıyla yeni tedbirlerin alınması gerekmiş ve bu çerçevede 26.04.2021 tarihinde 29.04.2021 Perşembe günü saat 19.00 ilâ 17.05.2021 Pazartesi günü saat 05.00'e kadar sürecek bir tam kapanma kararı alınmıştır. Kapanma kararı hukümet takdiriyle uygun görülse de alınan bazı ek tedbir niteliğindeki idari işlemlerin hukuka aykırı olduğu kanısındayız.

#### İDARİ İŞLEMDE EŞİTLİK İLKESİ ATLANMIŞTIR.

Temsil olunan oda ve yapılan faaliyetler 5193 sayılı Optisyenlik Hakkında Kanun kendine has niteliklerinin dışında 6643 sayılı Türk Eczacıları Birliği Kanunu'na kıyasen ihdas olunan bir kanundur. (5193 Sayılı Kanunun Geçici 4.Madde) Kamuya sunulan hizmet ,yapılan ticari faaliyet ve kanun anatomisi bakımından örtüşme arz etmekte ve bu nedenle de idari işlemde olması gereken eşitlik ilkesine tabi tutulması gerekirken gözlükçülük mesleğinin muafiyetten azli hukuken anlam arz etmemektedir.

#### İDARİ İŞLEMDE KAMU MENFAAT ŞARTI ATLANMIŞTIR

27.04.2021 tarihli 89780865-153-7576 sayılı İçişleri Bakanlığı Genelgesi ile tam kapanma döneminde ilaç, **TIBBİ CİHAZ**, tıbbi maske ve dezenfektan üretimi, nakliyesi ve satışına ilişkin faaliyet yürüten iş yerleri ile buralarda çalışanlar sokağa çıkma kısıtlamasından muaf tutulmuştur. İl Sağlık Müdürlüğü tarafından ruhsatlandırılmış olan Optisyenlik Müesseseleri Tıbbi Cihaz Satış Merkezi olup müessese içinde satılan reçeteye tâbi ürünler tıbbi cihaz kapsamında değerlendirilmektedir. Optisyenlik müesseseleri, sağlık hizmetinin kesintisiz devamı açısından önem arz etmektedir. Vatandaşların göz sağlığının korunması ve ihtiyaçlarının karşılanması karşılansın, vatandaşların mağdur olmaması

açısından önem arz etmektedir.

Bu doğrultuda, sokağa çıkma kısıtlamasının olduğu günlerde tıbbi cihaz satış merkezi olan optisyenlik müesseselerinin saat 10.00 ilâ 17.00 arasında faaliyet gösterebilecekleri mütalaası Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu'nun 28.04.2021 tarih ve E-61749811-045-419352 sayılı yazısında da mütalaa edilmişti.

Ancak, yine Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu'nun gerek İçişleri Bakanlığı'nın düzenleyici işlemi olan genelgesine gerekse kurumun 28.04.2021 tarihinde yazmış olduğu yazının aksine sahada yaşanan sorunlar sebep gösterilerek optisyenlik müesseselerine verilmiş muafiyet kaldırılmıştır şeklinde bir yazı ile kazanılmış bir hak sağlık meslek mensubu olan optisyenlerin elindne alınmıştır. **"Pandemi öncesinde satışı yapılan başta lens vesair optik ürünün devam ve bakımına ilişkin ürün - sarf malzemesi temininin kamu sağlığını ve düzenini doğrudan ilgilendirdiği açıktır."**

Açık kalınan bir günde çok yüksek numaralı gözlük siparişleri bazı optisyenlerce alınmıştır. Bu yüksek numaralı gözlük kullanan kimselerin gözlüksüz görmesi olanaksızdır ve gözlük alamadığı süre boyunca hayat kalitesi büyük ölçüde etkilenecektir.

Optisyenlik müesseselerinin kapalı tutulmasıyla hastanede muayene olan vatandaşlarımız gözlüklerini temin edemeyecek ve gözlük çerçevesi, camı kırılan vatandaşlarımız gözlüksüz yaşamlarına devam etmek zorunda kalacaklardır. Muayene olup aldığı reçete ile 10 günlük süre içinde bir Optisyenlik müessesesine müracaat edememiş olan vatandaşlarımız geri ödeme sisteminden istifade edemeyecek ve **"tekrar muayene olma, muayene ücreti verme gibi malimağduriyet yaşayacaklardır."** 15 Mayıs'a kadar 8.000 gözlükçünün Sosyal Güvenlik Kurumuna teslim etmesi gereken gözlük reçeteleri ve faturaları teslim edilemeyeceği için ekonomik kayıplar yaşanacaktır. Optisyenlik müesseselerine Sağlık Bakanlığınca 17 Mayıs'a kadar "Ürün Takip Sisteminde" Ürün Eşleştirme işlemlerini yapmaları için süre verilmiştir. Bu işlemleri henüz yapmamış olan müesseseler yine mağduriyet yaşayacaktır.

Kaldı ki, bu durum idari işlemin amaç unsuruna aykırılık teşkil etmektedir. Daima kamu yararının ön planda tutulması gerekirken yukarıda da açıklandığı üzere kamu yararı adeta yok sayılarak vatandaşların zor durumda kalacağı ve sağlığının etkileneceği bir durum ortaya çıkmıştır.

### **SÜRE KISALIĞI VE GECİKMESİNDE SAKINCA BULUNMASI NEDENİYLE DAVALIDAN SAVUNMA ALINMADAN YÜRÜTMENİN DURDURULMASINA KARAR VERİLMELİDİR;**

Açıklanan sebeplerle Yürütmeyi Durdurma için aranan tüm koşullar mevcuttur. Müvekkil odanın en temel işlevi olan fertlerin ve toplumun sağlığını korumak üzere, optisyen unvanının kullanılması, optisyenlik mesleğinin icra edilmesi için Yürütmeyi Durdurma Kararı verilmelidir. Müvekkil oda üyeleri çalışmadığı her gün zarara uğrayacak, daha da önemlisi vatandaşlar sağlık hizmetlerinden yararlanamayacak ve mağdur olacaklardır. **İçişleri Bakanlığı'nın bu konuda bir düzenleyici işlemi olmasına karşın Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu'nun idari işlemin şartlarını taşımayan bir yazı ile bu kazanılmış hakkı ilgililere ,ilgili birlik veya odalara tebliğ dahi edilmeksizin ortadan kaldırması hukuka aykırılık teşkil etmektedir.** Genelgeye rağmen idari işlemle yasak

getirilemez. Bu durum gerek müvekkil meslek odası gerekse vatandaşlar açısından telafisi güç ve imkânsız zararlara sebebiyet verecektir.

**HUKUKİ NEDENLER** : HMK, İdari Yargılama Usulü Kanunu, 5193 Sayılı Optisyenlik Hakkında Kanun, sair mevzuat

**HUKUKİ DELİLLER** : 26.04.2021 tarihli İçişleri Bakanlığı Genelgesi, Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu'nun 28.04.2021 tarih ve E-61749811-045-419352 sayılı yazısı, Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu tarafından alınan 30.04.2021 tarihli E-61749811-010.06-42297 sayılı yazısı, gerektiğinde sunulacak diğer deliller ve 5193 sayılı kanun geçici 4.maddesi metni

**SONUÇ VE İSTEM** : Yukarıda arz ve izah edilen nedenlerle sayın mahkemece re'sen dikkate alınacak nedenlerden dolayı;

Öncelikle gecikilmesi halinde telafisi güç veya imkansız zararlar doğabileceğinden, 2577 sayılı İYUK'un 27/2,4 ve 16 ncı maddeleri uyarınca karşı tarafın savunması beklenmeksizin veya savunma sürelerinin kısaltılması, gerekirse memur eliyle tebligat işlemlerinin yapılması suretiyle YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI,

Haksız ve hukuka aykırı, Sağlık Bakanlığı Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu'nun 30.04.2021 E-61749811-010.06-42297 sayılı işleminin **İPTALİNİ** yargılama masrafları ve vekâlet ücretinin davalı idare üzerine bırakılmasını vekâleten talep ederim. **02.05.2021**

Davacı Vekili  
Av. Uğur GÖNÜL

**EKLER** : 1- Vekaletname Sureti  
2- İçişleri Bakanlığı Genelgesi  
3- Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu tarafından alınan 30.04.2021 tarihli E-61749811-010.06-42297 sayılı yazısı  
4- Türkiye İlaç ve Tıbbi Cihaz Kurumu'nun 28.04.2021 tarih ve E-61749811-045-419352 sayılı yazısı